



INFORMACJA POKONTROLNA

dotycząca kontroli ex-post aneksu nr 3 do umowy nr CRU/39/2021, realizowanej w ramach projektu POIS.02.05.00-00-0001/18 pn.: „Działania w zakresie terenów zanieczyszczonych i zdegradowanych na obszarze miasta Zabrze”

I. Podstawowe informacje:

Jednostka kontrolująca:	Departament Kontroli NFOŚiGW
Nazwa i adres beneficjenta:	Miasto Zabrze ul. Powstańców Śląskich 5-7 41-800 Zabrze
Nazwa projektu:	Działania w zakresie terenów zanieczyszczonych i zdegradowanych na obszarze miasta Zabrze
Nazwa zadania:	Działania w zakresie terenów zanieczyszczonych i zdegradowanych na obszarze miasta Zabrze - zmierzające do utworzenia terenów rekreacyjnych oraz geoparku w dzielnicy Grzybowice – zlokalizowanych przy ulicach: Na Lesie, Przy Ujęciu, w formule zaprojektuj i wybuduj
Rodzaj zamówienia:	Roboty budowlane
Tryb postępowania:	Zamówienie podstawowe było przeprowadzone w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z art. 39 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej ustawą Pzp
Wartość podpisanej umowy brutto:	7 363 825,82 PLN
Data zawarcia umowy podstawowej:	05.01.2021 r.
Data zawarcia aneksu:	30.05.2023 r.
Zakres zmian / opis zmian:	Wzrost wartości wynagrodzenia z tytułu waloryzacji
Podstawa prawna przeprowadzenia kontroli:	Umowa o dofinansowanie projektu POIS.02.05.00-00-0001/18 z dnia 02.07.2019 r.

II. Zweryfikowane dokumenty:

1. Aneks nr 3 z dnia 30.05.2023 r. wraz z uzasadnieniem.
2. Protokół Konieczności (PK) nr 4 z dnia 20.04.2023 r.
3. Protokół z negocjacji (Pn) z dnia 21.04.2023 r. wraz z załącznikami.
4. Wniosek wykonawcy o zmianę wynagrodzenia wraz z załącznikami.
5. Umowa nr CRU/39/2021 z dnia 05.01.2021 r.
6. Ogłoszenie o zmianie umowy nr 560443513-N-2023 z dnia 13.06.2023 r.



III. Ustalenia:

a) Uzasadnienie dla spełnienia przesłanek z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych

Z dokumentów przekazanych przez beneficjenta wynika, że w trakcie realizacji zadania, wykonawca robót dwukrotnie wystąpił z wnioskiem o zmianę wysokości wynagrodzenia umownego wskazując, że od dnia złożenia przez niego oferty (15.09.2020 r.), stanowiącej podstawę zawarcia umowy nr JRP.272.01.2019, doszło do nadzwyczajnej zmiany stosunków, której nie można było wcześniej przewidzieć, związanej z sytuacją gospodarczą na rynkach europejskich. Powyższe wywołała pandemia koronawirusa oraz agresja Federacji Rosyjskiej na Ukrainę, co w konsekwencji spowodowało znaczny wzrost cen i kosztów materiałów budowlanych, energii elektrycznej, paliw, robocizny, sprzętu, usług podwykonawczych, kosztów pośrednich oraz wiązało się z ograniczeniem dostępności siły roboczej i brakiem możliwości zapewnienia ciągłości łańcucha dostaw. Inflacja oraz rekordowe koszty wykonawstwa przyczyniły się do obniżenia rentowności realizowanego kontraktu skutkującej zagrożeniem jego wykonania bez rażącej straty.

Wykonawca przedstawił stosowne dokumenty, potwierdzające faktyczny wzrost kosztów, w tym zestawienie tabelaryczne zawierające kalkulację wzrostu wynagrodzenia, informacje handlowe a także oferty od dostawców i podwykonawców.

