



WK.5510.0042.2021.KP.AP.99.02

Katowice, 2024 -05- 0 8

URZĄD MIEJSKI - GLIWICE
Biuro Podawcze

List polecony

Data wpływu 13-05-2024



Liczba zał. 1

UM.483615.2024

→ BP - zgodnie z kompetencjami
→ PD - do

John - p 13.05.2024

Szanowna Pani
Katarzyna Kobierska
Naczelnik Biura Rozwoju
Urząd Miejski w Gliwicach
ul. Jasna 31a
44-100 Gliwice

Dotyczy: kontroli doraźnej procedury zawarcia Aneksu z dnia 20.10.2021 r. do Umowy nr 173/PZ/IX/2021 z dnia 20.09.2021 r., realizowanej w ramach Projektu pn.: *Poprawa efektywności energetycznej budynków mieszkalnych w mieście Gliwice – III*, na podstawie umowy o dofinansowanie nr 2022ED10030 zawartej w dniu 04.03.2022 r. w ramach POIiŚ 2014-2020, Nr POIS.01.07.01-00-0042/21

W związku z przeprowadzoną w dniach od 24.04.2024 r. do 08.05.2024 r. kontrolą procedury zawarcia aneksu do umowy o udzielenie zamówienia publicznego, w załączeniu przekazujemy Informację pokontrolną nr 99/2024 z dnia 08.05.2024 r.

Informujemy, że Beneficjentowi przysługuje prawo zgłaszania pisemnych zastrzeżeń i wyjaśnień, co do ustaleń zawartych w załączonej informacji pokontrolnej, w terminie 14 dni licząc od dnia jej otrzymania.

Institucja Wdrażająca uzna, że zastrzeżenia zostały wniesione skutecznie w sytuacji, gdy najpóźniej w ostatnim dniu powyższego terminu do godziny 15³⁰, 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.

Jednocześnie informujemy, że w przypadku nie wniesienia zastrzeżeń, załączona Informacja pokontrolna stanie się ostateczna, a informacja o wyniku kontroli postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zostanie Państwu przesłana oraz opublikowana na naszej stronie w BIP.

Z poważaniem

Załącznik:

Informacja pokontrolna nr 99/2024 z dnia 08.05.2024 r.

Otrzymują:

1 x adresat (z.p.o.)

1 x a/a

WFOŚiGW w Katowicach
Zastępca Prezesa Zarządu


Iwona Gejdel-Targosz



Informacja pokontrolna nr 99/2024
z dnia 08.05.2024 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 w mieście Gliwice - III”;
 - 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.01.07.01-00-0042/21.
4. **Numer i data zawarcia umowy o dofinansowanie:** Umowa nr 2022ED10030 zawarta w dniu 04.03.2022 r.
5. **Aneks objęty kontrolą:** Aneks z dnia 20.10.2021 r. do Umowy nr 173/PZ/IX/2021 z dnia 20.09.2021 r. zawarty pomiędzy Miastem Gliwice, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu Budynków Miejskich i Towarzystwa Budownictwa Społecznego Sp. z o.o. Andrzeja Tomala, a MIWA Sp. z o.o. Spółka komandytowa z siedzibą w Zabrze (41-800) przy ul. Wolności 68 reprezentowaną przez Prezesa Zarządu Mirosława Wiślockiego.
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 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019, 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 z dnia 7 czerwca 2023 r.;
 - 7) Rozporządzenie Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016 r. 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) 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 5 stycznia 2024 r.
7. **Tryb kontroli:** kontrola doraźna ex-post.
8. **Termin przeprowadzenia kontroli:** Beneficjent został poinformowany o wszczęciu kontroli pismem nr WK.5510.0042.2021.KP.AP.99.01 z dnia 11.04.2024 r. Kontrolę wszczęto w dniu 24.04.2024 r. i zakończono w dniu 08.05.2024 r.
9. **Zweryfikowane dokumenty:**
Kontrolę przeprowadzono w oparciu o kserokopie dokumentów przekazanych przez Beneficjenta w dniu 24.04.2024 r. - pismo nr BRM.042.8.2022, UM.437081.2024 z dnia 24.04.2024 r., potwierdzonych za zgodność z oryginałem przez Prezesa Zarządu Budynków Miejskich I Towarzystwa Budownictwa Społecznego Sp. z o.o. Pana Andrzeja Tomala.

Spis oraz kserokopie zweryfikowanych dokumentów znajdują się w aktach kontroli.

II. WYNIK KONTROLI:

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

Analiza stanu prawnego i faktycznego

W dniu 20.09.2021 r. Beneficjent zawarł umowę nr 173/PZ/IX/2021 na wykonanie remontu, uporządkowanie przewodów kominowych, remont pomieszczenia technicznego przeznaczonego pod lokalizację wymiennikowni C.O., budowę instalacji C.O. i C.W.U., przebudowę wewnętrznej instalacji gazu w zakresie mieszkań w budynku mieszkalnym wielorodzinnym przy ul. Szybowcowej 4 w Gliwicach.

Strony na podstawie § 4 ustaliły termin realizacji przedmiotu zamówienia do dnia 10.12.2021 r., przy czym prace instalacyjne związane z realizacją robót C.O. i wykonaniem przyłącza PEC winny zostać zakończone do dnia 20.10.2021 r.

