

Autopoprawka Prezydenta Miasta Opola
z dnia 28 sierpnia 2019r.

do projektu uchwały zmieniającej uchwałę w sprawie wyrażenia zgody na zawarcie przez Prezydenta Miasta Opola Porozumienia z Państwowym Gospodarstwem Wodnym Wody Polskie w sprawie wsparcia finansowego inwestycji – przebudowa Polderu Żelazna (druk nr 317).

Na podstawie § 28 ust. 2 i ust. 3 uchwały nr XXIV/373/12 Rady Miasta Opola z dnia 29 marca 2012 r. (Dz. Urz. Woj. Op. z 2019 r. poz. 63) – Prezydent Miasta Opola wnioskuję o zmianę treści załącznika i nadanie mu nowego brzmienia:

”Porozumienie nr

zawarte w dniu w

pomiędzy:

Miastem Opole z siedzibą w Opolu, Rynek – Ratusz, reprezentowanym przez:

Arkadiusza Wiśniewskiego – Prezydenta Miasta Opola

zwanym dalej **Miastem**,

przy kontrasygnacie Skarbnika Miasta Opola – Renaty Ćwirzeń - Szymańskiej,

a **Państwowym Gospodarstwem Wodnym Wody Polskie** z siedzibą w Warszawie

00-840 Warszawa, ul. Grzybowska 80/82

REGON: 368302575 i NIP: 527-282-56-16,

zwanym dalej **Państwowym Gospodarstwem Wodnym Wody Polskie**

w imieniu którego działa:

Regionalny Zarząd Gospodarki Wodnej w Gliwicach

44-100 Gliwice, ul. Sienkiewicza 2

reprezentowany przez:

Łukasza Lange – Dyrektora Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Gliwicach

działający w imieniu Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie na podstawie pełnomocnictwa z dnia 22 maja 2018 r. (KOP.012.42.2018.BM)

dalej określani również jako Strony Porozumienia

Mając na uwadze, że :

- (i) Strony Porozumienia zamierzają podjąć współpracę, na zasadach określonych w niniejszym Porozumieniu, przy realizacji inwestycji polegającej na przebudowie polderu „Żelazna”, której realizacja umożliwi wykonanie planowanych od lat założeń, związanych z zapewnieniem bezpieczeństwa przeciwpowodziowego dla mieszkańców Opola oraz ochrony m.in. terenów przemysłowych podstrefy Wojewódzkiej Specjalnej Strefy Ekonomicznej;
- (ii) zgodnie z art. 16 pkt 41 ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (Dz. U. z 2018 roku, poz. 2268 z późn. zm., dalej jako ustawa Prawo wodne) przez pojęcie ‘polder przeciwpowodziowy’ należy rozumieć *„urządzenie wodne odgrodzone od koryta rzeki, mogące okresowo przetrzymywać nadmiar wód powodziowych, zalewane, a następnie odwadniane przy pomocy urządzeń wlotowych i upustowych, samoczynnie lub w sposób kontrolowany”*;
- (iii) zgodnie z art. 7 ust. 1 pkt 14 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2019 roku, poz. 506 z późn. zm.) *Zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty należy do zadań własnych gminy. W szczególności zadania własne obejmują sprawy porządku publicznego i bezpieczeństwa obywateli oraz ochrony przeciwpożarowej i przeciwpowodziowej, w tym wyposażenia i utrzymania gminnego magazynu przeciwpowodziowego*;
- (iv) zgodnie z art. 238 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne, *jednostki samorządu terytorialnego mogą ponosić koszty inwestycji prowadzonych na wodach stanowiących własność Skarbu Państwa oraz koszty utrzymywania tych wód*;
- (v) w uzasadnieniu do projektu ustawy Prawo wodne, która wprowadziła regulację art. 238 ust. 1 ustawy Prawo wodne (druk 1529), w pkt 7 wprost wskazano, że *„w projekcie została wprowadzona regulacja umożliwiająca jednostkom samorządu terytorialnego partycypację w kosztach inwestycji prowadzonych na wodach będących własnością Skarbu Państwa oraz w kosztach utrzymywania tych wód. Regulacja umożliwi jednostkom samorządu terytorialnego ponoszenie części kosztów inwestycji prowadzonych w szczególności w zakresie ochrony przed powodzią”*;
- (vi) Strony Porozumienia uzyskały stanowisko z Ministerstwa Gospodarki Morskiej i Żeglugi Śródlądowej z dnia 22 lutego 2019 roku, z którego wynika, że: *„sformułowanie ‘inwestycje prowadzone na wodach’ może być rozumiane na różne sposoby, m.in. chociażby jako 1) inwestycje prowadzone w granicach wód lub też jako 2) inwestycje dotyczące wód lub ingerujące w wody, tj. jej przebieg, poziom, granice. Przy przyjęciu drugiej z przedstawionych interpretacji, do katalogu ww. inwestycji można by zaliczyć inwestycje polegające na regulacji wód lub takie inwestycje jak budowa polderu przeciwpowodziowego (przy przyjęciu, że ingerencja w wody może być okresowa i dotyczyć wyłącznie wyższych stanów wód - co jest związane z funkcjonowaniem polderów)*;

