

Pan
Grzegorz Gryt
Wójt Gminy Lyski
Urząd Gminy Lyski
ul. Dworcowa 1 a, 44-295 Lyski

Dotyczy kontroli projektu pn. Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie.

Szanowny Panie Wójcie,

W załączeniu do niniejszego pisma przekazuję informację pokontrolną z przeprowadzonej w dniach 21 marca – 21 kwietnia 2022 r. kontroli projektu Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie, współfinansowanego z Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2014 – 2020.

Proszę o pisemne wyrażenie zgody odnośnie ustaleń zawartych w informacji pokontrolnej w terminie 14 dni kalendarzowych od daty otrzymania niniejszego pisma. Jednocześnie proszę o przekazanie pisma z Państwa stanowiskiem na adres e-mail: maja.wrobel@slaskie.pl; kinga.powroznik@slaskie.pl.

W przypadku braku akceptacji informacji pokontrolnej proszę o pisemne wniesienie do IZ RPO WSL uzasadnionych zastrzeżeń odnośnie ustaleń zawartych w informacji pokontrolnej w tym samym terminie. Jednocześnie proszę o przekazanie pisma z Państwa stanowiskiem na adres e-mail: maja.wrobel@slaskie.pl; kinga.powroznik@slaskie.pl.

Z poważaniem,

Monika Duda-Szmyd
Zastępca Dyrektora Departamentu Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego
Dokument podpisany bezpiecznym podpisem elektronicznym

Załączniki: 1. Informacja pokontrolna z kontroli projektu *Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie*.

Katowice, zgodnie z datą zatwierdzenia
FR-RKPR.44.84.2.2022.MW
Dotyczy projektu nr 0ABA/20

INFORMACJA POKONTROLNA

Nazwa jednostki kontrolowanej: Gmina Lyski

Tytuł projektu: Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie.

Nr umowy o dofinansowanie: UDA-RPSL.04.03.02-24-0ABA/20-00

Podstawa prawna do przeprowadzenia kontroli:

1. Art. 23 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014 – 2020 (tekst jednolity Dz.U.2020.818 ze zm. - dalej „ustawa wdrożeniowa”),
2. § 17 Umowy nr UDA-RPSL.04.03.02-24-0ABA/20-00 z 19.04.2021 r. w sprawie dofinansowania projektu pn. Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie.

Rodzaj kontroli: w trakcie realizacji projektu

Tryb kontroli: planowa.

1. Skład Zespołu Kontrolującego:

| Imię i nazwisko | Stanowisko służbowe | Funkcja w zespole kontrolującym |
|-----------------|---------------------|----------------------------------|
| Maja Wróbel | Główny Specjalista | Kierownik Zespołu Kontrolującego |
| Kinga Powroźnik | Główny Specjalista | Członek Zespołu Kontrolującego |

2. Data przeprowadzenia kontroli: od 21.03. do 21.04.2022 r.

Korespondencja prowadzona w toku czynności kontrolnych:

- e-mail z dnia 01.04.2021 r. (konto maja.wrobel@slaskie.pl) z prośbą o przekazanie dokumentów i wyjaśnień dot. zamówienia,
- pismo Beneficjenta o sygn. RR-FZ.042.8.2020 z dnia 07.04.2022 r. przekazujące wyjaśnienia oraz informujące o zamieszczeniu dokumentów w systemie LSI
- e-mail z dnia 11.04.2021 r. (konto maja.wrobel@slaskie.pl) z prośbą o przekazanie wyjaśnień dot. zamówienia,
- pismo Beneficjenta o sygn. RR-FZ.042.8.2020 z dnia 12.04.2022 r. przekazujące wyjaśnienia.

3. Zakres oraz przedmiot kontroli:

Ocena zgodności wykorzystania środków finansowych z zakresem określonym w Umowie w sprawie dofinansowania projektu. Opis skontrolowanych procesów: Zgodność postępowań w zakresie zamówień z przepisami prawa krajowego i wspólnotowego.

