

KC-I. 432.241.1.2023



URZĄD MARSZAŁKOWSKI
WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO
Instytut Kontroli i Certyfikacji

Kielce, dn. 20.12.2023 r.

P. R. G. / B. I. G. P.
27.12.23
sh

Informacja Pokontrolna KC-I. 432.241.1.2023/MK-1

z kontroli w trakcie realizacji projektu nr RPSW.12.01.00-26-0053/20 pn. „Termomodernizacja z OZE Szkoły Podstawowej w Mąchocicach Kapitulnych oraz Urzędu Gminy Masłów” w ramach Działania 12.01. Poprawa efektywności energetycznej w budynkach użyteczności publicznej – REACT-EU – polegającej na weryfikacji dokumentów w zakresie prawidłowości przeprowadzenia właściwych procedur dotyczących udzielania zamówień publicznych, przeprowadzonej na dokumentach w siedzibie Instytucji Zarządzającej Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2014 – 2020 w dniu 16.08.2023r. oraz na podstawie dokumentów zamieszczonych przez Beneficjenta w systemie SL 2014 do dnia 07.09.2023r.

I. INFORMACJE OGÓLNE:

1. Nazwa i adres badanego Beneficjenta:

Gmina Masłów

Status prawny Beneficjenta:

Jednostka samorządu terytorialnego

II. PODSTAWA PRAWNA KONTROLI:

1. Niniejszą kontrolę przeprowadzono na podstawie art. 23 ust. 1 w związku z art. 22 ust. 4 ustawy 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 j.t.).

III. OBSZAR I CEL KONTROLI:

1. Cel kontroli stanowi weryfikacja dokumentów w zakresie prawidłowości przeprowadzenia przez Beneficjenta właściwych procedur dotyczących udzielania zamówień publicznych w ramach realizacji projektu nr RPSW. 12.01.00-26-0053/20 pn. „Termomodernizacja z OZE szkoły Podstawowej w Mąchocicach Kapitulnych oraz Urzędu Gminy Masłów”.

sh

2. Weryfikacja obejmuje dokumenty dotyczące udzielania zamówień publicznych związanych z wydatkami przedstawionymi przez Beneficjenta we wniosku o płatność nr RPSW.12.01.00-26-0053/20-001.

3. Kontrola przeprowadzona została przez Zespół Kontrolny złożony z pracowników Departamentu Kontroli i Certyfikacji Regionalnego Programu Operacyjnego Urzędu Marszałkowskiego Województwa Świętokrzyskiego z siedzibą w Kielcach, w składzie:

- [REDACTED] Główny Specjalista (kierownik Zespołu Kontrolnego),
- [REDACTED] – Główny Specjalista (członek Zespołu Kontrolnego).

IV. USTALENIA SZCZEGÓŁOWE:

W wyniku dokonanej w dniach od 16.08.2023 r. do 08.11.2023r. weryfikacji dokumentów dotyczących zamówień udzielonych w ramach projektu nr RPSW. 12.01.00-26-0053/20, przesłanych do Instytucji Zarządzającej Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2014 – 2020 przez Beneficjenta za pośrednictwem Centralnego systemu teleinformatycznego SL2014, Zespół Kontrolny ustalił, co następuje:

1. Beneficjent w ramach realizacji projektu przeprowadził w trybie określonym w art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 2019 tekst jednolity), zwanej dalej „ustawa Pzp” postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na wybór wykonawcy zamówienia pn. „Opracowanie projektu budowlanego na termomodernizację budynku Urzędu Gminy Masłów oraz budynku SP w Mąchocicach Kapitulnych”:

- Zadanie 1 pn. „Opracowanie projektu budowlanego na termomodernizację budynku Urzędu Gminy Masłów”,
- Zadanie 2 pn. „Opracowanie projektu Budowlanego na termomodernizację budynku SP w Mąchocicach Kapitulnych”,

które zostało wszczęte w dniu 23.02.2021r r. poprzez publikację ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2021/BZP00009640/01.