- (vii) zgodnie z pismem otrzymanym ze strony Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie z dnia 16 maja 2019 roku „Projekt przebudowy polderu Żelazna przewiduje m.in. ingerencję w koryto ciek Ryjec tj. budowę rowu łączącego ciek Ryjec z Kanalem Półwieś o długości ok. 800 m, szerokości dna 1,2 m”;
- (viii) Strony Porozumienia uzyskały stanowisko Regionalnej Izby Obrachunkowej (RIO) w Opolu z dnia 24 sierpnia 2018 roku. W konkluzji zajętego stanowiska RIO wskazała, że „finansowanie inwestycji prowadzonych na wodach stanowiących własność Skarbu Państwa powinno znajdować oparcie w art. 238 uPw”;

Strony Porozumienia, na podstawie art. 7 ust. 1 pkt. 14 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. 2019 r. poz. 506 z późn. zm.) i art. 238 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. 2018. poz. 2268 z późn. zm.) oraz Uchwały Rady Miasta Opola III/37/18 z dnia 18 grudnia 2018 roku w sprawie uchwalenia Wieloletniej Prognozy Finansowej Miasta Opola wraz ze zmianami podjętymi uchwałą XIV/202/19 z dnia 4 lipca 2019 roku, a także na podstawie Uchwały Rady Miasta Opola XIV/249/19 z dnia 4 lipca 2019 roku w sprawie wyrażenia zgody na zawarcie przez Prezydenta Miasta Opola Porozumienia z Państwowym Gospodarstwem Wodnym Wody Polskie w sprawie wsparcia finansowego inwestycji - przebudowy Polderu Żelazna wraz ze zmianami podjętymi uchwałą..... z dnia postanawiają co następuje:

§ 1

1. Strony zawierają Porozumienie, przedmiotem którego jest przekazanie z budżetu Miasta środków finansowych w wysokości **31 259 088,00 zł** (słownie: trzydzieści jeden milionów dwieście pięćdziesiąt dziewięć tysięcy osiemdziesiąt osiem złotych i zero groszy) na rzecz Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie z przeznaczeniem na pokrywanie wydatków inwestycyjnych, w tym wydatków na poczet odszkodowań z tytułu przeniesienia własności nieruchomości zgodnie z ustawą z dnia 8 lipca 2010 r. o szczególnych zasadach przygotowania do realizacji inwestycji w zakresie budowli przeciwpowodziowych (t. j. Dz. U. z 2019 r., poz. 933 z późn. zm.), na przebudowę polderu „Żelazna” jako zabezpieczenia przeciwpowodziowego Miasta Opola.
2. Na realizację inwestycji określonej w ust. 1, Miasto przekaże środki na pokrywanie wydatków inwestycyjnych stanowiących wkład własny Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie w transzach w wysokości:
 - w 2020 r. – 16 749 208 zł,
 - w 2021 r. – 14 509 880 zł,- na zasadach określonych w § 3 Porozumienia.

