

**Informacja pokontrolna nr 46/2021/2022**  
**z dnia 17.02.2022 r.**

**w sprawie procedury zawarcia aneksu do umowy o zamówienie publiczne dla zadania objętego Projektem, do której 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:** Gmina Miejska Rybnik, ul. Bolesława Chrobrego 2, 44-200 Rybnik.
3. **Projekt:**
  - 1) **Nazwa:** „Termomodernizacja budynków mieszkalnych w Rybniku-Boguszowicach oraz Śródmieściu”;
  - 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.01.07.01-00-0011/19.
4. **Numer i data zawarcia umowy o dofinansowanie:** Umowa nr 22/2020 zawarta w dniu 16.03.2020 r.
5. **Kontrolowany aneks:** Aneks nr 1 z dnia 26 września 2019r. do umowy nr DZP.2130.0060.2019 z dnia 19 czerwca 2019r., której przedmiotem była „Termomodernizacja wraz z podłączeniem do sieci ciepłej w budynku przy ul. Kraszewskiego 9 w Rybniku.”
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 2018.1431 t.j. ze zm.);
  - 3) Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 1843 t.j.);
  - 4) Wytyczne w zakresie kontroli realizacji programów operacyjnych na lata 2014-2020 z dnia 3 marca 2018 r.;
  - 5) 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.;
  - 6) 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. ze zm.), tzw. „taryfikator”;
  - 7) Oświadczenie Beneficjenta zawarte w § 13 wyżej przywołanej umowy o dofinansowanie;

- 8) 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.5510.0011.2019.KP.AZ.46.01.8035 z dnia 29.11.2021 r. Kontrolę wszczęto w dniu 16.12.2021 r. i zakończono w dniu 17.02.2022 r.
9. **Zweryfikowane dokumenty:**  
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o:
- 1) kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 15.12.2021 r. (pismo nr DT.071.0064.2021 z dnia 14.12.2021 r.), potwierdzonych za zgodność z oryginałem przez Panią Justynę Kurzyńską – Kierownika Działu Zamówień Publicznych i Umów i Pana Łukasza Owczarka – Kierownika Działu Technicznego, działających na podstawie upoważnienia z dnia 05.10.2021 r.,
  - 2) kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 28.01.2022 r. (pismo DT.071.0064.2022-2 z dnia 26.01.2022 r.) potwierdzonych za zgodność z oryginałem przez Panią Justynę Kurzyńską – Kierownika Działu Zamówień Publicznych i Umów.
  - 3) Kopia Protokołu odbioru robót i przekazania do użytkowania z dnia 12.11.2019r. przekazany w dniu 16.02.2022r. (e-mail).

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 faktyczno-prawna

W dniu 19 czerwca 2019r. Beneficjent z firmą „Remont-Ex” Sp. z o.o. zawarł umowę, której przedmiotem było wykonanie zamówienia publicznego o nazwie: „Termomodernizacja wraz z podłączeniem do sieci ciepłej budynku przy ul. Kraszewskiego 9 w Rybniku.”

Termin realizacji zamówienia określono na dzień 17 października 2019r., przy czym Wykonawca był zobowiązany do wykonania pomieszczenia SWC oraz instalacji c.o. w terminie do dnia 15 września 2019r.

Wynagrodzenie wykonawcy wynosiło: 741.648,58 zł brutto.

W dniu 9 lipca 2019r. Beneficjent od PGNiG Energetyka Przemysłowa S.A. otrzymał Warunki nr TDD/70/2019 przyłączenia do sieci ciepłowniczej węzła ciepłego z dnia 19 czerwca 2019r.

Warunki niniejsze różniły się od wcześniejszych (Warunki nr TDD/49/2018 przyłączenia do sieci ciepłowniczej węzła ciepłego z dnia 16 kwietnia 2018r.) m.in. w ten sposób, że koniecznym było przystosowanie pomieszczenia, w którym miał znajdować się węzeł cieplny w sposób w nich opisany.

Wiązało się to m.in. z koniecznością:



- a) Powiększenia pomieszczenia na potrzeby SWC,
- b) Montażem okna,
- c) Wykonaniem robót tynkarskich, posadzkarskich i malarskich,
- d) Wykonaniem studzienki schładzającej i kanalizacji,
- e) Powiększeniem wejścia do piwnicy.

Zakres niniejszych robót nie był przewidziany w umowie o udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego, choć w zakres którego co prawda wchodziły roboty związane z adaptacją pomieszczenia piwnicznego na SWC (pkt. II.9 SWIZ), ale obejmowały one jedynie roboty związane z instalacją centralnego ogrzewania (Projekt budowlany pn. „Termomodernizacja wraz z podłączeniem do sieci ciepłej budynku przy ul. Kraszewskiego 9 w Rybniku” wykonany przez mgr. inż. Marcina Szafarza).

W związku z powyższym Strony umowy zawarły w dniu 26 września 2019r. Aneks nr 1 w wyniku którego Wykonawca został zobowiązany do wykonania wyżej opisanych robót dodatkowych a jego wynagrodzenie wzrosło do kwoty 760.429,35 zł brutto.

Jako podstawę prawną wprowadzonych zmian wskazano art. 144 ust. 1 pkt. 2 ustawy prawo zamówień publicznych (ustawa z dnia 29 stycznia 2004r.)