4. Opis stwierdzonego w wyniku kontroli stanu faktycznego:

4.1 Zamówienia

W ramach prowadzonej kontroli zweryfikowano jedno postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie w trybie podstawowym bez możliwości negocjacji zgodnie z art. 275 pkt 1

ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. 2021 poz. 1129 ze zmianami – dalej: „ustawa Pzp”).

4.1.1

Nazwa i przedmiot zamówienia: Kompleksowa termomodernizacja Przedszkola w Suminie

Rodzaj zamówienia: roboty budowlane

Numer zamówienia nadany przez Zamawiającego: ZP.271.02.2021.IR (w LSI oznaczone numerem 2021/BZP 00044599/01- numer ogłoszenia o zamówieniu)

Numer ogłoszenia oraz data publikacji: Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w BZP w dniu 30.04.2021 r pod nr 2021/BZP 00044599/01

Tryb udzielenia zamówienia: tryb podstawowy bez możliwości negocjacji zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy Pzp

Szacunkowa wartość zamówienia: 812 674,54 zł netto

Umowa z wykonawcą: RI-IR.01.2021 z 11.06.2021 r./ Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe ECOMPLEX Grinspek Ewa / 898 876,90 zł

4.1.1.a

Zamawiający w dniu 14.05.2021 r. na stronie internetowej <https://www.bip.lyski.pl> oraz na miniPortalu zamieścił „roboczą” treść ogłoszenia o zmianie, bez nadanego numeru, zgodnie z którą nastąpiło przedłużenie terminu składania ofert na 19.05.2021 r. godz. 9:00 (pierwotnie 17.05.2021 r. godz. 9:00), wraz z jednoczesną zmianą terminu otwarcia ofert i związania ofertą.

Beneficjent nie zamieścił odrębnego dokumentu określającego, że nastąpiła zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej: SWZ). Biorąc pod uwagę sposób zamieszczenia informacji można jednak uznać, że dokonał zmiany SWZ zgodnie z wymogami art. 286 ust. 1 i 5 ustawy Pzp. Zamawiający przed upływem terminu składania ofert poinformował wykonawców o przedłużonym terminie składania ofert poprzez zamieszczenie informacji na stronie internetowej prowadzonego postępowania, na której została udostępniona SWZ. Jednocześnie brak jest potwierdzenia, że treść powyższej zmiany została przesłana do publikacji w Biuletynie Zamówień Publicznych (dalej: BZP). Zamawiający nie dysponuje potwierdzeniem umieszczenia ogłoszenia w BZP.

Zgodnie z wyjaśnieniami Beneficjenta „Zamawiający tj. Gmina Lyski nie posiada potwierdzenia publikacji ogłoszenia o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, nie posiada również wiadomości automatycznie wygenerowanej przez portal o zamieszczeniu ogłoszenia. Zamawiający, podczas sporządzania ogłoszenia o zmianie ogłoszenia na platformie e-zamówienia pobrał i zapisał plik pdf w roboczej wersji (bez nadanego numeru ogłoszenia o zmianie ogłoszenia). Kolejnym wymaganym krokiem jest publikacja ogłoszenia. Ostatecznie zamawiający nie dokonał ostatniego etapu ogłoszenia i nie opublikował tego ogłoszenia na platformie e-zamówienia. W dalszym ciągu ogłoszenie o zmianie ogłoszenia na platformie e-zamówienia widnieje jako "w przygotowaniu". Dlatego też zamawiający nie otrzymał e-maila z adresu publikacja@ezamowienia.gov.pl potwierdzającego publikację ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Zamawiający jednak pragnie zwrócić uwagę, iż mimo nieopublikowania ogłoszenia o zmianie ogłoszenia na platformie e-zamówienia to poinformował potencjalnych oferentów o zmianie terminu składania i otwarcia ofert poprzez zamieszczenie ogłoszenia w wersji roboczej na platformie miniPortal i na stronie internetowej prowadzonego postępowania (na BIP Zamawiającego). Wszystkie trzy oferty w tym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęły w terminie obowiązującym tj. w terminie wskazanym w roboczej wersji ogłoszenia o zmianie ogłoszenia zamieszczonego na miniPortal i BIP. Zatem w opinii zamawiającego niezamieszczenie przedmiotowego ogłoszenia na miało wpływu na przebieg postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.”