W odpowiedzi na opublikowane ogłoszenie o zamówieniu wpłynęło 7 ofert, z czego Zamawiający odrzucił 4 oferty firm: Instal-Tech Marcin Marzec Kraków, Kolprojekt Biuro Projektowe Krzysztof Oleś Kielce, Bensa Krzysztof Żmudzki Kielce z powodu braku podpisu kwalifikowanego elektronicznego na dokumentach oferty oraz firmę Zakład Usług

tel.: 41 395 15 00
fax: 41 395 16 79
sekretariat.KC@sejmik.kielce.pl
al. IX Wieków Kielc 4, 25-516 Kielce

Budowlanych KONZBUD inż. Zbigniew Konopka Stalowa Wola z powodu nie złożenia wyjaśnień w sprawie rażąco niskiej ceny.

W efekcie rozstrzygniętego postępowania Beneficjent zawarł w dniu 29.03.2021r. Umowę nr BiGP.272.34.2021.DK z Wykonawcą Corematic Engineering Sp. z o.o. ul. Lipowa 14, 44-100 Gliwice na kwotę zad.1 28.600,00zł. brutto oraz zad 2. w kwocie 37.900,00 zł. brutto. Kontrolujący ustalili, że Zamawiający określił w Umowie termin realizacji zamówienia 30 dni od daty zawarcia umowy, tj. do 29.04. 2021r. dla zadania 1 i dla zadania 2.

Zamawiający zawarł w dniu 09.09.2021r. Aneks nr 1 do ww. umowy z dnia 29.03.2021r., w którym w § 1 uzasadniał, iż w związku wystąpieniem trudności COVID-19 tj. zmianami w funkcjonowaniu Urzędów, problemami kadrowymi zmianie uległ § 5 ww. Umowy, polegający na zmianie:

- Zadanie nr 1 terminu realizacji do dnia 20.08.2021r.,
- Zadanie nr 2 terminu realizacji do dnia 20.08.2021r.

Przed zawarciem ww. Aneksu nr 1 Wykonawca informował Zamawiającego o przeszkodach występujących w trakcie realizowanego zadania, powodujących opóźnienie;

Jako uzasadnienie Zamawiający przedstawił zaistniałe okoliczności, a mianowicie:

a)Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z pismem z dn. 29.04.2021r. z uzasadnieniem możliwego niedotrzymania terminu realizacji umowy w związku z koniecznością zaprojektowania dodatkowego źródła ciepła dla obiektu SP w Mąchocicach Kapitulnych.

Z technicznego punktu widzenia układ skonfigurowany w PFU i wskazany w audycie energetycznym po przeliczeniach bilansu i instalacji grzewczej dla obiektu szkolnego, a także analizie możliwości zapewnienia mocy elektrycznej dla źródła, jest w zasadzie nie do wykonania lub też należałoby istotnie przewymiarować źródło ciepła, co oznaczałoby z kolei zdecydowanie przekroczenie budżetu określonego w dokumentacji przedprojektowej. Ponadto przewymiarowanie mocy pomp ciepła wygenerowałoby istotny hałas na zewnątrz budynku, który uniemożliwiłby normalne funkcjonowanie szkoły.

W tej sytuacji należy zdemontować istniejącą kotłownię i w pomieszczeniu kotłowni w starym budynku zaprojektować nowy układ, który współpracować będzie z pompą ciepła i wyposażony będzie w olejowy kocioł kondensacyjny, stanowiący źródło szczytowe. Wniosek Wykonawcy stanowi dowód nr 1.

b) Wykonawca zwrócił się ponownie do Zamawiającego z pismem z dn. 30.08.2021r. w nawiązaniu do pisma poprzedniego argumentując opóźnienie w realizacji umowy z konieczności częściowego rozszerzenia i zmiany zakresu zawartej umowy, biorąc pod uwagę przyjęte w audycie energetycznym i PFU rozwiązania techniczne dla obiektów Urzędu Gminy w Masłowie i SP w Mącholicach Kapitulnych, stanowiącymi zgodnie z SWZ szczegółowy opis przedmiotu zamówienia. W szczególności po wykonanych na etapie przedprojektowym analizach powstała konieczność zaprojektowania dodatkowego źródła ciepła. Zaprojektowana została kompleksowo nowa kotłownia olejowa kondensacyjno szczytowa. Robót tych nie przewidywała zawarta umowa, jak i audyt energetyczny i PFU.