3. W przypadku niewykorzystania środków w transzach wskazanych w ust. 2, niewykorzystane środki przechodzą na kolejny rok, chyba, że Strony Porozumienia postanowią inaczej. O niewykorzystaniu środków w danym roku, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie poinformuje Miasto, najpóźniej do 31 października tego roku.
4. W związku z tym, iż realizacja inwestycji określonej w ust. 1 jest współfinansowana ze środków Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Opolskiego na lata 2014 – 2020, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie mogą realizować montaż finansowy inwestycji w sposób polegający na wydatkowaniu w pierwszej kolejności środków pozyskanych z Unii Europejskiej, a następnie środków Miasta.
5. Strony niniejszego Porozumienia ustalają również, iż Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie podejmą czynności w celu uzyskania z Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Opolskiego na lata 2014 - 2020 refundacji kosztów poniesionych na opracowanie dokumentacji projektowej inwestycji przebudowy polderu „Żelazna” w kwocie równej, udzielonej w oparciu o umowę z dnia 6 lipca 2015 roku nr RB/946/2015 przez Miasto dotacji na ten cel Samorządowi Województwa Opolskiego. Środki z uzyskanej refundacji zostaną przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie niezwłocznie zwrócone Miastu tj. nie później niż w terminie 14 dni licząc od dnia wpływu środków na konto Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie. Od kwoty zwróconej po tym terminie zostaną naliczone odsetki ustawowe za opóźnienie.

§ 2

1. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązuje się do wydatkowania przekazanych przez Miasto środków finansowych na realizację zadania, o którym mowa w § 1 ust. 1 i 2 na warunkach określonych niniejszym Porozumieniem.
2. Wydatkowanie przekazanych środków niezgodnie z przeznaczeniem wskazanym w § 1 ust. 1 i 2 uprawnia Miasto do żądania zwrotu nieprawidłowo wydatkowanych środków w kwocie powiększonej o odsetki ustawowe za opóźnienie liczone od dnia przekazania tych środków.

§ 3

1. Miasto przekaze środki finansowe każdorazowo na podstawie faktur wystawianych przez wykonawcę zadania oraz innych dokumentów finansowych potwierdzających wykonanie zadania.
2. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zwróci się z wnioskiem o przekazanie środków przedstawiając w załączeniu kopię faktury lub innych dokumentów finansowych potwierdzonych za zgodność z oryginałem uzasadniających i potwierdzających wykonanie zadania. W przypadku, gdy jest to kolejny wniosek przedstawiony do weryfikacji, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie załączy dokumenty finansowe potwierdzające dokonanie zapłaty wszystkich zobowiązań wynikających z poprzedniego wniosku, w tym wynagrodzenia wykonawcy. Faktury

i inne dokumenty finansowe muszą być opisane ze wskazaniem źródeł pokrycia wydatku Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie.

3. Miasto rozpatrzy wniosek i po pozytywnej weryfikacji przekaze Państwowemu Gospodarstwu Wodnemu Wody Polskie środki przelewem na rachunek:

Bank Gospodarstwa Krajowego 71 1130 1017 0020 1510 6720 0230

w terminie do 14 dni od daty wpływu prawidłowo sporządzonego wniosku o przekazanie środków.

4. W przypadku stwierdzenia braków w złożonych dokumentach niezbędnych do przekazania środków, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązane jest do ich usunięcia lub udzielenia niezbędnych dodatkowych informacji w wyznaczonym przez Miasto terminie oraz gwarantującym należyte przekazanie środków na rachunek wykonawcy.
5. Warunkiem przekazania środków jest dokonanie przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie wyboru wykonawcy zadania zgodnie z ustawą Prawo Zamówień Publicznych.
6. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązuje się do udzielania zamówień zgodnie z obowiązującym prawem oraz wymaganiami Instytucji Zarządzającej RPO WO 2014 – 2020 udzielającej wsparcia dla inwestycji opisanej w § 1 ust. 1 ze środków Unii Europejskiej.
7. Miasto zastrzega sobie prawo wglądu w dokumenty związane z postępowaniem przetargowym.
8. Miasto nie ponosi odpowiedzialności za szkodę wynikającą z opóźnienia lub niedokonania zapłaty wynagrodzenia przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie na rzecz generalnego wykonawcy zadania, chyba że do opóźnienia lub niedokonania zapłaty wynagrodzenia wykonawcy doszło z winy Miasta.

