

## Moduł 4: Quiz

### Instrukcje:

Na zakończenie modułu, dwa zestawy (każdy po) pięć pytań dla Obserwatorów. Pięć pytań stanowi **zestaw podstawowy**, a pozostałe pięć – **zestaw rezerwowy**.

**Zestaw podstawowy:** Każdy Obserwator zobowiązany jest odpowiedzieć na pięć pytań. Do każdego pytania możliwa jest tylko jedna poprawna odpowiedź spośród trzech opcji (a, b, c). Poprawna odpowiedź to 2 punkty. Aby zaliczyć quiz, należy uzyskać minimum 6 punktów.

Jeżeli Obserwator nie osiągnie 6 punktów po ukończeniu zestawu podstawowego, zostanie udostępniony dodatkowy zestaw pięciu pytań rezerwowych (**zestaw rezerwowy**). Pytania rezerwowe nie są już punktowane, w celu uniknięcia zniechęcenia.

Po zakończeniu zarówno zestawu podstawowego, jak i rezerwowego, każda odpowiedź (a,b,c) zostanie oznaczona jako poprawna lub niepoprawna, wraz z wyjaśnieniem.

Postęp jest zapisywany automatycznie gdy Obserwator rozwiązuje quiz. Strona quizu może zostać później ponownie otwarta w celu kontynuacji, pod warunkiem użycia tego samego komputera lub urządzenia mobilnego i przeglądarki.

Pytania oparte są na konkretnej sytuacji, z informacjami dostarczonymi zarówno w szablonie raportowania, jak i w module szkoleniowym. Pytania skupią się na następujących obszarach wiedzy, istotnych zarówno dla analizy biurkowej, jak i fazy realizacji kontraktu:

- schemat i rodzaj korupcji, jak identyfikować czerwone flagi;
- modyfikacja umowy;
- podwykonawstwo.

Każde pytanie należy przeczytać uważnie i wybrać najbardziej precyzyjną odpowiedź.

Nacisk zostanie położony na praktyczne, rzeczywiste sytuacje oparte na projektach klimatycznych i środowiskowych.

### Pytania

**1/ Umowa zawiera zapis dotyczący możliwości jej zmiany. Postanowienie jest sformułowane następująco:**

*W przypadku zaistnienia innych okoliczności, niezależnie od ich charakteru, w tym zawinionych przez Zamawiającego, skutkujących niemożliwością wykonania lub należytego wykonania przedmiotu Umowy (...) w tym o charakterze prawnym, organizacyjnym, ekonomicznym, administracyjnym lub technicznym (...) możliwe jest dokonanie uzasadnionej tymi okolicznościami zmiany: sposobu wykonania, materiałów i technologii wykonania robót, zmiany lokalizacji obiektów budowlanych (...).*

**W oparciu o ten zapis można stwierdzić, że zmiana jest dopuszczalna i jest to „klauzula przeglądowa” skonstruowana zgodnie z wymogami prawa unijnego (dyrektywy i orzecznictwo TSUE) ?**

*(Jedna odpowiedź jest poprawna)*

a/ tak, zmiana umowy jest dopuszczalna, zmiana („klauzula przeglądowa”) jest skonstruowana w sposób, który pozwala na zachowanie zasady przejrzystości i nie zmienia równowagi ekonomicznej między zamawiającym a wykonawcą.

b/ nie, nie jest to jasna, precyzyjna i jednoznaczna klauzula umowna umożliwiająca wprowadzenie prawidłowej zmiany.

c/ tak, zmiana umowy jest możliwa, choć warunki zmiany, tj. okoliczności prawne, organizacyjne, ekonomiczne i techniczne, są sformułowane lakonicznie, umowa precyzuje, co można zmienić.

