

Informacja pokontrolna nr 239/2023/2024
z dnia 22.01.2024 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 Szczekociny, ul. Senatorska 2, 42-445 Szczekociny.
3. **Projekt:**
 - 1) **Nazwa:** „Poprawa efektywności energetycznej budynków mieszkalnych będących własnością Gminy Szczekociny”;
 - 2) **Oś priorytetowa:** POIS.01.00.00 – Zmniejszenie emisyjności gospodarki Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020;
 - 3) **Działanie 1.7:** „Kompleksowa likwidacja niskiej emisji na terenie województwa śląskiego”;
 - 4) **Poddziałanie 1.7.1:** Wspieranie efektywności energetycznej w budynkach mieszkalnych w województwie śląskim;
 - 5) **Numer projektu w SL 2014:** POIS.01.07.01-00-0038/21.
4. **Numer i data zawarcia umowy o dofinansowanie:** Umowa nr 2022ED10033 zawarta w dniu 28.02.2022 r.
5. **Kontrolowany aneks:** Aneks nr 1 z dnia 17.07.2023 r. do Umowy nr RR.272.1.5.2022 z dnia 26.10.2022 r. zawarty pomiędzy Gminą Szczekociny reprezentowaną przez Burmistrza Miasta i Gminy Szczekociny – Pana Jacka Lipę, a Panem Grzegorzem Kucharek prowadzącym działalność gospodarczą pod nazwą Firma Usługowa GER-BUD Grzegorz Kucharek;
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 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2021.1129 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 21 grudnia 2020 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 obowiązujące od dnia 7 czerwca 2023 r.;
 - 7) Rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem (Dz.U.2021.2179 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 29 czerwca 2023 r.
7. **Tryb kontroli:** kontrola doraźna ex-post.
8. **Termin przeprowadzenia kontroli:** Beneficjent został poinformowany o wszczęciu kontroli pismem nr WK.5510.0038.2021.KP.MM.239.01 z dnia 04.12.2023 r. Kontrolę wszczęto w dniu 12.12.2023 r. i zakończono w dniu 22.01.2024 r.
9. **Zweryfikowane dokumenty:**
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o:
- 1) dokumenty przekazane przez Beneficjenta w dniu 12.12.2023 r. (pismo nr RR.042.1.2022 z dnia 11.12.2023 r.), potwierdzone za zgodność z oryginałem przez Pana Jacka Lipę – Burmistrza Miasta Szczekociny,
 - 2) wyjaśnienia i dodatkowe dokumenty przekazane przez Beneficjenta w dniu 09.01.2024 r. (pismo nr RR.042.1.2022 z dnia 08.01.2024 r.), potwierdzone za zgodność z oryginałem przez Pana Jacka Lipę – Burmistrza Miasta Szczekociny.

Spis oraz kserokopie zweryfikowanych dokumentów znajdują się w aktach kontroli.

II. WYNIK KONTROLI:

Wynik przeprowadzonej kontroli procedury zawarcia wyżej przywołanego aneksu do umowy – bez zastrzeżeń.

1. Analiza faktyczno-prawna

W dniu 26.10.2022 r. Beneficjent zawarł Umowę nr RR.272.1.5.2022, której przedmiotem było wykonanie robót budowlanych pn. „Termomodernizacja budynku mieszkalnego przy ul. Żeromskiego 11 w Szczekocinach”.

Zgodnie z pkt 3.1 niniejszej Umowy termin realizacji zamówienia został ustalony na 9 miesięcy od dnia zawarcia Umowy.

W pkt 20.1 Umowy wskazano, iż za wykonanie przedmiotu Umowy wykonawca otrzyma wynagrodzenie ryczałtowe w kwocie 579.448,95 zł netto (628.000,00 zł brutto), w tym wynagrodzenie za wykonanie robót budowlanych w kwocie 564.814,81 zł netto (610.000,00 zł brutto).

W dniu 17.07.2023 r. Strony umowy zawarły kontrolowany aneks, na mocy którego zwiększono wynagrodzenie w związku z koniecznością wykonania robót dodatkowych oraz zmieniono termin realizacji umowy.

ZWIĘKSZENIE WYNAGRODZENIA

W toku realizacji Umowy wystąpiła konieczność wykonania robót dodatkowych. Zakres dodatkowych robót budowlanych został uzgodniony przez strony umowy w protokole konieczności wykonania robót dodatkowych w branży sanitarnej oraz w protokole konieczności wykonania robót dodatkowych w branży budowlanej. W wyniku dokonanych uzgodnień Zamawiający zlecił wykonanie montażu instalacji zimnej wody do każdego z lokali mieszkalnych wraz z robotami towarzyszącymi, remont warstw posadzkowych w pomieszczeniu technicznym wraz z robotami towarzyszącymi oraz doświetlenia pomieszczenia technicznego wraz z robotami towarzyszącymi. Koszt realizacji robót dodatkowych został ustalony na podstawie przedłożonych przez wykonawcę kosztorysów ofertowych z dnia 29.05.2023 r. na kwotę 37.666,66 zł brutto.

Jako podstawę prawną zmiany wynagrodzenia w wyniku rozszerzenia zakresu rzeczowego umowy strony wskazały art. 455 ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym dopuszczalne są zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, których łączna wartość jest mniejsza niż progi unijne oraz jest niższa niż 10% wartości pierwotnej umowy, w przypadku zamówień na usługi lub dostawy, albo 15%, w przypadku zamówień na roboty budowlane, a zmiany te nie powodują zmiany ogólnego charakteru umowy.

