

Informacja pokontrolna nr 43/2021
z dnia 17.12.2021 r.

w sprawie procedury zawarcia aneksu do umowy o zamówienie publiczne dla zadania objętego Projektem, do którego stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

I. PODSTAWOWE INFORMACJE:

- 1. Jednostka kontrolująca:** Wojewódzki Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Katowicach.
- 2. Nazwa i adres Beneficjenta:** Gliwice – Miasto na prawach powiatu, ul. Zwycięstwa 21, 44-100 Gliwice.
- 3. Projekt:**
 - 1) Nazwa:** „Poprawa efektywności energetycznej budynków mieszkalnych Miasta Gliwice – II”;
 - 2) Oś priorytetowa:** POIS.01.00.00 – Zmniejszenie emisyjności gospodarki Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020;
Działanie 1.7: „Kompleksowa likwidacja niskiej emisji na terenie konurbacji śląsko-dąbrowskiej”;
 - 3) Poddziałanie 1.7.1:** Wspieranie efektywności energetycznej w budynkach mieszkalnych w województwie śląskim;
 - 4) Numer projektu w SL 2014:** POIS.01.07.01-00-0043/19.
- 4. Numer i data zawarcia umowy o dofinansowanie:** Umowa nr 8/2020 zawarta w dniu 20.03.2020 r.
- 5. Aneks objęty kontrolą:** Aneks nr 02/20/TT z dnia 13.02.2020 r. do umowy nr 215/19/TT z dnia 29.10.2019 r. zawarty pomiędzy Zarządem Budynków Miejskich II Towarzystwo Budownictwa Społecznego Sp. z o.o. działającym w imieniu Miasta Gliwice na podstawie udzielonego pełnomocnictwa Nr 2019/7697/C/PM z dnia 04.04.2019 r., reprezentowanym przez mgr inż. Krzysztofa Kopanię – Prezesa Zarządu, a firmą PROGRESS Piotr Junka reprezentowaną przez Piotra Junkę – właściciela.
- 6. Podstawa prawna przeprowadzenia kontroli:**
 - 1)** Umowa nr 2/MG-WFOŚiGW Katowice/2014 w sprawie systemu realizacji Programu Operacyjnego „Infrastruktura i Środowisko” na lata 2014-2020 z dnia 18 grudnia 2014 r. zawarta pomiędzy Ministrem Energii a Wojewódzkim Funduszem Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Katowicach, z późniejszymi zmianami;
 - 2)** Ustawa z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014-2020 (Dz.U. z 2020 r. poz. 818 t.j.);
 - 3)** Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 1843 t.j.);
 - 4)** Wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 z dnia 22 sierpnia 2019 r.;
 - 5)** Wytyczne w zakresie kontroli realizacji programów operacyjnych na lata 2014-2020 z dnia 3 marca 2018 r.;

- 6) Zalecenia dla instytucji zaangażowanych w realizację Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020 w zakresie procedur kontrolnych oraz systemu rocznych rozliczeń z dnia 3 lipca 2020 r.;
 - 7) Rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień (Dz.U. z 2018 r. poz. 971 t.j.), tzw. „taryfikator”;
 - 8) Oświadczenie Beneficjenta zawarte w § 13 wyżej przywołanej umowy o dofinansowanie;
 - 9) Instrukcja Wykonawcza Instytucji Wdrażającej dla I osi priorytetowej Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020 – Działanie 1.7., z dnia 28 maja 2021 r.
7. **Tryb kontroli:** kontrola doraźna ex-post.
8. **Termin przeprowadzenia kontroli:** Beneficjent został poinformowany o wszczęciu kontroli pismem nr WK.5510.0043.2019.KP.MM.43.01.7836 z dnia 19.11.2021 r. Kontrolę wszczęto w dniu 08.12.2021 r. i zakończono w dniu 17.12.2021 r.
9. **Zweryfikowane dokumenty:**
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 08.12.2021 r. (pismo nr BRM.042.5.2020 z dnia 07.12.2021 r.), potwierdzonych za zgodność z oryginałem przez Pana Krzysztofa Kopanię – Prezesa Zarządu ZBM II TBS Sp. z o.o. w Gliwicach.