**Poprawna odpowiedź: b**

Wyjaśnienie:

NiezbędneWarunkiem zmiany umowy jest uwzględnienie możliwości dokonania takiej zmiany już na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, poprzez przewidzenie jej w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia, np. w specyfikacji warunków zamówienia. Warunek ten wynika m.in. z zasady przejrzystości postępowania, która gwarantuje równe traktowanie wszystkich wykonawców. Jasne i precyzyjne przewidzenie możliwych zmian umowy pozwala także wykonawcom na jak najlepsze przygotowanie swojej oferty i realizację umowy. **Należy tu podkreślić, że obowiązek opisanie zmiany w formie jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych klauzul umownych oznacza, że należy szczegółowo określić zasady modyfikacji umowy, a nie ograniczać się do ogólnych odwołań do możliwości zmiany.**

**2/ Zgodnie z postanowieniami umowy obserwator budowy jest opłacany przez wykonawcę (a nie przez zamawiającego/inwestora), a jego wynagrodzenie jest uzależnione od ilości wykonanych robót.**

**Czy takie rozwiązanie jest prawidłowe i nie stwarza ryzyka konfliktu interesów oraz korupcji?(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)**

a/ tak, tego typu rozwiązanie jest prawidłowe;

b/ tak, tego typu rozwiązanie jest prawidłowe, jednak powinny zostać wprowadzone pewne limity w zakresie wykonanych prac.

c/ nie, zgodnie z tymi zasadami nadzór znajduje się w konflikcie interesów, zagrażając jego niezależności

**Prawidłowa odpowiedź: c**

Uzasadnienie:

Wykonawca (lub osoba) sprawująca nadzór jest niezależny i odpowiada za zapewnienie jakości i zgodności prac z projektem. Powyższe postanowienie stawia obserwatora w konflikcie interesów, zagrażając jego niezależności i obiektywności.

**3/ Wykonawca i Zamawiający podpisali porozumienie („ugodę”) na mocy której dodatkowe wyposażenie zostałyby dostarczone w zamian za częściowe wycofanie prac oraz gwarancję wykonawcy zrzeczenia się wszelkich powiązanych roszczeń**

**Czy takie rozwiązanie jest prawidłowe i wolne od ryzyka potencjalnej korupcji, mając na uwadze, że umowa ta została zawarta i wykonana w reżimie procedury zamówień publicznych (powyżej progów dyrektywy UE) i w dokumencie zamówienia taka możliwość nie była przewidziana?**

*(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)*

a/ tak, takie rozwiązanie jest prawidłowe, istnieje swoboda zawierania i modyfikowania umów;

b/ nie, nie można dokonać zmiany tej umowy bez nowej procedury przetargowej, nawet jeśli zmiana ta jest obiektywnie rodzajem ugody

c/ tak, w ten sposób można uniknąć sporów i procesów sądowych między zamawiającym a wykonawcą.

**Prawidłowa odpowiedź: b**

Uzasadnienie:

zgodnie z prawem UE (Trybunał Sprawiedliwości UE - sprawa Finn Frogne A/S C-549/14), zmiana tej umowy nie może zostać dokonana bez wszczęcia nowej procedury przetargowej, nawet w przypadku, gdy zmiana ta jest obiektywnie rodzajem ugody, w której obie strony zgadzają się na wzajemne zrzeczenia, mającej na celu zakończenie sporu o niepewnym wyniku, powstałego z trudności napotkanych przy wykonaniu tej umowy.

Sytuacja byłaby odmienna jedynie, gdyby dokumenty zamówienia przewidywały możliwość dostosowania pewnych warunków, nawet istotnych, po udzieleniu zamówienia i ustalały szczegółowe zasady stosowania tej możliwości.

**4/ Po podpisaniu umowy, zadania, które były pierwotnie wymagane do wykonania osobiście przez wykonawcę (zgodnie z określeniami (jak przewidziano w specyfikacji technicznej) zostały natomiast powierzone podwykonawcy.**

**Czy ta sytuacja może budzić potencjalne czerwone flagi w obszarze podwykonawstwa?**

*(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)*

a/ nie, podwykonawstwo jest zawsze możliwe w trakcie realizacji umowy

b/ nie, umowa zawsze może być zmieniona, jeśli istnieje jednomyślna wola zamawiającego i wykonawcy

c/ tak, może to sugerować niewłaściwe zachowanie

**Prawidłowa odpowiedź: c**

Wyjaśnienie:

może to sugerować niewłaściwe zachowanie. Wymagania w dokumentach przetargowych mogą wpływać na to, którzy wykonawcy wybiorą udział w przetargu. Każda modyfikacja dokonana po podpisaniu umowy musi być starannie analizowana.

