

INFORMACJA O WYNIKACH KONTROLI STOSOWANIA PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

INSTYTUCJA ZARZĄDZAJĄCA REGIONALNYM PROGRAMEM OPERACYJNYM WOJEWÓDZTWA ZACHODNIOPOMORSKIEGO 2014-2020

Nazwa programu: Regionalny Program Operacyjny Województwa Zachodniopomorskiego 2014-2020		
Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Zachodniopomorskiego: Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego		
Data podpisania programu (dd/mm/rr): 12.02.2015 r.		
Nr i nazwa osi priorytetowej: RPZP.09.00.00 Infrastruktura publiczna		
Nr i nazwa działania: RPZP.09.03.00 Wspieranie rewitalizacji w sferze fizycznej, gospodarczej i społecznej ubogich społeczności i obszarów miejskich i wiejskich		
Nr naboru: RPZP.09.03.00-IZ.00-32-002/17		
Status prawny jednostki kontrolowanej: Jednostka samorządu terytorialnego		
Beneficjent: Gmina Brzeżno		
Tytuł projektu: "Budowa Centrum Kultury w miejscowości Brzeżno, gm. Brzeżno"		
Podmiot realizujący projekt: nie dotyczy		
Nr kontroli: RPZP.09.03.00-32-0037/18-001		
Rodzaj kontroli:	PLANOWA	X
	DORAŻNA	
	NA MIEJSCU	
	NA DOKUMENTACH W SIEDZIBIE IZ RPO WZ	X
Podstawa prawna przeprowadzonej kontroli: art. 9 ust. 2 pkt 7, Ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014-2020 (tekst jedn. Dz. U. z 2020 r. poz. 818) oraz § 20 umowy o dofinansowaniu projektu.		
INFORMACJE OGÓLNE		
1. Oznaczenie jednostki kontrolowanej:		
Nazwa jednostki kontrolowanej	Gmina Brzeżno	
Adres (ulica, nr lokalu, kod pocztowy, miejscowość)	Brzeżno 50, 78-316 Brzeżno	
Numer telefonu	943642740	
Numer faksu		
NIP	6722031622	
REGON		

2. Data i miejsce przeprowadzenia kontroli:		
1.	Miejsce przeprowadzenia kontroli:	Siedziba IZ RPO WZ.
2.	Kontrola została przeprowadzona w dniach:	12 - 13 stycznia 2021 r.

A1

A (1)		
Przestrzeganie przepisów dotyczących zamówień publicznych zgodnie z ustawą Prawo Zamówień Publicznych		
1.	Przedmiot postępowania	"Wyposażenie Centrum Kultury w miejscowości Brzeźno".
2.	Tryb postępowania	Przetarg nieograniczony
3.	Numer i data ogłoszenia o postępowaniu umieszczony w BZP/ UOPWE	Ogłoszenie o zamówieniu nr 544843-N-2020 z dnia 28.05.2020 r.
4.	Dane wykonawcy, data i nr umowy, wartość umowy	<p>Część 1 - Dostawa i montaż rolet okiennych zewnętrznych i wewnętrznych. Umowa nr FB.3221.23.2020 z dnia 15.06.2020 r. Wykonawca: DYSKRET Kiersztyn Sławomir ŻALUZJE, ROLETY VERTICALE, Zamość. Wartość umowy: 10.000,00 zł brutto.</p> <p>Część 2 - Dostawa mebli. Umowa nr FB.3221.24.2020 z dnia 15.06.2020 r. Wykonawca: OPREMA Tomasz Turek, Poręba. Wartość umowy: 45.843,75 zł brutto.</p> <p>Część 3 - Dostawa i montaż sprzętu nagłośnieniowego, multimedialnego i oświetlenia do sali głównej ze sceną. Umowa nr FB.3221.25.2020 z dnia 15.06.2020 r. Wykonawca: F.H.U. MIDI Michał Brewczyński, Siedlce. Wartość umowy: 167.000,00 zł brutto.</p>
5.	Numer i data ogłoszenia o udzieleniu zamówienia	Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia nr 510104636-N-2020 z dnia 16.06.2020 r.
6.	Postępowanie było weryfikowane przez IZ RPO WZ na etapie realizacji projektu za pomocą listy sprawdzającej w dniu 1.02.2021 r.	X
7.	Postępowanie zostało zweryfikowane na etapie kontroli projektu za pomocą listy sprawdzającej nr..... w dniu	Nie dotyczy
A(1)1		