§ 4

1. Miasto zastrzega sobie prawo do udziału w trakcie trwania odbioru robót, radach budowy oraz innych spotkaniach na etapie realizacji inwestycji, a w szczególności w tych czynnościach Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie, które dotyczą wszelkich zmian w przedmiocie i zakresie inwestycji wskazanej w § 1 ust. 1 Porozumienia.
2. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązuje się do niezwłocznego zawiadamiania Miasta o terminach i miejscu czynności, o których mowa w ust. 1. Brak udziału przedstawicieli Miasta na odbiorach, radach lub spotkaniach nie stanowi przeszkody do odbycia się tych czynności.

§ 5

Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązuje się do złożenia corocznego rozliczenia z przekazanych środków w każdym roku budżetowym w terminie do 28 grudnia danego roku. Końcowe rozliczenie środków finansowych nastąpi w ciągu 30 dni od zakończenia realizacji zadania,

o którym mowa w § 1 ust.1 niniejszego Porozumienia nie później jednak niż do końca ostatniego roku kalendarzowego, w którym przekazano środki.

§ 6

1. W przypadku uzyskania przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie od wykonawcy zapłaty kar umownych (zapłata, potrącenie lub egzekucja w postępowaniu cywilnym), uzyskane kary umowne zostaną wydatkowane na realizację inwestycji, o której mowa w § 1 ust.1 niniejszego Porozumienia, ponad kwoty otrzymane z Unii Europejskiej i ponad kwotę określoną w § 1 ust. 1 Porozumienia.
2. W przypadku, gdy kary umowne lub ich część nie zostaną wydatkowane w sposób określony powyżej w ust. 1 (nadwyżka), Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązane są zaliczyć część takiej nadwyżki, proporcjonalnie do udziału Miasta w finansowaniu inwestycji, na poczet środków przekazywanych przez Miasto zgodnie w § 1 ust. 1 niniejszego Porozumienia.
3. Nadwyżka, o której mowa w ust.2, może być rozliczona w inny sposób, o ile Strony tak ustalą.
4. Rozliczenie nadwyżki, o której mowa w ust.2, będzie następowało w toku realizacji inwestycji, z zastrzeżeniem, że podejmując decyzję o rozliczeniu nadwyżki Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, każdorazowo uwzględnią stan realizacji inwestycji oraz planowane i spodziewane wydatki, tak aby zapewnić należyte i sprawne jej wykonanie.
5. Ostateczne rozliczenie ewentualnej nadwyżki, o której mowa w ust.2, winno nastąpić najpóźniej do 60 dni od zakończenia realizacji inwestycji.
6. W przypadku, gdy wskutek prawomocnego orzeczenia właściwego organu, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązane będą zwrócić nadwyżkę, o której mowa w ust.2, (karę umowną lub jej część), Miasto zobowiązane będzie do zwrotu takiej części nadwyżki, jaka odpowiada rozliczonej wcześniej z Miastem nadwyżce (kary umownej lub jej części). Dotyczy to również partycypowania przez Miasto w zwrocie wszystkich świadczeń ubocznych, takich jak odsetki, oraz kosztów stosownych postępowań sądowych.
7. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie zobowiązują się do informowania Miasta o każdej sytuacji, która choćby potencjalnie może wygenerować kary umowne i umożliwienia udziału w stosownym postępowaniu sądowym.

§ 7

1. Porozumienie zawarto na okres od dnia podpisania do dnia 28 grudnia 2023 r.
2. W przypadku zmiany terminu końcowego realizacji zadania, o którym mowa w § 1 ust. 1 Porozumienia lub wystąpienia innych istotnych czynników wpływających na terminowość realizacji zadania, Strony zobowiązują się do podjęcia wspólnych działań zmierzających do aktualizacji Porozumienia.