**5/ Po podpisaniu umowy, wykonawca podzlecił całość kontraktu podwykonawcom. Jednakże, niektóre części tej umowy miały być wykonane bezpośrednio przez wykonawcę zgodnie z przepisami zamówień publicznych (jak przewidziano w specyfikacji technicznej).**

**Czy ta sytuacja może wskazywać na potencjalne czerwone flagi w podwykonawstwie?**

*(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)*

a/ tak, jest to sposób na ominięcie wymagań zamówień publicznych, w tym wymogu wykonania części tej umowy bezpośrednio przez wykonawcę.

b/ nie, to zależy wyłącznie od wykonawcy, w jaki sposób zrealizuje umowę, czy własnymi zasobami, czy z pomocą podwykonawców

c/ nie, umowa zawsze może być zmieniona, jeśli istnieje jednomyślna wola zamawiającego i wykonawcy

**Prawidłowa odpowiedź a**

Wyjaśnienie:

Zamówienie jest udzielane w drodze procedury, zamawiający weryfikuje zdolności wykonawcy, w przedstawionej sytuacji umowa zostanie wykonana w całości przez podmioty, które nie były w żaden sposób weryfikowane na etapie procedury zamówienia publicznego, a część umowy miała być wykonana przez wykonawcę.

**6/ Jakie schematy korupcyjne można zidentyfikować w realizacji umowy:**

*(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)*

a/ nieuzasadniona modyfikacja umowy;

b/ nieprawidłowe (pozorne) podwykonawstwo;

c/ obie odpowiedzi są prawidłowe.

**Prawidłowa odpowiedź c**

Wyjaśnienie:

zarówno zmiany w umowie, zwłaszcza liczne, skutkujące znacznym wzrostem wartości procentowej, jak i zmiany w zakresie podwykonawstwa, zwłaszcza te niezgodne z wymaganiami na etapie przetargu, mogą sugerować niewłaściwe zachowanie.

**7/ Wykonawca zbuduje ekologiczną infrastrukturę turystyczną, składającą się ze ścieżek edukacyjnych i budynku centrum dla odwiedzających. Centrum dla odwiedzających będzie miało powierzchnię zabudowy nieprzekraczającą sześćdziesięciu (60) metrów kwadratowych. Budowa obiektów wielkopowierzchniowych, w tym centrów dla odwiedzających lub parkingów, jest wyraźnie zabroniona.**

**Umowa zostanie zmieniona w następujący sposób:**

**Wykonawca wybuduje centrum dla odwiedzających o przybliżonej powierzchni użytkowej czterysta pięćdziesiąt (450) metrów kwadratowych oraz parking o pojemności sześćdziesięciu (60) pojazdów, przeznaczony do wspierania działalności ekoturystycznej.**

**Czy przedstawiona sytuacja może wskazywać na potencjalne czerwone flagi w modyfikacjach umowy, czy to poprzez aneksy, czy dodatkowe prace?**

*(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)*

a/ nie, była to jednomyślna decyzja zarówno zamawiającego, jak i wykonawcy

b/ tak, oznacza to istotną modyfikację, niedopuszczalną zgodnie z postanowieniami umowy

c/ nie, umowa zawsze może być zmieniona.

**Poprawna odpowiedź b**

Wyjaśnienie:

Zgodnie z prawem UE, a w konsekwencji z prawidłowo wdrożonymi przepisami krajowymi, tzw. istotne modyfikacje zmieniające równowagę ekonomiczną między wykonawcą a zamawiającym są niedozwolone. Takie modyfikacje były również zabronione w ramach umowy (budowa obiektów wielkopowierzchniowych, w tym centrów obsługi odwiedzających lub parkingów).