Lp.	ZAKRES OBJĘTY KONTROLĄ	WYNIK WERYFIKACJI		USTALENIE
		TAK	NIE	
1.	Czy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostało przeprowadzone prawidłowo z uwzględnieniem wszystkich zagadnień ujętych w kwestionariuszu kontroli IZ RPO WZ.		X	W trakcie kontroli stwierdzono naruszenie art. 144 ust. 1 ustawy Pzp opisane poniżej.
2	Czy w trakcie kontroli stwierdzono nieprawidłowości indywidualne przy stosowaniu ustawy Prawo zamówień publicznych skutkujące naliczeniem korekty finansowej / pomniejszeniem wydatków kwalifikowalnych na podstawie odpowiedniego Rozporządzenia MFIPR w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień.	X		W trakcie kontroli stwierdzono naruszenie art. 144 ust. 1 ustawy Pzp opisane poniżej.
3.	Czy postępowanie było kontrolowane przez Prezesa Urzędu Zamówień lub inne organy kontroli?		X	Postępowanie nie było kontrolowane przez inne organy kontroli.
NIEPRAWIDŁOŚCI				
Opis nieprawidłowości stwierdzonych podczas kontroli skutkujące naliczaniem korekty finansowej/pomniejszeniem wydatków:				Stawka procentowa korekty finansowej/pomniejszenia wydatków:
<p>W wyniku przeprowadzonego postępowania Zamawiający podpisał trzy umowy z terminem realizacji do 24.06.2020 r. Następnie z każdym z Wykonawców zawarł aneksy przedłużające termin realizacji: Dla części 1 – do 3.07.2020 r., dla części 2 – do 31.07.2020 r. i dla części 3 – do 10.07.2020 r. Umowy zostały zrealizowane w terminach wyznaczonych w aneksach.</p> <p>Wobec ww. zakresu zmian postanowień umów z Wykonawcami, IZ RPO WZ wskazuje naruszenie art. 144 ust. 1 ustawy Pzp. Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w SIWZ nie przewidział możliwości zmiany terminu realizacji umów. Korespondencja Zamawiającego z Wykonawcami dotycząca zmiany terminu realizacji umów w opinii IZ RPO WZ nie zawiera oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umów, w szczególności na ich terminową realizację, co nie wyczerpuje przesłanek wynikających z Ustawy z dnia 28.03.2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem,</p>				<p style="text-align: center;">25%</p>

przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw, w szczególności art. 15 r tej ustawy. Tym samym, w opinii zespołu kontrolującego nie zaszyły okoliczności, które pozwalałyby na zmianę terminu realizacji umowy w oparciu o ww. przepisy.

Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 22 lutego 2017 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień (Rozporządzenie), za naruszenie art. 144 ust. 1 ustawy Pzp, polegające na niedozwolonej zmianie postanowień zawartej umowy w sprawie zamówienia – Załącznik do rozporządzenia poz. 28 - przewiduje stawkę pomniejszenia w wysokości 25%.

Zdaniem IZ RPO WZ Beneficjent nie zrealizował ustawowego obowiązku zgromadzenia dokumentacji, która uwiarygodni wpływ sytuacji związanej z COVID-19 na prośby Wykonawców o zmiany terminów realizacji umów.

IZ RPO WZ, wobec przytoczonych powyżej argumentów, stwierdza nieprawidłowość, w rozumieniu art. 2 pkt 36 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1303/2013 z dnia 13 grudnia 2013 r., polegającą na naruszeniu przez Zamawiającego (Beneficjenta) dyspozycji ujętej w art. 144 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez niedozwoloną zmianę umów wynikającą z braku wyczerpania przesłanek opisanych w art. 15 r ustawy COVID-19.

