

Informacja pokontrolna nr 19/2022
z dnia 06.05.2022 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 01/19/TT z dnia 23.10.2019 r. do umowy nr 100/19/11 z dnia 12.06.2019 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 „ADBUD” Beata Suliga-Wiśniewska reprezentowaną przez Beatę Suligę-Wiśniewską – właścicielkę.
- 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 2018 poz. 1986 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 19 lipca 2017 r.;
 - 5)** Wytyczne w zakresie kontroli realizacji programów operacyjnych na lata 2014-2020 z dnia 27 grudnia 2021 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) Decyzja Komisji Europejskiej z dnia 14 maja 2019r. ustanawiająca wytyczne dotyczące określania korekt finansowych w odniesieniu do wydatków finansowanych przez Unię w przypadku nieprzestrzegania obowiązujących przepisów dotyczących zamówień publicznych: C(2019)3452, tzw. *Taryfikator KE*;
 - 9) Oświadczenie Beneficjenta zawarte w § 13 wyżej przywołanej umowy o dofinansowanie;
 - 10) Instrukcja Wykonawcza Instytucji Wdrażającej dla I osi priorytetowej Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020 – Działanie 1.7., z dnia 30 grudnia 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.19.01 z dnia 05.04.2022 r. Kontrolę wszczęto w dniu 20.04.2022 r. i zakończono w dniu 06.05.2022 r.
 9. **Zweryfikowane dokumenty:**
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 20.04.2022 r. (pismo nr BRM.042.5.2020 z dnia 20.04.2022 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 12.06.2019 r. Beneficjent zawarł Umowę nr 100/19/TT na wykonanie robót budowlanych pn. „Wykonanie termomodernizacji budynku mieszkalnego wielorodzinnego i budynku gospodarczego przy ul. Ligockiej 78A w Gliwicach z jednoczesnym jego podłączeniem do miejskiej sieci ciepłowniczej wraz z wykonaniem instalacji centralnego ogrzewania, adaptacją pomieszczenia w gospodarczej części budynku na pomieszczenie wymiennikowni i jej wyposażeniem oraz wydzieleniem pomieszczenia łazienki dla mieszkania nr 3, wykonaniem izolacji przeciwwilgociowej i likwidacją nieekologicznych urządzeń na paliwo stałe”.

W toku realizacji umowy, protokołem konieczności nr 1 z dnia 12.08.2019 r. uzgodniono konieczność wykonania robót dodatkowych, nieprzewidzianych w pierwotnej umowie, polegających na zaankrowaniu ścian poprzez wprowadzenie dodatkowej konstrukcji

stalowej, oczyszczeniu i zabezpieczeniu antykorozyjnym belek stalowych stropu oraz wykonaniu stropu technicznego w projektowanym pomieszczeniu wymiennikowni.

Ponadto, Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Katowicach decyzją nr WPN.6401.340.2019.MS.1 z dnia 22.08.2019 r. zobowiązał Beneficjenta do zamontowania podczas prac termomodernizacyjnych czterech budek lęgowych i jednej skrzynki lęgowej dla ptaków.

W dniu 25.09.2019 r. wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia w związku z koniecznością wykonania robót dodatkowych oraz wprowadzenie możliwości dodatkowego fakturowania realizowanych prac. Do wniosku załączony został kosztorys ofertowy obejmujący roboty dodatkowe.

Dnia 23.10.2019 r. strony podpisały Aneks nr 01/19/TT, na mocy którego:

1. Zwiększono zakres zamówienia o wykonanie robót dodatkowych – zgodnie z protokołem konieczności i kosztorysem ofertowym,
2. Ustalono kwotę wynagrodzenia za wykonanie robót dodatkowych na kwotę: 13.632,51 zł netto, 14.723,11 zł brutto,
3. Wprowadzono dodatkowy – V etap płatności.

W złożonych w toku kontroli wyjaśnieniach Beneficjent, jako podstawę prawną zawarcia kontrolowanego Aneksu wskazał art. 144 ust. 1 pkt 1 uPzp.

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.

Działając zgodnie z dyspozycją art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, w punkcie 10.6.2 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Beneficjent opisał przesłanki zmiany postanowień umowy. W podpunkcie 4. punktu 10.6.2 SIWZ przewidziano następujące przesłanki:

f) w uzasadnionych przypadkach, zmiana sposobu fakturowania zamówienia (ilość faktur częściowych).

g) w uzasadnionych przypadkach, dopuszcza się zmianę wynagrodzenia wykonawcy w zależności od konieczności wykonania robót dodatkowych wynikających z okoliczności nieprzewidzianych w chwili zawarcia umowy, bądź uzasadnionej konieczności wyłączenia określonego zakresu prac.

Analogiczne przesłanki zostały opisane w § 16 ppkt 2.4. f) i g) Umowy z wykonawcą.

Jednocześnie w § 9 pkt 3 Umowy strony ustalił, iż do rozliczenia robót dodatkowych lub nieprzewidzianych, dla których w kosztorysie ofertowym Wykonawcy nie zostały określone ceny jednostkowe, przyjmuje się składniki cenotwórcze według Protokołu

uzgodnień zasad wyceny robót remontowo-budowlanych, stanowiącego załącznik nr 2 Umowy.

Odnosząc wyżej przytoczone zapisy 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 wykonania nieprzewidzianych w pierwotnej umowie robót dodatkowych,
- opisana wyżej sytuacja, uzasadniająca dokonanie zmian, w ocenie Instytucji Wdrażającej, wypełnia dyspozycję zawartą w pkt 10.6.2 ppkt 4 f) i g) SIWZ oraz § 16 ppkt 2.4. f) i g) Umowy z wykonawcą,
- wykonawca wycenił roboty dodatkowe w oparciu o czynniki cenotwórcze określone w Protokole uzgodnień zasad wyceny robót remontowo-budowlanych,
- wprowadzenie dodatkowego etapu płatności było uzasadnione zwiększeniem zakresu zamówienia o wykonanie robót dodatkowych i zwiększeniem wynagrodzenia,
- zmiany nie prowadziły do zmiany charakteru zawartej umowy,
- wprowadzone zmiany zostały potwierdzone zawarciem aneksu do umowy w formie pisemnej.

Mając na uwadze powyższe Instytucja Wdrażająca doszła do przekonania, iż zawarcie w dniu 23.10.2019 r. Aneksu nr 01/19/TT do umowy nr 100/19/TT z dnia 12.06.2019 r. było dopuszczalne i zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając na uwadze powyższe ustalenia Instytucja Wdrażająca stwierdziła:

4. 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**

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

Zakres rzeczowy określony w Aneksie nr 01/19/TT z dnia 23.10.2019 r. do umowy z wykonawcą 100/19/TT z dnia 12.06.2019 r. nie zawiera się w zakresie rzeczowym określonym w umowie o dofinansowanie nr 08/2020 z dnia 20.03.2020 r. wraz z Aneksem nr 1 z dnia 23.02.2021 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	06.05.22r.	

Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POIiŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	06.05.22r.	

Data i podpis Zastępcy Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptował:	Adam Lewandowski	2022-05-06	