Biorąc pod uwagę powyższe, zamawiający dokonał zmiany treści SWZ bez dokonania adekwatnej zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w BZP. W wyniku powyższego zaniechania naruszył art. 286 ust. 6 ustawy Pzp, zgodnie z którym informacje o przedłużonym terminie składania ofert zamieszcza w ogłoszeniu oraz art. 267 ust. 2 pkt 6) ustawy Pzp nakazującym zamieszczanie w BZP ogłoszenia o zmianie ogłoszenia.

Ponadto wskazane powyżej zaniechanie zamawiającego prowadzi do naruszenia art. 16 ustawy Pzp, gdyż zamawiający nie przeprowadził postępowania o udzielenie zamówienia w sposób przejrzysty i zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Termin składania ofert jest istotnym elementem ogłoszenia. Należy mieć na uwadze rangę i rolę ogłoszenia o zamówieniu w procedurze udzielania zamówień publicznych, a w szczególności jego informacyjny charakter i co za tym idzie, zasadnicze znaczenie dla potencjalnych wykonawców jako podstawowe źródło wiedzy o zamówieniu. Ogłoszenie o zamówieniu stanowi pierwszy element informacyjny o prowadzonym postępowaniu i informacje w nim zawarte mają umożliwić znalezienie potencjalnemu wykonawcy interesującego go postępowania oraz podjęcie decyzji o możliwości i woli ubiegania się o zamówienie. Wszelkie informacje o zamówieniu powinny zostać udostępnione wykonawcom jednolicie, na równych prawach, w miejscu i czasie podanym przez zamawiającego w zgodności ze wskazaniem ustawy Pzp. Przygotowana i udostępniana przez zamawiającego dokumentacja nie może zawierać rozbieżnych informacji. Dla przejrzystości postępowania, niezbędne jest, aby wszelkie dane zawarte tak w ogłoszeniu, jak i w specyfikacji warunków zamówienia pozostawały w wewnętrznej zgodności i spójności.

W konsekwencji doszło do naruszenia § 6 ust. 6 w zw. z § 15 ust. 1 umowy o dofinansowanie nr UDA-RPSL.04.03.02-24-0ABA/20-00 z 19.04.2021 r.

Powyższe naruszenie przepisów prawa, które na skutek zaniechania Beneficjenta doprowadziło do powstania potencjalnej szkody finansowej stanowi nieprawidłowość w rozumieniu art. 2 pkt 36 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) NR 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. ustanawiające wspólne przepisy dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności, Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich oraz Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego oraz ustanawiające przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności i Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego oraz uchylające rozporządzenie Rady (WE) nr 1083/2006 (Dz.U.UE.L.2013.347.320 – dalej „rozporządzenie ogólne”).

Zgodnie z art. 24 ust. 5 i 9 ustawy wdrożeniowej oraz § 2 Rozporządzenia 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. 2020 poz. 2371 - dalej „Rozporządzenie”) wartość stwierdzonej nieprawidłowości indywidualnej w przypadku korekty finansowej jest równa kwocie wydatków poniesionych nieprawidłowo w części odpowiadającej kwocie współfinansowania UE, natomiast w przypadku pomniejszenia jest równa kwocie wydatków kwalifikowalnych poniesionych w ramach tego zamówienia.

Jednakże zgodnie z art. 24 ust. 6 ustawy wdrożeniowej i § 3 rozporządzenia obniża się wartość pomniejszenia i stosuje się § 5 rozporządzenia.

Za powyższe naruszenie przewidziana jest stawka procentowa 5% odpowiadająca kategorii nieprawidłowości indywidualnej nr 6 pn. Nieopublikowanie informacji o przedłużeniu terminów składania ofert (Początkowe terminy składania ofert były prawidłowe zgodnie ze stosownymi przepisami, ale przedłużono je bez odpowiedniej publikacji zgodnie ze stosownymi zasadami natomiast opublikowano tę informację (o przedłużonych terminach) za pomocą innych odpowiednich środków).