**8/ Termin realizacji umowy został przedłużony o 100 dni z powodu nieprzewidzianych okoliczności, a mianowicie niekorzystnych warunków pogodowych (temperatury poniżej 0°C w grudniu, przy realizacji projektu w Polsce). Pierwotny termin wynosił 150 dni. Umowa nie zawiera klauzul rewizyjnych umożliwiających zmianę terminu umowy ze względu na określone okoliczności i warunki.**

**Czy ta sytuacja faktyczna budzi obawy i czy taka modyfikacja umowy jest dozwolona?**  
(Jedna odpowiedź jest prawidłowa)

a/ nie, warunki pogodowe są nieprzewidywalne i modyfikacja umowy powinna być dozwolona.

b/ nie, była to jednomyślna decyzja zarówno zamawiającego, jak i wykonawcy

c/ tak, ten powód nie może być uzasadniony jako nieprzewidziane okoliczności

### **Poprawna odpowiedź c**

Wyjaśnienie:

Tego typu warunki pogodowe nie są niczym niezwykłym w Polsce o tej porze roku. Taka zmiana byłaby możliwa i nie wzbudzałaby podejrzeń o potencjalne działania korupcyjne, gdyby zamawiający zastosował tzw. klauzulę przeglądową, tj. opisał w umowie, co i pod jakimi warunkami może zostać zmienione, lub udowodnił, że dane warunki pogodowe były nietypowe, np. na podstawie danych z odpowiednich instytutów, takich jak np. w Polsce byłby to Instytut Meteorologii i Gospodarki Wodnej.

**9/ Niedołożenie przez zamawiającego starań w dochodzeniu kar umownych, zgodnie z zasadami przewidzianymi w umowie. Stan faktyczny wskazuje, że nie było podstaw do odstąpienia od naliczenia kar umownych lub ich złagodzenia w sposób i na warunkach przewidzianych w prawie krajowym**

**Czy obecna sytuacja nosi znamiona nielegalnych, korupcjogennych działań?** (Jedna odpowiedź jest prawidłowa)

a/ nie, strony umowy chcą zakończyć umowę i uniknąć sporu sądowego

b/ tak, kary umowne powinny być egzekwowane

c/ nie, to zależy od stron umowy, czy i w jaki sposób chcą dochodzić swoich roszczeń

### **Poprawna odpowiedź b**

Wyjaśnienie:

Jakiegokolwiek prawnie lub ekonomicznie nieuzasadnione odstąpienie od dochodzenia kar umownych, zwłaszcza w sektorze publicznym, wiąże się z ryzykiem odpowiedzialności prawnej i może podlegać ocenie pod kątem nadużyć lub korupcji. Zaniechanie dochodzenia kar umownych może skutkować szkodą dla budżetu państwa, jeżeli kara umowna jest zastrzeżona na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.

**10/ Zamawiający dokonał zmiany umowy (robót), wartość zmiany umowy nie przekracza 15% wartości netto umowy. Ponadto, wartość zmiany nie przekracza progów stosowania dyrektyw (prawo UE – dyrektywa 2014/24/UE lub dyrektywa 2014/25/UE).**

**Czy obecna sytuacja nosi znamiona nielegalnych, korupcjogennych działań? (Jedna odpowiedź jest prawidłowa)**

a/ nie, jest to dopuszczalne zgodnie z prawem UE

b/ tak, nie jest możliwe zmodyfikowanie umowy, mając na uwadze tę zasadę:

*„Pacta sunt servanda”*

jest łacińską zasadą prawną oznaczającą „umów należy dotrzymywać”. Stwierdza ona, że traktaty, umowy i inne porozumienia są wiążące dla stron, które je podpisały, i muszą być dotrzymane w dobrej wierze.

c/ tak, taka zmiana procentowej wartości umowy jest bardzo wysoka i wskazuje na możliwą chęć renegocjacji umowy lub sygnalizuje potencjalnie niewłaściwe, korupcyjne zachowanie.

#### **Prawidłowa odpowiedź a**

Wyjaśnienie:

Zgodnie z prawem UE, stosunkowo niewielki zakres zmiany pozwala zamawiającemu na modyfikację umowy bez nowej procedury zamówienia. Dotyczy to sytuacji, w których zmiana mieści się w granicach 10% (usługi lub towary) lub 15% (roboty) pierwotnej wartości, a wartość zmiany nie przekracza progów stosowania dyrektywy.