Treść przywołanego przepisu jest konsekwencją stanowiska wyrażonego w motywie 107 dyrektywy 2014/24/UE, w którym wskazano, iż modyfikacje umowy skutkujące nieznaczną zmianą wartości umowy do określonej wartości powinny być możliwe zawsze bez konieczności przeprowadzania nowego postępowania o udzielenie zamówienia.

Mając na uwadze brzmienie przytoczonego przepisu oraz opisane powyżej okoliczności faktyczne, Instytucja Wdrażająca stwierdziła, iż:

- 1) łączna wartość zmian (37.666,66 zł brutto) jest mniejsza niż progi unijne (dla robót budowlanych – 5.382.000 euro, co stanowi równowartość kwoty 23 969 275 zł),
- 2) łączna wartość zmian (5,6%) jest mniejsza od 15% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie,
- 3) kontrolowany aneks nie zmienia charakteru umowy.

W związku z powyższym, w ocenie Instytucji Wdrażającej, zaistniały wszystkie przesłanki wymagane do uznania procedury zawarcia kontrolowanego aneksu w zakresie zmiany wynagrodzenia za zgodną z art. 455 ust. 2 ustawy Pzp.

TERMIN REALIZACJI ZAMÓWIENIA

W wyniku zawarcia kontrolowanego aneksu termin realizacji zamówienia został wydłużony z 9 do 10 miesięcy.

Beneficjent jako podstawę zmiany terminu realizacji zamówienia wskazał art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp w związku z pkt 25.2 ust. 3 Umowy.

Zgodnie z art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:

- a) określają rodzaj i zakres zmian,
- b) określają warunki wprowadzenia zmian,
- c) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy.

Działając zgodnie z dyspozycją art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, w pkt 25 Wzoru umowy, stanowiącym załącznik do SWZ, Beneficjent opisał przesłanki zmiany postanowień umowy. Analogiczne przesłanki zostały zawarte w pkt 25 Umowy z wykonawcą.

Zgodnie z pkt 25.2 ust 3 Umowy:

Strony mają prawo do przedłużenia terminu wykonania Umowy, o okres trwania przyczyn i usuwania ich konsekwencji, z powodu których będzie zagrożone dotrzymanie terminu wykonania Umowy, w następujących sytuacjach: (...)

3) gdy wystąpi konieczność wykonania robót zamiennych lub innych robót niezbędnych do wykonania przedmiotu Umowy ze względu na zasady wiedzy technicznej, oraz udzielenia zamówień dodatkowych, które wstrzymują lub opóźniają realizację przedmiotu Umowy, wystąpienia niebezpieczeństwa kolizji z planowanymi lub równoległe prowadzonymi przez inne podmioty inwestycjami w zakresie niezbędnym do uniknięcia lub usunięcia tych kolizji.

Wypełniając obowiązek określony w pkt 25.5 Umowy, w dniu 12.07.2023 r., wykonawca złożył wniosek o przedłużenie terminu realizacji zamówienia o 1 miesiąc z powodu konieczności wykonania robót dodatkowych. W toku kontroli Beneficjent przedłożył harmonogram robót dodatkowych z dnia 12.07.2023 r., z którego wynika, iż szacowany czas wykonania prac wynosił 22-29 dni roboczych. W protokole odbioru końcowego robót dodatkowych z dnia 22.08.2023 r. wskazano, iż roboty dodatkowe wykonywane były od 18.07.2023 r. do 26.08.2023 r.

Odnosząc wyżej przytoczone zapisy do sytuacji zaistniałej w kontrolowanym postępowaniu należy stwierdzić, iż:

- zapisy umowy o udzielenie zamówienia publicznego w części dotyczącej rozpatrywanej zmiany spełniają przesłanki określone w art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp,
- okolicznością faktyczną determinującą kontrolowaną zmianę umowy była konieczność wykonania dodatkowych robót budowlanych, których wykonanie zostało uznane przez strony Umowy za niezbędne do prawidłowej oraz zgodnej ze sztuką budowlaną realizacji zamówienia,
- opisana wyżej sytuacja, w ocenie Instytucji Wdrażającej, wypełnia dyspozycję zawartą w pkt 25.2 ust. 3 Umowy z wykonawcą,
- czas o jaki został przedłużony termin realizacji umowy (1 miesiąc) był adekwatny do okresu wykonywania dodatkowych robót.

W związku z powyższym należy uznać, iż zawarcie w dniu 17.07.2023 r. Aneksu nr 1 do Umowy nr RR.272.1.5.2022 z dnia 26.10.2022 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 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**

Ustalenia II

Naruszenia o charakterze formalnym prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień publicznych lub przepisów ustawy Pzp niewywołujące skutków finansowych w postaci obniżenia kwoty wydatków kwalifikowalnych:

- **Nie stwierdzono**

Ustalenia III

Inne uwagi:

- **Nie dotyczy**

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

Zgodnie z oświadczeniem Beneficjenta zawartym w piśmie z dnia 01.06.2023 r. wydatki wynikające z Aneksu nr 1 z dnia 17.07.2023 do Umowy nr RR.272.1.5.2022 z dnia 26.10.2022 r. zostały sfinansowane ze środków Gminy Szczekociny.

III. STAWKA PROCENTOWA KOREKTY/POMNIEJSZENIA

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
Sporządził:	Marlena Mizgała ,	22.01.2024 r.	

Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POIiŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	22.01.2024 r.	

Data i podpis Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptował:	Tomasz Bednarek	22.01.2024	