Rozporządzenie nie przewiduje dalszego obniżenia pomniejszenia.

4.1.1.b

W umowie RI-IR.01.2021 z 11.06.2021 r. nie zawarto zapisów dot. sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, co jest wymagane zgodnie z art. 438 ust. 1 ustawy Pzp. Jednocześnie w umowie zawarto wymagane zapisy dot. sankcji z tytułu niespełnienia wymagań określonych w art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, a opis sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań wskazano w § 8 SWZ. Uchybienie ma charakter formalny, niewywołujący skutków finansowych.

4.1.1.c

Ogłoszenie o wykonaniu umowy nr 2022/BZP 00110149/01 zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 05.04.2022 r., a umowa została wykonana 10.09.2021 r. Tym samym Zamawiający nie dotrzymał 30-dniowego terminu na zamieszczenie w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o wykonaniu umowy, czym naruszył art. 448 ustawy Pzp. Uchybienie ma charakter formalny, niewywołujący skutków finansowych.

4.1.1.d

Zamawiający nie wskazał w dokumentach zamówienia powodów niedokonania podziału zamówienia na części, zgodnie z wymaganiem określonym w art. 91 ust. 2 ustawy Pzp. W § 5 SWZ określono jedynie, że „Oferta musi obejmować całość zamówienia. Zamawiający nie dopuszcza możliwości składania ofert częściowych”. Zamawiający w wyjaśnieniach poinformował, że „zamówienie jest niepodzielne”. Biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia, uchybienie to nie ma wpływu na postępowanie- przedmiotem zamówienia była kompleksowa termomodernizacja.

4.1.1.e

Zamawiający w SWZ nie wskazał strony internetowej prowadzonego postępowania, co jest niezgodne z art. 281 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy Pzp. Biorąc pod uwagę, że adres ten (www.bip.lyski.pl) został wskazany w treści ogłoszenia o zamówieniu zamieszczonego w BZP, powyższe uchybienie ma charakter formalny, niewywołujący skutków finansowych.

4.1.1.f

IZ RPO WSL informuje Beneficjenta, iż przepis art. 99 ust. 5 oraz art. 101 ust. 4 ustawy Pzp wprost nakłada na Zamawiającego obowiązek zamieszczenia zwrotu o równoważności przy opisie przedmiotu zamówienia zawierającego odniesienie do m.in. konkretnych norm i znaków towarowych (również w przypadku zawarcia norm i znaków towarowych dokumentacji projektowej, przedmiarach robót, specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych itp. stanowiących załącznik do Specyfikacji Warunków Zamówienia).

Celem ww. przepisów jest bowiem umożliwienie ubiegania się o zamówienie publiczne również tym wykonawcom, którzy mogą zaoferować rozwiązania równoważne, spełniające wymogi określone w opisie przedmiotu zamówienia poprzez normy, aprobaty, specyfikacje techniczne i systemów odniesienia, a także nazwy własne.

Na podstawie art. 99 ust. 5 oraz art. 101 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający opisując przedmiot zamówienia za pomocą m.in. norm i nazw własnych przy każdej normie, nazwie własnej itp. jest obowiązany wskazać, że dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym.

Podsumowanie dla zamówienia:

| Uchybienie nr | Numer kategorii nieprawidłowości indywidualnej | Wartość % pomniejszenia |
|---------------|------------------------------------------------|-------------------------|
| 4.1.1.a | 6 | 5% |

5. Stwierdzone uchybienia oraz wnioski wynikające z przeprowadzonej kontroli:

Wynik kontroli: z istotnymi zastrzeżeniami.