Wniosek Wykonawcy stanowi dowód nr 2.

c) Wykonawca pismem z dn. 08.09.2021r. zwrócił się do Zamawiającego usprawiedliwiając opóźnienie w realizacji prac projektowych z powodu konieczności wykonania robót dodatkowych (opisane w pkt 1 i 2) oraz problemami kadrowymi związanymi z zachorowaniem na Covid-19 projektanta branży elektrycznej i architektoniczno-budowlanej. Opóźnienie w realizacji prac projektowych elektrycznych wyniosło ok. 30 dni i ok. 25 dni niezdolny do pracy pozostawał projektant branży architektoniczno-budowlanej. Opóźnienia wyniknęły po sobie, co wpłynęło na wydłużenie prac projektowych.

Wniosek Wykonawcy stanowi dowód nr 3.

d) W trakcie trwania niniejszej kontroli Zamawiający w piśmie z dn. 19.09.2023r. wyjaśnił jako powód zawarcia Aneksu nr 1 do Umowy BiGP.272.34.2021.DK z dnia 29.03.2021r., ze względu na zachorowanie Covid-19 kluczowych projektantów branży elektrycznej i architektoniczno-budowlanej. Biorąc pod uwagę specyfikę pracy projektantów w formie prywatnej działalności gospodarczej nie nastąpiło zgłoszenie zachorowania do ZUS a kwarantanna miała charakter samo nałożonej przez wskazane osoby dla zminimalizowania ryzyka zakażenia współpracujących przy realizacji dokumentacji.

Wniosek Wykonawcy stanowi dowód nr 4.

Uwzględniając zaistniałe okoliczności Zamawiający zawarł w dniu 09.09.2021r. Aneks nr 1 do Umowy BiGP.272.34.2021.DK z dnia 29.03.2021r., w którym w § 1 uzasadniał, iż

w związku wystąpieniem trudności COVID-19 tj. zmianami w funkcjonowaniu Urzędów, problemami kadrowymi zmianie uległ § 5 ww. Umowy, polegający na zmianie terminu realizacji do dnia 20.08.2021r. (dla Zadania 1 i 2).

Ponadto Zamawiający przewidział zmiany umowy w pkt XXII SWZ ust.1 pkt 2 lit. a i c wynikające z działania siły wyższej oraz wystąpienia okoliczności, których strony nie były w stanie przewidzieć, pomimo zachowania należytej staranności.

Jak wynika z przedstawionych dokumentów, umowa nr BIGP.272.34.2021.DK przewidywała w § 12 możliwość zmiany umowy z zachowaniem zasad określonych w art. 454 i 455 ustawy PZP.

Zdaniem Kontrolujących z okoliczności przedstawionych przez wnioskodawcę wynika, że wykonawca powoływał się na konieczność wykonania robót dodatkowych, niemniej jednak zrobił to w ostatnim dniu terminu realizacji zamówienia. Kolejne pisma i usprawiedliwienia wykonawcy dotyczyły zmiany zakresu wykonywania umowy oraz problemów kadrowych wynikających z zachorowaniami na COVID-19. Pisma te były składane już po upływie terminu realizacji zamówienia.

Biorąc powyższe pod uwagę, a nadto okoliczność, że protokół odbioru został sporządzony w dniu 20 sierpnia 2021 r., zaś aneks do umowy dopiero w dniu 9 września 2021 r., zasadne wydaje się stwierdzenie, że aneks został zawarty jedynie w celu uniknięcia kary umownej za wadliwe (opóźnione) wykonanie przedmiotu zamówienia.

Z art. 15 r ust. 1 ustawy covidowej wynika przede wszystkim obowiązek, zarówno zamawiającego jak i wykonawcy, informowania drugiej strony o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony powinny taką informację złożyć niezwłocznie, a nadto dołączyć do niej oświadczenia lub dokumenty potwierdzające wystąpienie okoliczności związanych z COVID-19. Ustawodawca zdecydował się na przykładowe wskazanie dokumentów i oświadczeń, jakie strony powinny przekazywać wraz z informacją. W szczególności powinny one dotyczyć:

- 1) nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia;

- 2) decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych;
- 3) poleceń lub decyzji wydanych przez wojewodów, ministra właściwego do spraw zdrowia lub Prezesa Rady Ministrów, związanych z przeciwdziałaniem COVID-19, o których mowa w art. 11 ust. 1-3;
- 4) wstrzymania dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu lub trudności w realizacji usług transportowych;
- 5) innych okoliczności, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy;
- 6) okoliczności, o których mowa w pkt 1-5, w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.