Zamawiający dostrzegając skutki zaistniałej sytuacji przychylił się do wniosków wykonawcy i przeprowadził analizę opłacalności zmiany umowy, która wykazała wpływ wzrostu cen na rzeczywiste koszty realizacji umowy, w szczególności w odniesieniu do materiałów do wykonania podbudowy z kruszywa, nawierzchni asfaltowych, konstrukcji drewnianych, robót ziemnych, elektrycznych i elementów architektury. W celu osiągnięcia ostatecznego porozumienia, między stronami umowy w zakresie roszczeń wykonawcy dotyczących dodatkowego wynagrodzenia odbyły się negocjacje, które doprowadziły do zawarcia przedmiotowego aneksu. Zgodnie z jego postanowieniami, dokonano wzrostu kwoty wynagrodzenia o 983 800,00 PLN netto, przy czym obie strony umowy poniosły zwiększony koszt wykonania zamówienia, w uzgodnionych przez siebie częściach. Zwiększenie kwoty ustalono z uwzględnieniem poziomu ryzyka, możliwego do przewidzenia przez wykonawcę działającego z należytą starannością i w oparciu o wskaźniki cen produkcji budowlano-montażowej, publikowane przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za 2022 r. i 2023 r. Należy zatem uznać, że precyzyjnie i rzetelnie wykazano wpływ sytuacji kryzysowej oraz nagłego wzrostu cen na rzeczywiste koszty i czas realizacji umowy. Ww. zmiana nie zmodyfikowała ogólnego charakteru umowy i nie miała wpływu na termin wykonania zamówienia.

Beneficjent przekazał uzasadnienie faktycznie i prawne dla zawarcia kontrolowanego aneksu. Zmiany objęte przedmiotowym aneksem należy rozpatrzyć w kontekście art. 144 ust. 1 pkt 3) ustawy Pzp oraz art. 48 ust. 1 pkt ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (zwanej dalej: „specustawą”).

Zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 3) ustawy Pzp dopuszczalne są zmiany, jeżeli zostały spełnione łącznie następujące warunki:

- a) konieczność zmiany umowy spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający działając z należytą starannością nie mógł przewidzieć,
- b) wartość zmiany nie przekracza 50% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie.

Zgodnie natomiast z art. 48 ust. 1 specustawy, w związku z istotną zmianą cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia publicznego, których zamawiający działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, dopuszczalna jest zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego, zawartej przed dniem wejścia w życie tej ustawy (tj. przed 10.11.2022 r.) i będącej w toku w tym dniu, bez przeprowadzania nowego postępowania o udzielenie zamówienia. Przy czym zmiana może polegać m.in. na zmianie wysokości wynagrodzenia wykonawcy.

Z analizy dokumentacji sprawy wynika, iż zamawiający potwierdził, że w tym stanie faktycznym zaistnienie zjawisk określonych przez wykonawcę spowodowało konieczność ww. zmiany umowy. W niniejszym przypadku, żadna ze stron umowy nie mogła przewidzieć skutków pandemii oraz konfliktu zbrojnego na Ukrainie pomimo dochowania należytej staranności. Jak wynika z dokumentacji, beneficjent dokonał

obiektywnej oceny skutków, jakie nieprzewidziane okoliczności wywarły na proces wykonywania umowy, w szczególności na możliwość realizacji kontraktu zgodnie z pierwotnymi założeniami, a także na sytuację wykonawcy. Wzrost wynagrodzenia nie przekroczył 50% wartości pierwotnej umowy. Po dokonaniu zmiany umowy zamawiający przekazał do BZP ogłoszenie o zmianie umowy.

Podsumowując, w wyniku przeprowadzonej analizy przekazanych przez beneficjenta dokumentów, NFOŚiGW **nie zgłasza zastrzeżeń ani uwag**, co do zgodności aneksu nr 3 do umowy, z przepisami art. 144 ust. 1 pkt 3, ust. 1b) i 1c) ustawy Pzp, art. 48 ust. 1 pkt 1 specustawy oraz z umową o dofinansowanie.

Niemniej należy mieć na uwadze, że nie można wykluczyć sytuacji, kiedy to dana zmiana będzie co do zasady zgodna z przepisami ustawy Pzp, jednak może zostać uznana w toku audytu instytucji europejskich za naruszającą zasady Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej lub Dyrektyw Parlamentu Europejskiego i Rady w sprawie zamówień publicznych.

Jednocześnie informuję, że kierownikowi jednostki kontrolowanej lub osobie przez niego upoważnionej, przysługuje prawo zgłoszenia w terminie 14 dni od dnia doręczenia Informacji pokontrolnej uzasadnionych, pisemnych zastrzeżeń do jej treści.

b) Zgodność zakresu aneksu z zakresem przedsięwzięcia określonym we wniosku o dofinansowanie lub decyzji o dofinansowaniu oraz umowie o dofinansowanie projektu:

Aneks nr 3 jest zgodny z zakresem przedsięwzięcia określonym w umowie o dofinansowanie projektu.

Sporządził:

Lp.	Imię i nazwisko	Data	Podpis
1.	Agnieszka Pietrasińska	14.09.2023 r.	

Akceptował:

Lp.	Imię i nazwisko	Data	Podpis
2.	Piotr Makuch	14.09.2023 r.	