Konsekwencje finansowe:

- związane z zamówieniami:

| Zakres | Nr uchybienia | Wartość % pomniejszenia |
|--------|---------------|-------------------------|
| 4.1 | 4.1.1.a | 5% |

Sposób usunięcia nieprawidłowości:

W przypadku nieprawidłowości stwierdzonych przed zatwierdzeniem wniosku o płatność (jeżeli w kontrolowanym wniosku o płatność przedstawiono dany wydatek) Instytucja Zarządzająca dokona pomniejszenia wartości wydatków kwalifikowalnych ujętych we wniosku o płatność złożonym przez beneficjenta o kwotę wydatków poniesionych nieprawidłowo.

W przypadku kiedy beneficjent będzie składał kolejne wnioski o płatność oraz w przypadku stwierdzenia nieprawidłowości przed złożeniem przez beneficjenta wniosku o płatność, we wnioskach o płatność należy ująć wydatki kwalifikowalne pomniejszone o kwotę wynikającą ze stwierdzonych nieprawidłowości.

W przypadku stwierdzenia, że beneficjent nie dokonał odpowiedniego pomniejszenia wydatków kwalifikowalnych, IZ pomniejszy wydatki kwalifikowane o kwotę wydatków nieprawidłowych. W sytuacji, gdy beneficjent zawrze we wniosku o płatność wydatek, który wcześniej, w wyniku kontroli, został uznany za nieprawidłowy, instytucja weryfikująca wniosek oceni, czy nie zachodzą przesłanki podejrzenia popełnienia przestępstwa.

Celowe przedstawienie do rozliczenia wydatków niekwalifikowalnych może stanowić próbę popełnienia przestępstwa, o którym mowa w ustawie z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks karny (Dz.U. z 2021 r. poz. 2345, ze zm.) albo przestępstwa skarbowego, o którym mowa w ustawie z dnia 10 września 1999 r. – Kodeks karny skarbowy (Dz.U. z 2021 r. poz. 408 ze zm.).

W przypadku nieprawidłowości stwierdzonych w uprzednio zatwierdzonym wniosku o płatność Instytucja Zarządzająca nakłada korektę finansową oraz rozpocznie procedurę odzyskiwania kwoty współfinansowania UE w wysokości odpowiadającej wartości korekty finansowej, zgodnie z art. 207 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 305 tj. ze zm.). Pisemne wyrażenie zgody odnośnie ustaleń zawartych w informacji pokontrolnej jest równoznaczne z akceptacją i przyjęciem do wiadomości sposobu usunięcia nieprawidłowości.

Pouczenie:

*Kierownikowi jednostki kontrolowanej przysługuje prawo do zgłoszenia, na piśmie uzasadnionych zastrzeżeń do ustaleń zawartych w informacji pokontrolnej, w terminie 14 dni od dnia otrzymania informacji pokontrolnej zgodnie z art. 24 ust. 10 oraz 25 ust. 2 ustawy wdrożeniowej. Zgłoszenie zastrzeżeń dotyczących informacji pokontrolnej przysługuje Kierownikowi jednostki kontrolowanej **jednorazowo (tzn. tylko raz dla danej kontroli)**.*

Zastrzeżenia wniesione po upływie 14 dni od daty otrzymania informacji pokontrolnej nie będą rozpatrywane przez IZ RPO WSL.

Niewyrażenie stanowiska odnośnie ustaleń zawartych w informacji pokontrolnej w ww. terminie jest równoznaczne z jej akceptacją.

W przypadku złożenia przez Beneficjenta zastrzeżeń do informacji pokontrolnej sporządzana zostaje ostateczna informacja pokontrolna, która zawiera stanowisko IZ RPO WSL, wobec której nie przysługuje możliwość złożenia zastrzeżeń zgodnie z art. 25 ust. 11 ustawy wdrożeniowej.

Członkowie zespołu kontrolującego

Maja Wróbel

Kinga Powroźnik

Zaakceptował:

Piotr Ryza

Kierownik Referatu Kontroli Projektów

Departament Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego

Dokument podpisany bezpiecznym podpisem elektronicznym

Zatwierdził:

Monika Duda-Szmyd

Zastępca Dyrektora Departamentu Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego

Dokument podpisany bezpiecznym podpisem elektronicznym