W dniu 19.10.2021 r. Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z prośbą o zmianę (wydłużenie) terminu realizacji prac instalacyjnych C.O. o 30 dni. Konieczność przesunięcia wskazanego terminu wynikała z:

- a) Braku dostępu do piwnic gdzie ma się znajdować pomieszczenie wymiennikowni, spowodowany nieobecnością lokatora oraz oporem w przekazaniu kluczy do pomieszczenia,

- b) Braku ustalenia przebiegu tras instalacji C.O. z powodu oporu i niezdecydowania mieszkańców,
- c) Braku możliwości ustalenia prac dodatkowych ze względu na ww. okoliczności,
- d) Trwających rozmów z przedstawicielem PEC odnośnie wymagań wymiennikowni,
- e) Braku możliwości wykonania pianowania stropu w piwnicach ze względu na nie opróżnienie tych pomieszczeń przez lokatorów.

Dnia 20.10.2021 roku Strony zawarły aneks do przedmiotowej umowy, na mocy którego prace instalacyjne związane z realizacją robót C.O. i wykonaniem przyłącza PEC winny zostać zakończone do dnia 20.11.2021 r. Końcowy termin realizacji zamówienia nie został zmieniony.

Kwestia dopuszczalności zmiany umowy o udzielenie zamówienia publicznego została uregulowana w art. 454 ust. 1 ustawy Pzp, który wyraża zasadę, że istotna zmiana zawartej umowy wymaga przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia. A contrario zmiany inne niż istotne są w pełni dopuszczalne i nie wymagają przeprowadzenia nowego postępowania.

Definicja zmiany istotnej umowy w sprawie zamówienia publicznego została wyrażona w art. 454 ust. 2 Pzp, zgodnie z którym:

2. *Zmiana umowy jest istotna, jeżeli powoduje, że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy, w szczególności jeżeli zmiana:*
 - 1) *wprowadza warunki, które gdyby zostały zastosowane w postępowaniu o udzielenie zamówienia, to wzięliby w nim udział lub mogliby wziąć udział inni wykonawcy lub przyjęte zostałyby oferty innej treści;*
 - 2) *narusza równowagę ekonomiczną stron umowy na korzyść wykonawcy, w sposób nieprzewidziany w pierwotnej umowie;*
 - 3) *w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy;*
 - 4) *polega na zastąpieniu wykonawcy, któremu zamawiający udzielił zamówienia, nowym wykonawcą w przypadkach innych, niż wskazane w art. 455 ust. 1 pkt 2.*

Odnosząc wyszczególnione powyżej przesłanki do analizowanej sytuacji faktycznej należy stwierdzić, iż kontrolowany aneks nie zmienił zakresu przedmiotowego umowy, ani rodzaju udzielonego zamówienia publicznego. Stwierdzić zatem należy, iż dokonana zmiana nie zmienia charakteru umowy w stosunku do charakteru umowy w pierwotnym brzmieniu.

W ocenie Instytucji Wdrażającej przedmiotowa zmiana umowy nie wprowadza warunków, które gdyby były postawione w postępowaniu o udzielenie zamówienia, to w tym postępowaniu wzięliby lub mogliby wziąć udział inni wykonawcy lub przyjęto by oferty innej treści. Wykonanie instalacji C.O. i przyłącza PEC nie było jedynymi, ani najważniejszymi zadaniami, do których wykonania zobowiązał się Wykonawca. Wobec powyższego nie sposób przyjąć, iż termin zakończenia tych etapów realizacji umowy mógł wywrzeć wpływ na krąg wykonawców zainteresowanych udziałem w postępowaniu oraz treść złożonych ofert.

Instytucja Wdrażająca stoi na stanowisku, iż dokonana zmiana nie naruszała równowagi ekonomicznej umowy na korzyść Wykonawcy w sposób nie przewidziany pierwotnie w umowie. Wprowadzona kontrolowanym aneksem zmiana nie miała jakiegokolwiek znaczenia ekonomicznego, a w szczególności nie stanowiła korzyści udzielonej przez Zamawiającego Wykonawcy.

Nie ulega wątpliwości, iż kontrolowana zmiana umowy nie rozszerzała ani nie zmniejszała zakresu świadczeń i zobowiązań wynikających z umowy w żadnym stopniu. Wykonawca miał wykonać te same roboty modyfikując jedynie harmonogram prac.

Bezspornym jest również, iż rozpatrywanej sprawie nie zachodzi przesłanka określona w art. 454 ust. 2 pkt 4 ustawy Pzp, gdyż zmiana umowy nie polegała na zastąpieniu wykonawcy nowym wykonawcą.

Przeprowadzona analiza w sposób jednoznaczny wskazuje, że w kontrolowanym stanie faktycznym nie zachodzi żadna z przesłanek określonych w art. 454 ust. 2 Pzp.

W związku z powyższym należy uznać, iż analizowana zmiana postanowień umowy stanowiła zmianę nieistotną, a tym samym była dopuszczalna na podstawie art. 454 ust. 1 ustawy Pzp i została przeprowadzona zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając na uwadze powyższe ustalenia Instytucja Wdrażająca stwierdziła:

1. 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**

2. 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

Data i podpis Kontrolującego:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Sporządził:	Artur Pniak	08.05.2024 r.	

Data i podpis Kierownika Zespołu Kontroli Projektów POIiŚ:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Weryfikował:	Mariusz Smurzyński	08.05.2024 r.	

Data i podpis Zastępcy Prezesa Zarządu WFOŚiGW w Katowicach:

	Imię i nazwisko	Data	Podpis
Akceptowała:	Iwona Gejdel-Targosz	2024 -05- 08	