Aby zmienić umowę zgodnie z niniejszą podstawą prawną koniecznym jest, aby zmiany dotyczyły realizacji dodatkowych robót budowlanych od dotychczasowego wykonawcy, były nieobjęte zamówieniem podstawowym, i niniejsze roboty budowlane stały się niezbędne do wykonania zamówienia podstawowego.

Ponadto winny zostać spełnione łącznie następujące warunki:

- a) zmiana wykonawcy nie może zostać dokonana z powodów ekonomicznych lub technicznych, w szczególności dotyczących zamienności lub interoperacyjności sprzętu, usług lub instalacji, zamówionych w ramach zamówienia podstawowego,
- b) zmiana wykonawcy spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego,
- c) wartość każdej kolejnej zmiany nie przekracza 50% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie lub umowie ramowej.

Z przedstawionych przez Beneficjenta dokumentów oraz złożonych przez Niego wyjaśnień, Instytucja ustaliła następujące okoliczności mające potwierdzić, iż zostały wypełnione wszystkie przesłanki wynikające ze wskazanej podstawy prawnej.

Nie budzi wątpliwości Instytucji Wdrażającej, iż wskazane wyżej roboty dodatkowe nie były przewidziane do wykonania w ramach zamówienia podstawowego.

W ocenie Instytucji Wdrażającej koniecznym było wykonanie niniejszych robót w celu właściwej realizacji zamówienia podstawowego.

Również przesłanka z punktu c została spełniona, gdyż wartość robót dodatkowych wyniosła 18.780,77 zł brutto co stanowi 2,53% wartości określonej pierwotnie w umowie.

Jednakże Beneficjent nie wykazał, aby zmiany wykonawcy nie można było dokonać z powodów ekonomicznych lub technicznych lub zmiana wykonawcy spowodowała by istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego.

W kwestii zwiększenia kosztów z wyjaśnień Beneficjenta można wyciągnąć wniosek, że owej „oszczędności” upatruje on głównie w fakcie, że dotychczasowy wykonawca ma zorganizowane zaplecze budowy oraz posiada już na miejscu realizacji zamówienia odpowiedni sprzęt oraz odpowiednią ilość pracowników.



W ocenie Instytucji Wdrażającej mogą to być argumenty wpływające na obniżenie kosztów realizacji robót dodatkowych, ale nie można przyjąć założenia, że w sposób znaczny.

Na uwadze należy mieć fakt, iż zakres robót dodatkowych nie obejmuje jakichś szczególnie skomplikowanych prac, które wymagałyby użycia jakiegoś wysoce specjalistycznego sprzętu, a są związane z pomieszczeniem o powierzchni około 8m<sup>2</sup> i wysokości ok. 2,2m.

Przekonywujący mógłby być fakt, iż ze względów technologicznych wykonanie robót dodatkowych winno się zakończyć przed upływem terminu zakończenia kontrolowanego zamówienia publicznego.

Jednakże jak wynika ze zgromadzonych wyjaśnień i dokumentów, termin realizacji zamówienia upływał w dniu 15 września 2019r., aneks zawarto już po upływie niniejszego terminu – w dniu 26 września 2019r., a faktycznie roboty dodatkowe wskazane w niniejszym aneksie ukończono w dniu 19.11.2019r. (protokół odbioru robót) i jak wynika z jego treści przesył energii cieplnej nowym ciepłociągami jeszcze się nie rozpoczął.

W związku z powyższym nie sposób przyjąć, iż ową przesłanką technologiczną uprawniającą Beneficjenta do zmiany umowy była konieczność zapewnienia ciepła mieszkańcom, a przeprowadzenie nowego postępowania przetargowego i wykonania robót nie udało się ukończyć przed faktycznym ukończeniem robót dodatkowych.

Jednakże okoliczności przedstawione przez Beneficjenta w ocenie Instytucji Wdrażającej pozwalają na przyjęcie, że zaistniały wszystkie przesłanki uprawniające Beneficjenta do zmiany umowy określone w art. 144 ust. 1 pkt. 6 ustawy prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z niniejszym przepisem zmian umowy jest dopuszczalna w jego świetle jeżeli:

- a) łączna wartość zmian jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 – w niniejszym wypadku to kwota: 18.780,77 zł ,
- b) jest mniejsza od 15% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie w przypadku zamówień na roboty budowlane – w niniejszym przypadku to: 2,53% wartości określonej pierwotnie w umowie,
- c) zmiany postanowień umownych nie mogą prowadzić do zmiany charakteru umowy – w niniejszym przypadku dodanie do zamówienia podstawowego dodatkowych robót o niewielkim zakresie takiej zmiany nie powoduje.

Mając na uwadze powyższe Instytucja Wdrażająca doszła do przekonania, że niniejsza zmiana została wprowadzona zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 6 ustawy prawo zamówień publicznych.

W niniejszym stanie rzeczy Instytucja Wdrażająca:

## **2. Naruszenia przepisów prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień publicznych lub przepisów ustawy Pzp**

### **Ustalenia I**

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

#### **➤ Nie stwierdzono**


## V. POZOSTAŁE INFORMACJE

1. Wynik powyższej kontroli nie uchyla innych ustaleń poczynionych w toku innych kontroli właściwych organów w systemie POliŚ.
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
Sporządził:	Andrzej Ziaja	17.02.2022	Andrzej Ziaja

### Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POliŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	17.02.2022	

### Data i podpis Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptował:	Tomasz Bednarek	17.02.2022	