

Zmiana wyniku kontroli.

Kontrola nr 5201-74/2020

Nazwa i nr Projektu	POIS.06.01.00-00-0034/16 „Modernizacja torowisk tramwajowych wraz infrastrukturą towarzyszącą”
Nazwa Beneficjenta/Zamawiającego	Gmina Miejska Kraków/ Zarząd Dróg Miasta Krakowa
Pracownik kontrolujący/ lub Zespół Kontrolujący	Justyna Szymczyk – ekspert w Departamencie Kontroli i Audytu, w Wydziale Kontroli Zamówień Publicznych II Małgorzata Dobosiewicz - ekspert w Departamencie Kontroli i Audytu, w Wydziale Kontroli Zamówień Publicznych II
Przedmiot zamówienia	Aneks nr 2 z dnia 18.03.2020r. do umowy 136/ZDMK/2019 z 07.02.2019r.

V. Sposób uwzględnienia przez Zamawiającego uwag CUPT

W dniu 12.05.2020 r. Zamawiający przekazał informację o sposobie uwzględnienia zaleceń sformułowanych przez CUPT w informacji pokontrolnej z dnia 28.04.2020r. Przekazano także projekt aneksu nr 3, wprowadzającego zmiany wynikające z zaleceń CUPT, podpisany jednostronnie przez Zamawiającego. Aneks nr 3 stanowi wdrożenie zaleceń wynikających z kontroli aneksu nr 2.

Ustalenia zawarte w Informacji pokontrolnej, przekazanej beneficjentowi dnia 28.04.2020 r.:

Aneks nr 2 z dnia 18.03.2020r. do umowy 136/ZDMK/2019 z 07.02.2019r. wprowadza zmianę wynagrodzenia oraz zmianę terminu wykonania umowy podstawowej:

1. Zwiększenie wynagrodzenia o 31 761,65 PLN w oparciu o art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp - jako „dodatkowe prace zabezpieczające” wynikające z notatki służbowej z 04.09.2019r, karty nadzoru autorskiego z 07.11.2019r oraz Protokołu konieczności z 23.01.2020r.
2. Przesunięcie terminu wykonania umowy o 224 dni w oparciu o § 19 ust. 1 pkt 3 umowy - ze względu na konieczność wykonywania dodatkowych badań i ekspertyz.

Ad. 1.

Jako przesłankę wprowadzenia zmiany wskazano art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp. W opinii Zespołu kontrolującego nie zaszły przesłanki art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, gdyż nie można uznać, że zaistniały okoliczności, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć. Jednocześnie biorąc pod uwagę charakter i rodzaj zmiany można uznać, że spełnione

zostały przesłanki art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp.

Ad. 2.

Przesunięcie terminu wykonania umowy o 224 dni jest konsekwencją wstrzymywania robót w okresie od 30.05.2019r. do 15.01.2020r., w związku z koniecznością wykonania badań i prac zabezpieczających dla odkrytych reliktów: Mostu Królewskiego i Bramy Glinianej.

Powyższe przesunięcie terminu jest konsekwencją badań i robót będących przedmiotem Aneksu nr 1 i Aneksu nr 2.

Jako podstawę wprowadzenia zmiany wskazano § 19 ust.1 pkt 3 umowy – konieczność przesunięcia terminu realizacji ze względu na konieczność wykonywania dodatkowych badań i ekspertyz.

W opinii Zespołu kontrolującego przywołana przesłanka jest właściwa, ale nie jest pełna. Zasadne wydaje się dodanie w treści Aneksu przesłanki § 19 ust.1 pkt 9 umowy, w której przewidziano zmianę terminu realizacji w przypadku kolizji „z niezinwentaryzowaną infrastrukturą podziemną lub innymi obiektami”. Należy także zauważyć, że w § 19 ust.1 pkt 2 umowy przewidziano zmianę terminu realizacji umowy w przypadku wystąpienia robót spełniających przesłanki art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp. Jeśli więc Zamawiający zakwalifikuje „dodatkowe prace zabezpieczające” wynikające z aneksu nr 2 jako spełniające przesłanki art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, to wówczas zasadne wydaje się wskazanie § 19 ust.1 pkt 2 umowy jako podstawy zmiany terminu umowy.

Zaleca się:

- zweryfikowanie podstawy prawnej art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp i rozważenie powołania na art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp,
- zweryfikowanie i uzupełnienie podstawy prawnej zmiany terminu wykonania zamówienia w kontekście art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.

Sposób uwzględnienia zaleceń przez Zamawiającego:

Zamawiający przekazał projekt aneksu nr 3 (podpisany jednostronnie przez Zamawiającego), w którym dokonano zmian w zakresie podstawy prawnej dot. zakresu objętego aneksem nr 2 z dnia 18.03.2020r. do umowy 136/ZDMK/2019 z 07.02.2019r.

Ad. 1

Zamawiający w projekcie aneksu nr 3 wskazał jako podstawę prawną art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym:

Zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy lub umowy ramowej w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 2) zmiany dotyczą realizacji dodatkowych dostaw, usług lub robót budowlanych od

dotychczasowego wykonawcy, nieobjętych zamówieniem podstawowym, o ile stały się niezbędne i zostały spełnione łącznie następujące warunki:

- a) zmiana wykonawcy nie może zostać dokonana z powodów ekonomicznych lub technicznych, w szczególności dotyczących zamienności lub interoperacyjności sprzętu, usług lub instalacji, zamówionych w ramach zamówienia podstawowego,
- b) zmiana wykonawcy spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego,
- c) wartość każdej kolejnej zmiany nie przekracza 50% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie lub umowie ramowej.

W treści aneksu dodano zapisy wskazujące, że zmiana wykonawcy byłaby nieuzasadniona z przyczyn technicznych i ekonomicznych oraz stanowiłaby znaczną niedogodność i znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego.

Należy uznać, że zostały spełnione przesłanki wynikające z art. 144 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp.

Zalecenie zostało uwzględnione.

Ad. 2

W zakresie zmiany terminu wykonania zamówienia, w treści aneksu zawarto zapisy wskazujące na §19 ust.1 pkt 2-3 oraz pkt 9 w związku z § 16 umowy z wykonawcą i art. 144 ust. 1 Pzp.

Należy uznać, że zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, zaistniały przesłanki zmiany terminu przewidziane w umowie (i SIWZ) oraz wszystkie właściwe przesłanki zostały uwzględnione w treści aneksu nr 3.

Aneksem nr 3 Zamawiający wprowadził zalecenia w zakresie kontroli aneksu nr 2 z dnia 18.03.2020r., a więc zalecenie zostało uwzględnione.

VI. Ostateczny wynik kontroli

W wyniku zmiany wyniku kontroli CUPT przekazuje ocenę: **bez zastrzeżeń**

POUCZENIE

1. Niniejszą informację pokontrolną sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach. Jeden egzemplarz pozostaje w aktach sprawy.
2. Przekazana zmiana wyniku kontroli przedstawionego w informacji pokontrolnej jest ostateczną informacją pokontrolną w rozumieniu art. 25 ust 8 ustawy o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014–2020 do której, nie przysługuje możliwość zgłoszenia zastrzeżeń.

.....
Institucja kontrolująca