Z powyższego wynika przede wszystkim obowiązek wykonawcy do uprzedniego informowania zamawiającego o zagrożeniu nienależytego wykonania umowy z uwagi na okoliczności związane z COVID-19. Zagrożenie to musi zostać udokumentowane przez wykonawcę poprzez złożenie oświadczeń lub dokumentów przykładowo wskazanych w art. 15 r ust. 1 pkt 1)-6) ustawy covidowej. Obowiązek ten powinien zostać zrealizowany przed upływem terminu realizacji zamówienia, zaś aneks do umowy może zostać zawarty już po jego upływie.

Z załączonych dokumentów nie wynika, ażeby wykonawca, przed upływem terminu realizacji zamówienia, składał informacje dotyczące wystąpienia okoliczności związane z COVID-19 mających wpływ na wykonanie zamówienia, jak również żeby udokumentował wystąpienie takich okoliczności oraz ich wpływ na realizację zamówienia. Brak jest również stanowiska zamawiającego w zakresie tych okoliczności.

Według stanu prawnego obowiązującego na dzień sporządzenia przez Beneficjenta Aneksu nr 1 do Umowy nr BiGP.272.34.2021.DK, należy wskazać, iż:

1. zmiana umowy obejmująca zmianę terminu wykonania zamówienia stanowi zmianę istotną w rozumieniu art. 454 ust. 1 ustawy PZP i jest niedopuszczalna, chyba, że zachodzi jedna z okoliczności wymieniona w art. 455 ustawy PZP, a zatem zdaniem

Kontrolujących wprowadzona zmiana miała charakter zmiany istotnej w rozumieniu art. 454 ust. 2 ustawy Pzp.

2. art. 15 r ust. 4 ustawy covidowej mógł być podstawą do dokonania zmiany terminu realizacji zamówienia, pod warunkiem udokumentowania wystąpienia okoliczności związanych z COVID-19 i wpływu tych okoliczności na realizację zamówienia, przy czym okoliczności, które wystąpiły po upływie terminu wykonania umowy nie powinny stanowić podstawy do dokonania zmiany.

Zdaniem Kontrolujących wprowadzona aneksem nr 1, zmiana realizacji terminu realizacji umowy jest niezgodna z art. 454 ust. 1 pkt 1 pzp., w zw. z § 12 Umowy BiGP.272.34.2021.DK z dnia 29.03.2021r. Przedmiotowym aneksem bezpodstawnie przedłużono termin wykonania przedmiotu zamówienia do dnia 20.08.2021 r., tym samym dokonano istotnej zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, przy jednoczesnym braku przesłanek dopuszczających taką zmianę.

Skutkiem powyższego zachowania było wyrządzenie szkody potencjalnej w budżecie UE – przez ograniczenie liczby potencjalnych wykonawców, którzy w sytuacji w której posiadaliby wiedzę o możliwości realizacji przedmiotu zamówienia w terminie do dnia 20.08.2021 r., tj. dłuższym o około 4 miesiące od terminu wskazanego w ogłoszeniu o zamówieniu, tj. od 29.04.2021r., to mogliby złożyć oferty korzystniejsze od oferty, która została uznana przez Zamawiającego za najkorzystniejszą.

Kontrola przedmiotowego zamówienia została przeprowadzona zgodnie z listą sprawdzającą stanowiącą dowód nr 5.

V. REKOMENDACJE I ZALECENIA POKONTROLNE:

Ustalenie o wysokim stopniu istotności

W trakcie weryfikacji dokumentacji dotyczącej wyboru wykonawcy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, które zostało wszczęte w dniu 23.02.2021r r. poprzez publikację ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2021/BZP00009640/01, stwierdzono że doszło do naruszenia § 12 ust. 1 umowy o dofinansowanie projektu nr RPSW.12.01.00-26.0053/20-00 z dnia 24.05.2022r. w związku

u

z naruszeniem art. 454 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, przez bezpodstawne przedłużenie terminu wykonania przedmiotu zamówienia z dnia 29.04.2021r. do dnia 20.08.2021 r., tym samym dokonano istotnej zmiany postanowień zawartej Umowy BiGP.272.34.2021.DK z dnia 29.03.2021r w stosunku do treści oferty na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy przy jednoczesnym braku przesłanek dopuszczających taką zmianę, wskazanych w § 12 Umowy BiGP.272.34.2021.DK z dnia 29.03.2021r.