§ 8

1. Mając w szczególności na uwadze wątpliwości interpretacyjne dotyczące określenia „inwestycji prowadzonych na wodach” sformułowanego w treści art. 238 ust. 1 ustawy Prawo wodne, stanowiącego podstawę zawarcia niniejszego Porozumienia, Strony zgodnie postanawiają, iż jeżeli niniejsze Porozumienie lub którekolwiek z jego postanowień okaże się nieważne, niezgodne z prawem lub niewykonalne, w tym w szczególności, jeżeli okoliczność taka zostanie stwierdzona przez uprawniony organ lub sąd, wówczas, o ile tylko będzie to możliwe i zgodne z prawem, Strony podejmą działania mające na celu zastąpienie nieważnego lub nieskutecznego Porozumienia/jego postanowienia, nowym Porozumieniem/postanowieniem, które będzie ważne, skuteczne i jak najbardziej zbliżone do Porozumienia/postanowienia dotkniętego nieważnością lub nieskutecznością, przy czym tak zawarte Porozumienie/postanowienie musi realizować najważniejsze założenia niniejszego Porozumienia oraz odpowiadać celom, które towarzyszyły jego zawarciu.
2. O ile w sytuacji opisanej w treści ust. 1, zawarcie nowego porozumienia lub konwalidacja jego poszczególnych postanowień okaże się niemożliwa, co w sposób autonomiczny stwierdzić może każda ze Stron, Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, zobowiązuje się do zwrotu na rzecz Miasta wszystkich świadczeń otrzymanych na podstawie niniejszego Porozumienia, a także innych ewentualnych należności, do których zwrotu na rzecz uprawnionych organów lub podmiotów trzecich zobowiązane będzie Miasto, w związku ze stwierdzeniem nieważności Porozumienia lub któregośkolwiek jego postanowienia. Zwrot świadczeń oraz należności, o których mowa w zdaniu poprzedzającym nastąpi w terminie 14 dni od dnia otrzymania przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie pisemnego wezwania w tym zakresie, na wskazany w wezwaniu rachunek bankowy.
3. Niezależnie od postanowień ust. 1 i 2 powyżej, w przypadku zmiany przepisów prawa w sposób uniemożliwiający realizację ustaleń objętych porozumieniem każda ze Stron ma prawo zaprzestać wykonywania Porozumienia, jeżeli nie może być osiągnięty cel, dla którego Porozumienie zostało zawarte. Niemniej jednak przed zaprzestaniem wykonywania Porozumienia Strony wspólnie podejmą działania mające na celu aktualizację Porozumienia do obowiązujących przepisów prawa, o ile taka aktualizacja będzie możliwa.

§ 9

W sprawach nieuregulowanych postanowieniami Porozumienia mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. 2018 r. poz. 2268 z późn. zm.) i przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1145 z późn. zm.), a także inne powszechnie obowiązujące przepisy prawa.

§ 10

Wszelkie zmiany w postanowieniach niniejszego Porozumienia wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.

§ 11

Ewentualne spory powstałe w związku z zawarciem i wykonaniem niniejszego Porozumienia rozstrzygane będą przez miejscowo i rzeczowo właściwy dla Miasta sąd powszechny.

§ 12

Porozumienie zostaje sporządzone w czterech jednobrzmiących egzemplarzach, po dwa dla każdej ze Stron.

Miasto:

Państwowe Gospodarstwo Wodne
Wody Polskie:"

Podpis Prezydent Miasta

Uzasadnienie

Powyższa zmiana wynika ze potrzeby uaktualnienia podstaw prawnych wskazanych z treści Porozumienia.

Podpis Prezydent Miasta

Skarbnik Miasta

Renata Ćwirzeń - Szymańska

Naczelnik Wydziału
Struktury Technicznej i Gospodarki
Komunalnej

Agnieszka Maślak

RADCA PRAWNY

Aleksandra Gaj

Prezydent Miasta

Arkadiusz Wiśniewski