Spis oraz kserokopie zweryfikowanych dokumentów znajdują się w aktach kontroli.

II. WYNIK KONTROLI:

Wynik przeprowadzonej kontroli procedury zawarcia wyżej przywołanej umowy – bez zastrzeżeń.

1. Analiza stanu prawnego i faktycznego

W dniu 29.10.2019 r. Beneficjent zawarł Umowę nr 215/19/TT na wykonanie robót budowlanych pn. „Roboty modernizacyjne i remontowe w budynkach mieszkalnych wielorodzinnych zlokalizowanych przy ul. Wróblewskiego 27 i ul. Wróblewskiego 31 w Gliwicach”.

W toku realizacji umowy, protokołami konieczności z dnia 06.02.2020 r. kierownik budowy, inspektor nadzoru oraz przedstawiciel PEC Gliwice uzgodnili zmianę grubości ocieplenia stropu piwnic w pomieszczeniu wymiennikowni i przy wejściu nad drzwiami z wełny mineralnej o grubości 12 cm na wełnę mineralną o grubości 5 cm.¹

Z przedłożonych do kontroli dokumentów wynika, iż przyczyną zmiany grubości ocieplenia stropu piwnic była konieczność uzyskania wymaganej przez PEC Gliwice wysokości pomieszczenia wymiennikowni – 205 cm. W związku z brakiem możliwości dalszego pogłębiania posadzki w pomieszczeniu wymiennikowni zastosowanie pierwotnej grubości wełny mineralnej spowodowałoby wadliwe wykonanie przedmiotu kontraktu.

¹ Protokół konieczności dla nieruchomości przy ul. Wróblewskiego 27, Protokół konieczności dla nieruchomości przy ul. Wróblewskiego 31

Powyższe okoliczności zostały potwierdzone odpowiednimi wpisami w dziennikach budowy.²

W dniu 13.02.2020 r. podpisany został Aneks nr 02/20/TT, na mocy którego zmieniono grubość ocieplenia stropu piwnic zgodnie z ustaleniami zawartymi w protokołach konieczności z dnia 06.02.2020 r. Jako podstawa prawna zawarcia aneksu wskazany został § 16 pkt 2.2.c) Umowy nr 215/19/TT z dnia 29.10.2019 r.

Kwestia dopuszczalności zmiany umowy o udzielenia zamówienia publicznego została uregulowana w art. 144 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zachodzi co najmniej jedna z okoliczności wyszczególnionych w punktach 1-6.

Przepis art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp stanowi, iż dopuszczalne są zmiany umowy, jeżeli zostały one przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postaci jednoznacznych postanowień umownych, które określają ich zakres, w szczególności możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy, i charakter oraz warunki wprowadzenia zmian.

Zakres wprowadzania zmian jest limitowany postanowieniami art. 144 ust. 1b, który stanowi, że zmiany postanowień umownych nie mogą prowadzić do zmiany charakteru umowy lub umowy ramowej.

Beneficjent, działając zgodnie z dyspozycją art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, w punkcie 10.6.2 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia opisał przesłanki zmiany postanowień zawartej umowy. W podpunkcie 2. punktu 10.6.2 SIWZ Beneficjent wskazał, iż dopuszczalna jest *zmiana sposobu wykonania zamówienia na skutek zmian technologicznych spowodowanych w szczególności następującymi okolicznościami: (...)*

c) konieczność zrealizowania projektu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych/technologicznych niż wskazane w dokumentacji projektowej lub specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót, w sytuacji, gdyby zastosowanie przewidzianych rozwiązań groziło niewykonaniem lub wadliwym wykonaniem przedmiotu kontraktu.

Analogiczna przesłanka została opisana w § 16 ppkt 2.2.c) Umowy z wykonawcą.