Poprawność działania IZ RPO WZ w ww. zakresie potwierdza treść Decyzji Komisji Europejskiej KEC(2019) 3452 z dnia 14 maja 2019 r. ustanawiającej wytyczne dotyczące określania korekt finansowych w odniesieniu do wydatków finansowanych przez Unię w przypadku nieprzestrzegania obowiązujących przepisów dotyczących zamówień publicznych - załącznika do ww. Decyzji poz. 23, gdzie wskazano, iż za modyfikacje elementów zamówienia określonych w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia niezgodne z przepisami dyrektyw przewidziane jest pomniejszenie / korekta w wysokości 25 %.

Wobec powyższego IZ RPO WZ wskazuje pomniejszenie w wysokości 25% dla umów:

- 1. nr FB.3221.23.2020 z dnia 15.06.2020 r.**
- 2. nr FB.3221.24.2020 z dnia 15.06.2020 r.**
- 3. nr FB.3221.25.2020 z dnia 15.06.2020 r.**

A2

A (2)				
Przestrzeganie przepisów dotyczących zamówień publicznych zgodnie z ustawą Prawo Zamówień Publicznych				
1.	Przedmiot postępowania	"Budowa Centrum Kultury w miejscowości Brzeżno, gm. Brzeżno".		
2.	Tryb postępowania	Przetarg nieograniczony		
3.	Numer i data ogłoszenia o postępowaniu umieszczony w BZP/ UOPWE	Ogłoszenie o zamówieniu nr 513158-N-2019 z dnia 12.02.2019 r.		
4.	Dane wykonawcy, data i nr umowy, wartość umowy	Umowa nr FB.3221.20.2019 z dnia 26.03.2019 r. Wykonawca: MRW-USŁUGI Sp. z o.o., Świdwin, w trakcie realizacji zmiana nazwy na Gorbud Sp. z o.o. Wartość umowy: 2.587.490,73 zł brutto.		
5.	Numer i data ogłoszenia o udzieleniu zamówienia	Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia nr 510061569-N-2019 z dnia 29.03.2019 r.		
6	Postępowanie było weryfikowane przez IZ RPO WZ na etapie realizacji projektu za pomocą listy sprawdzającej w dniu 3.02.2021 r.		X	
7	Postępowanie zostało zweryfikowane na etapie kontroli projektu za pomocą listy sprawdzającej nr..... w dniu		Nie dotyczy	
A(2)1				
Lp.	ZAKRES OBJĘTY KONTROLĄ	WYNIK WERYFIKACJI		USTALENIE
		TAK	NIE	
1.	Czy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostało przeprowadzone prawidłowo z uwzględnieniem wszystkich zagadnień ujętych w kwestionariuszu kontroli IZ RPO WZ.		X	W trakcie kontroli stwierdzono naruszenie art. 22 ust. 1a i art. 29 ust. 2 w związku z art. 29 ust. 4 pkt 1 ustawy Pzp opisane poniżej.
2	Czy w trakcie kontroli stwierdzono nieprawidłowości indywidualne przy stosowaniu ustawy Prawo zamówień publicznych skutkujące naliczeniem korekty finansowej / pomniejszeniem wydatków kwalifikowalnych na podstawie odpowiedniego Rozporządzenia MFIPR w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz	X		W trakcie kontroli stwierdzono naruszenie art. 22 ust. 1a i art. 29 ust. 2 w związku z art. 29 ust. 4 pkt 1 ustawy Pzp opisane poniżej.

	wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień.			
3.	Czy postępowanie było kontrolowane przez Prezesa Urzędu Zamówień lub inne organy kontroli?		X	Postępowanie nie było kontrolowane przez inne organy kontroli.
NIEPRAWIDŁOWOŚCI				
Opis nieprawidłowości stwierdzonych podczas kontroli skutkujące naliczeniem korekty finansowej/pomniejszeniem wydatków:				Stawka procentowa korekty finansowej/pomniejszenia wydatków:
<p>Zamawiający w ramach określonego w treści ogłoszenia o zamówieniu /SIWZ warunku udziału w postępowaniu odnoszącego się do niezbędnego poziomu zdolności technicznych lub zawodowych wykonawców wskazał, iż cyt.: "wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał (zakończył) co najmniej jedno zadanie polegające na budowie budynku użyteczności publicznej wraz z zagospodarowaniem terenu o wartości zadania nie mniejszej niż 800.000,00 zł (słownie: osiemset tysięcy złotych 00/100). Przez jedno zadanie Zamawiający rozumie wykonanie roboty budowlanej na podstawie jednej umowy".</p> <p>W ocenie IZ RPO WZ tak sformułowany opis sposobu oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu jest nieproporcjonalny i nieadekwatny do przedmiotu zamówienia. IZ RPO WZ nie widzi związku pomiędzy wykazaniem należytego doświadczenia w postaci jednej roboty budowlanej, a koniecznością wykazania tegoż doświadczenia w ramach jednego kontraktu. IZ RPO WZ pragnie podkreślić, iż w jej ocenie o wymaganym poziomie doświadczenia wykonawcy świadczy fakt należytego zrealizowania robót budowlanych zgodnych rodzajowo i odpowiadających swoją wartością warunkom postawionym przez Zamawiającego, natomiast nie aspekty formalne tj. ilość kontraktów (umów) w ramach których zrealizowano roboty budowlane stanowiące podstawę doświadczenia wykonawcy. Wykonawcy mogli przecież nabyć odpowiednie doświadczenie poprzez realizację jednego zamierzenia budowlanego, na podstawie kilku umów, np. z podziałem na branże. Doświadczenie takich wykonawców jest takie same jak wykonawcy, który zrealizowałby taką inwestycję w oparciu o jedną umowę, a warunek sformułowany przez Zamawiającego nie umożliwił im udziału w postępowaniu.</p> <p>Mając powyższe na uwadze IZ RPO WZ uznaje, iż Zamawiający (Beneficjent) naruszył art. 22 ust. 1a ustawy Pzp, poprzez określeniu nieproporcjonalnego do przedmiotu zamówienia warunku udziału w postępowaniu oraz sposobu jego oceny.</p>				5%

Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 22 lutego 2017 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień (Rozporządzenie), za naruszenie art. 22 ust. 1a ustawy Pzp, polegające na określeniu nieproporcjonalnego do przedmiotu zamówienia warunku udziału w postępowaniu oraz sposobu jego oceny – Załącznik do rozporządzenia poz. 12 - Określenie dyskryminacyjnych warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub kryteriów oceny ofert - przewiduje stawkę korekty w wysokości 25% - mając na uwadze charakter i wagę nieprawidłowości indywidualnej wysokość stawki może zostać obniżona do wysokości 10% albo 5%.

IZ RPO WZ, wobec przytoczonych powyżej argumentów, stwierdza nieprawidłowość, w rozumieniu art. 2 pkt. 36 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1303/2013 z dnia 13 grudnia 2013 r., polegającą na naruszeniu przez Zamawiającego (Beneficjenta) dyspozycji ujętej w art. 22 ust 1a ustawy Pzp tj. "Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności".

Ponadto Zamawiający w ramach określonego w treści ogłoszenia o zamówieniu /SIWZ opisu przedmiotu zamówienia odnoszącego się do klauzul społecznych wskazał, iż cyt.: „Zamawiający zgodnie z art. 29 ust. 4 pkt 1PZP, wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę **co najmniej jedną osobę bezrobotną z terenu Gminy Brzeźno** w rozumieniu ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy w charakterze pracowników fizycznych wykonujących roboty budowlane i instalacyjne inwestycji, dlatego co do zasady pełni jedynie funkcję pomocniczą”.

W ocenie IZ RPO WZ tak sformułowany opis przedmiotu zamówienia stanowi naruszenie art. 7 ust. 1 w związku z art. 29 ust. 4 pkt 1 oraz art. 29 ust. 2 ustawy Pzp poprzez zawężenie kręgu wykonawców mogących spełnić wymagania Zamawiającego w związku z obowiązkiem zatrudnienia osób z terenu Gminy Brzeźno, co niewątpliwie utrudniało uczciwą konkurencję. IZ RPO WZ pragnie zwrócić uwagę, że przepis art. 29 ust 4 pkt 1 ustawy Pzp nie daje możliwości określania obostrzeń terenowych do stosowania przedmiotowego przepisu.

Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 22 lutego 2017 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień (Rozporządzenie), za naruszenie art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, polegające na opisanu przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję wynikające z naruszenia art. 29 ust. 4 pkt 1 ustawy Pzp poprzez zawężenie kręgu wykonawców mogących spełnić wymagania

Zamawiającego w związku z obowiązkiem zatrudnienia osób z terenu Gminy Brzeżno – Załącznik do rozporządzenia poz. 20 – Dyskryminacyjny opis przedmiotu zamówienia - przewiduje stawkę korekty w wysokości 25% - mając na uwadze charakter i wagę nieprawidłowości indywidualnej wysokość stawki może zostać obniżona do wysokości 10% albo 5%.

IZ RPO WZ, wobec przytoczonych powyżej argumentów, stwierdza nieprawidłowość polegającą na naruszeniu przez Zamawiającego (Beneficjenta) dyspozycji ujętej w art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję wynikające z naruszenia art. 29 ust. 4 pkt 1 ustawy Pzp w związku z zawężeniem kręgu wykonawców mogących spełnić wymagania Zamawiającego a wynikających z obowiązku zatrudnienia osób z terenu Gminy Brzeżno. Okoliczności, które nakazują IZ RPO WZ wykazanie nieprawidłowości w ramach analizowanej procedury przetargowej, to przede wszystkim:

- a) naruszenie prawa unijnego lub prawa krajowego dotyczącego stosowania prawa unijnego:
 - naruszenie art. 29 ust. 2 ustawy Pzp – „Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję”;
- b) działanie lub zaniechanie podmiotu gospodarczego:
 - zawężeniem kręgu wykonawców mogących spełnić wymagania Zamawiającego, a wynikających z obowiązku zatrudnienia osób z terenu Gminy Brzeżno;
- c) realna lub potencjalna szkoda dla budżetu UE, polegająca na finansowaniu ze środków tego budżetu nieuzasadnionego wydatku:
 - nie można wykluczyć sytuacji, w której potencjalny wykonawca, będący w stanie zaoferować najkorzystniejszą ofertę, zrezygnowałby z udziału w ramach prowadzonej procedury z uwagi na wskazaną konstrukcję opisu przedmiotu zamówienia w postępowaniu, odnoszącą się do obowiązku zatrudnienia osób z terenu Gminy Brzeżno.

Tym samym sposób postępowania Zamawiającego w ramach analizowanego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego doprowadził do wystąpienia nieprawidłowości oraz powstania potencjalnej szkody w budżecie unijnym poprzez jego obciążenie nieuzasadnionym wydatkiem.

Poprawność działania IZ RPO WZ w ww. zakresie potwierdza treść Decyzji Komisji Europejskiej KEC(2019) 3452 z dnia 14 maja 2019 r. ustanawiającej wytyczne dotyczące określania korekt finansowych w odniesieniu do wydatków finansowanych przez Unię w przypadku nieprzestrzegania obowiązujących przepisów dotyczących zamówień publicznych - załącznika do ww. Decyzji poz. 11, gdzie wskazano, iż za naruszenie polegające na zastosowaniu kryteriów wykluczenia, kwalifikacji, udzielenia zamówienia, lub warunków realizacji zamówień, lub specyfikacji technicznej, które nie są dyskryminacyjne w rozumieniu poprzedniego rodzaju nieprawidłowości, ale w inny sposób ograniczają dostęp dla wykonawców przewidziana jest korekta w wysokości 5 %.

Wobec powyższego IZ RPO WZ wskazuje korektę w wysokości 5% dla umowy nr FB.3221.20.2019 z dnia 26.03.2019 r.

Powyższa informacja o wynikach kontroli jest ostatecznym stanowiskiem pokontrolnym IZ RPO WZ w zakresie stosowania przez Beneficjenta ustawy Prawo zamówień publicznych. Przy formułowaniu powyższego uwzględniono stanowisko Beneficjenta przedstawione w odpowiedzi na protokół pokontrolny. Publikacja powyższego dokumentu jest wypełnieniem obowiązku wynikającego z art. 602 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

Szczecin, dnia 30.04.2021 r.

Podpisano elektronicznie.