W związku z powyższym IZ RPOWŚ 2014 – 2020 na podstawie art.2 pkt 36 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r, art. 9 ust. 2 pkt 8 Ustawy z dnia 11 lipca 2014r., o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014 – 2020, (j.t. Dz. U. z 2020 r., poz. 818 z późn. zm.) oraz rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 22 czerwca 2020r. w sprawie warunków obniżania korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień, (Dz. U. z 2020r., poz. 1264) **ustaliła wartość obniżenia pomniejszenia wydatków kwalifikowanych** w następujący sposób:

$$Wp = W\% \times Wkw$$

$$Wp = 25\% \times 47.965,07 \text{ zł} = 11.991,27 \text{ zł.}$$

gdzie znaczenie poszczególnych symboli jest następujące:

Wp – wartość pomniejszenia,

Wkw – wartość faktycznie poniesionych wydatków kwalifikowanych dla danego zamówienia, (wydatek przedstawiony we wniosku nr RPSW.12.01.00-26-0053/20-001, W% - 25% stawka wskazana w pkt 23 Załącznika do Rozporządzenia Ministra Funduszy i Polityki Regionalnej z dnia 22 czerwca 2020r., (Dz. U. z 2020r., poz. 1264) pn. Stawki procentowe przy obniżeniu wartości korekt finansowych i pomniejszeń dla poszczególnych kategorii nieprawidłowości indywidualnych, z tytułu dokonania istotnych zmian postanowień zawartej umowy w sprawie zamówienia w stosunku do treści oferty, z naruszeniem warunków wynikających z umowy o dofinansowanie projektu.

Jednocześnie biorąc pod uwagę montaż finansowy oraz $\approx 85\%$ ¹ poziom dofinansowania, pomniejszenie wartości dofinansowania wydatków kwalifikowanych ujętych we wniosku o płatność nr RPSW.12.01.00-26-0053/20-001 z tytułu w/w naruszenia wynosi:

40.770,31 zł / 47.965,07 zł. x 11.991,27 zł. = **10.192,58 zł.**

W związku z powyższym, IZ RPOWŚ za lata 2014 – 2020 uznała za wydatek niekwalifikowany kwotę w wysokości 11.991,26 zł, w tym łączna kwota dofinansowania 10.192,56zł i zaleca stosowne pomniejszenie wartości wydatków kwalifikowanych projektu.

Jednocześnie biorąc pod uwagę, iż w kontrolowanym wniosku o płatność Beneficjent nie przedstawił wszystkich wydatków związanych z przedmiotowym zamówieniem, IZ RPOWŚ 2014 – 2020 zaleca pomniejszenie o 25% kosztów kwalifikowalnych dla tego zamówienia w każdym kolejnym wniosku o płatność.

Niniejsza Informacja pokontrolna zawiera 9 stron a także 5 dowodów, które dostępne są do wglądu w siedzibie Departamentu Kontroli i Certyfikacji, al. IX Wieków Kielc 4, 25-516 Kielce. Dokument sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, z których jeden zostanie przekazany Beneficjentowi.

Jednocześnie informuje się, iż w ciągu 14 dni od dnia otrzymania Informacji pokontrolnej Beneficjent może zgłaszać do Instytucji Zarządzającej pisemne zastrzeżenia, co do ustaleń w niej zawartych. Zastrzeżenia przekazane po upływie wyznaczonego terminu nie będą uwzględnione. Kierownik Jednostki Kontrolowanej może odmówić podpisania Informacji pokontrolnej informując na piśmie Instytucję Zarządzającą o przyczynach takiej decyzji.

Kontrolujący:

IMIĘ I NAZWISKO:


IMIĘ I NAZWISKO:

Kontrolowany/a:

.....
WÓJTA
mgr Tomasz Latw

¹ Wartość dofinansowania wynikająca z montażu finansowego – 85,000001042%.

Potwierdzenie zgodności kopii z dokumentem elektronicznym:

Znak pisma dokumentu:	KC-I.432.241.2023
Identyfikator dokumentu:	2346618
Nazwa dokumentu:	08-48-34_0010_KW_205280_KC-I- II_PLIK5MASLOW.DOCX
Suma kontrolna SHA256 dokumentu:	6da49dcf924b6246632079213721304dfb1d50e4 1b8c35f6e5243648b8302feb
Wydrukował(a):	
Data wydruku: 2023-12-20 13:12:10	