

Informacja pokontrolna nr 32/2022
z dnia 13.07.2022 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 02/19/TT z dnia 15.10.2019 r. do umowy nr 101/19/TT 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 „ROWIBAU” Ogólnobudowlane Roman Wieczorek reprezentowaną przez Romana Wieczorka – 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 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.);
 - 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;
 - 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 6 maja 2022 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.32.01 z dnia 08.06.2022 r. Kontrolę wszczęto w dniu 28.06.2022 r. i zakończono w dniu 13.07.2022 r.
9. **Zweryfikowane dokumenty:**
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 28.06.2022 r. (pismo nr BRM.042.5.2020 z dnia 24.06.2022 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 – z nieistotnymi zastrzeżeniami.

1. Analiza stanu prawnego i faktycznego

W dniu 12.06.2019 r. Beneficjent zawarł Umowę nr 101/19/TT na wykonanie robót budowlanych pn. *Wykonanie termomodernizacji i izolacji przeciwwilgociowej budynku mieszkalnego wielorodzinnego przy ul. Jana Śliwki 22 w Gliwicach z jednoczesnym jego podłączeniem do kanalizacji deszczowej wraz z odwodnieniem terenu, podłączeniem do miejskiej sieci ciepłowniczej wraz z wykonaniem instalacji centralnego ogrzewania, adaptacją pomieszczenia na pomieszczenie wymiennikowni, remontem dachu, remontem łazienki w mieszkaniu nr 2, dobudową przewodów wentylacyjnych do łazienek oraz likwidacją nieekologicznych urządzeń na paliwo stałe.*

Zgodnie z § 1 pkt 3 Umowy termin realizacji zamówienia, za wyjątkiem odłączenia i likwidacji urządzeń na paliwo stałe, został ustalony na dzień 31.10.2019 r., a termin odłączenia i likwidacji urządzeń na paliwo stałe na dzień 15.11.2019 r.

W dniu 15.10.2019 r. podpisany został Aneks nr 02/19/TT, na mocy którego przedłużono termin realizacji umowy do dnia 22.11.2019 r., natomiast termin likwidacji pieców na paliwo stałe do dnia 29.11.2019 r.

Okoliczności faktyczne stanowiące podstawę przedłużenia terminu zostały opisane w piśmie z dnia 14.10.2019 r., w którym wykonawca wyjaśnił: *prośbę swoją motywując nieprzewidzianymi pracami, które wystąpiły przy wykonywaniu dachu i ocieplenia poddasza. Po odkryciu deskowania dachu, w przestrzeni poddasza pojawiły się ptasie odchody. Specjalistyczna firma musiała wykonać dezynfekcję i dezynsekcję poddasza, co spowodowało wstrzymanie prac dachowych. Kolejnym powodem przedłużenia terminu zakończenia umowy była przedłużająca się procedura uzyskania pozwolenia na wejście w pas drogowy w celu wykonania włączenia się do kanalizacji deszczowej znajdującej się w ciągu ulicy Jana Śliwki.*

Po analizie przedłożonych do kontroli dokumentów, w szczególności wniosku wykonawcy z dnia 14.10.2019 r., wpisów w Dzienniku Budowy i Protokołu powykonawczego dezynsekcji i dezynfekcji, Instytucja Wdrażająca uznała, iż konieczność zmiany umowy spowodowana była okolicznościami, których Zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć. Zmiana umowy dotyczyła terminu realizacji zamówienia, a zatem nie miała wpływu na wartość umowy i nie prowadziła do zmiany charakteru umowy.

Oceniając długość okresu o jaki wydłużony został termin realizacji umowy, należy wziąć pod uwagę fakt, iż konieczność wykonania dezynfekcji i dezynsekcji przez specjalistyczną firmę wstrzymała prace związane z ociepleniem dachu na 52 dni. W zaistniałej sytuacji przedłużenie terminu realizacji umowy o 22 dni i 14 dni w zakresie odłączenia i likwidacji urządzeń na paliwo stałe można uznać za uzasadnione.

Wobec powyższego Instytucja Wdrażająca uznała, iż zawarcie w dniu 15.10.2019 r. Aneksu nr 02/19/TT do umowy nr 101/19/TT z dnia 12.06.2019 r. było dopuszczalne na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp.

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:

- **Naruszenie art. 144 ust. 1c ustawy Pzp** poprzez niezamieszczenie w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o zmianie umowy

Przepis art. 144 ust. 1c zobowiązuje Zamawiającego do zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub przekazania Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenia o zmianie umowy dokonanej na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 2 i 3 ustawy Pzp.

Jak wykazano powyżej, w kontrolowanym stanie faktycznym zostały spełnione warunki zmiany umowy określone w art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, niemniej jednak Beneficjent nie zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych wymaganego przepisami prawa ogłoszenia.

Zaniechanie zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych stanowi naruszenie art. 144 ust. 1c ustawy Pzp.

Instytucja Wdrażająca stoi na stanowisku, iż powyższe naruszenie nie pozwala na zidentyfikowanie nieprawidłowości w rozumieniu art. 2 pkt. 36 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. ustanawiającego wspólne przepisy dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz rozwoju Obszarów Wiejskich oraz Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego oraz ustanawiającego przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności i Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego i uchylającego rozporządzenie Rady (WE) nr 1083/2006 (Dz. Urz. UE L 347 z 20.12.2013r. ze zmianami. Zgodnie z definicją zawartą w przedmiotowym przepisie nieprawidłowość oznacza każde naruszenie prawa unijnego lub prawa krajowego dotyczące stosowania prawa unijnego, wynikające z działania lub zaniechania podmiotu gospodarczego zaangażowanego we wdrażanie EFSI, które ma lub może mieć szkodliwy wpływ na budżet Unii poprzez obciążenie budżetu Unii nieuzasadnionym wydatkiem. Dla zidentyfikowania nieprawidłowości niezbędne jest zatem nie tylko naruszenie prawa unijnego lub prawa krajowego, ale także stwierdzenie, iż naruszenie to ma lub może mieć szkodliwy wpływ na budżet UE.

Przyjęte przez Instytucję Wdrażającą stanowisko wynika z faktu, iż niezamieszczenie ogłoszenia w BZP, które stanowi naruszenie pewnych wymogów formalnych, nie powoduje niedopuszczalności zmiany umowy. Skoro zatem, w kontrolowanym stanie faktycznym, Zamawiający był uprawniony do zmiany umowy na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, to niezachowanie właściwej procedury nie mogło skutkować obciążeniem budżetu UE nieuzasadnionym wydatkiem.

Ustalenia III

Inne uwagi:

➤ **Nie stwierdzono**

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

Nie dotyczy

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	13.07.2022.	Marlena Mizgała

Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POIiŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	13.07.2022.	 - ✓

Data i podpis Zastępcy Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptował:	Adam Lewandowski	15.07.2022	102 