Odnosząc wyżej przytoczone zapisy SIWZ i ustawy Pzp do sytuacji zaistniałej w kontrolowanym postępowaniu należy stwierdzić, iż:

- w SIWZ Zamawiający wskazał i opisał okoliczności zmiany umowy o udzielenia zamówienia,
- okolicznością faktyczną determinującą kontrolowaną zmianę umowy była konieczność dostosowania wysokości pomieszczenia wymiennikowni do wymogów określonych przez PEC Gliwice,
- opisana wyżej sytuacja, uzasadniająca dokonanie zmian, w ocenie Instytucji Wdrażającej, wypełnia dyspozycję zawartą w pkt 10.6.2 ppkt 2 c) SIWZ oraz § 16 ppkt 2.2.c) Umowy z wykonawcą,
- zmiany nie prowadziły do zmiany charakteru zawartej umowy,
- wprowadzone zmiany zostały potwierdzone zawarciem aneksu do umowy w formie pisemnej.

² Dziennik budowy dla nieruchomości przy ul. Wróblewskiego 27, Dziennik budowy dla nieruchomości przy ul. Wróblewskiego 31

Po analizie zapisów zawartych w badanych dokumentach, uznaje się, iż zawarcie w dniu 13.02.2020 r. Aneksu nr 02/20/TT do umowy nr 215/19/TT z dnia 29.10.2019 r. było dopuszczalne i zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając na uwadze powyższe ustalenia Instytucja Wdrażająca stwierdziła:

2. Naruszenia przepisów prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień publicznych

Ustalenia I

Naruszenia przepisów prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień publicznych skutkujących wystąpieniem nieprawidłowości mogących skutkować pomniejszeniem wartości wydatków kwalifikowalnych:

➤ **Nie stwierdzono**

Ustalenia II

Naruszenia o charakterze formalnym prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień publicznych nie wywołujące skutków finansowych w postaci obniżenia kwoty wydatków kwalifikowalnych:

➤ **Nie stwierdzono**

Ustalenia III

Inne uwagi:

➤ **Nie stwierdzono**

3. Zgodność zakresu zamówienia z zakresem przedsięwzięcia wskazanym we wniosku o dofinansowanie i umowie o dofinansowaniu:

Zakres rzeczowy określony w Aneksie nr 02/20/TT z dnia 13.02.2020 r. do umowy z wykonawcą 215/19/TT z dnia 29.10.2019 r. zawiera się w zakresie rzeczowym umowy o dofinansowanie nr 08/2020 z dnia 20.03.2020 r.

III. INFORMACJA O POMNIEJSZENIU WYDATKÓW KWALIFIKOWALNYCH

Nie dotyczy

IV. INFORMACJA O PRAWIE DO WNIESIENIA ZASTRZEŻEŃ

Od ustaleń zawartych w niniejszej Informacji pokontrolnej Beneficjentowi przysługuje prawo wniesienia zastrzeżeń wraz z uzasadnieniem do Instytucji Wdrażającej w terminie 14 dni od daty jej doręczenia.

Instytucja Wdrażająca uzna, że zastrzeżenia zostały wniesione skutecznie w sytuacji, gdy najpóźniej w ostatnim dniu powyższego terminu do godziny 15.30, zastrzeżenia

zostaną dostarczone do kancelarii WFOŚiGW w Katowicach przy ul. Plebiscytowej 19 osobiście lub za pośrednictwem operatora pocztowego.

W przypadku nie dostarczenia zastrzeżeń w terminie, w sposób wskazany powyżej, Beneficjentowi nie przysługują żadne uprawnienia ani roszczenia, w szczególności roszczenie o przywrócenie terminu.

V. POZOSTAŁE INFORMACJE

1. Wynik powyższej kontroli nie uchyla innych ustaleń poczynionych w toku innych kontroli właściwych organów w systemie POIiŚ.
2. Informację pokontrolną sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym dla Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Katowicach i Beneficjenta.

Data i podpis Kontrolującego:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Sporządziła:	Marlena Mizgała	17.12.21r.	Marlena Mizgała

Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POIiŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	17.12.21r.	

Data i podpis Zastępcy Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptował:	Adam Lewandowski	12/12/21r.	

