

RPOII.44.31.2022.AH

Departament  
ds. EFRR w Perspektywie 2014-2020  
Wydział Kontroli Projektów

### Informacja pokontrolna nr RPOII.44.31.2022

I.	<b>Podstawa prawna kontroli</b>	Na podstawie zapisów rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. ustanawiającego 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, art. 9, art. 22 i art. 23 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014–2020 (t.j.: Dz.U. z 2020 r., poz. 818, z późn. zm.) oraz na podstawie postanowień umowy o dofinansowanie projektu nr UDA-RPLD.06.01.01-10-0005/20-00 z dnia 28 kwietnia 2021 r.
II.	<b>Imiona i nazwiska osób przeprowadzających kontrolę</b>	<i>(dane zanonimizowano)</i>
III.	<b>Termin kontroli</b>	26-27 kwietnia 2022 r.
IV.	<b>Rodzaj kontroli</b>	planowa
V.	<b>Nazwa Podmiotu kontrolowanego</b>	EC1 Łódź – Miasto Kultury w Łodzi
VI.	<b>Adres Podmiotu kontrolowanego i miejsca, w którym przeprowadzono czynności kontrolne</b>	— ul. Targowa 1/3, 90-022 Łódź — kontrola w siedzibie IZ RPO WŁ
VII.	<b>NIP Podmiotu kontrolowanego</b>	7251972744
VIII.	<b>Imię i nazwisko kierownika Podmiotu kontrolowanego</b>	<i>(dane zanonimizowano)</i> – Dyrektor EC1 Łódź – Miasto Kultury w Łodzi
IX.	<b>Osoba zastępująca kierownika podczas jego nieobecności,</b>	nie dotyczy

	<b>upoważniona do uczestniczenia w czynnościach kontrolnych</b>	
X.	<b>Pozycja w książce kontroli, pod którą odnotowano przedmiotową kontrolę</b>	nie dotyczy
XI.	<b>Osoby składające wyjaśnienia lub udzielające informacji w imieniu Podmiotu kontrolowanego</b>	<i>(dane zanonimizowano)</i> – Dyrektor EC1 Łódź – Miasto Kultury w Łodzi (pismo znak: EC1/356/2022 z dn. 12 maja 2022 r.)
XII.	<b>Nr umowy o dofinansowanie</b>	UDA-RPLD.06.01.01-10-0005/20-00
XIII.	<b>Tytuł kontrolowanego projektu</b>	„Poszerzenie oferty kulturalno-edukacyjnej Narodowego Centrum Kultury Filmowej”
XIV.	<b>Wartość projektu (wg umowy/aneksu)</b>	25 584 000,00 zł
XV.	<b>Zakres kontroli</b>	Poprawność przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. <i>Przebudowa wybranych przestrzeni obiektu EC1 Wschód na potrzeby Narodowego Centrum Kultury Filmowej w Łodzi - kolejne etapy realizacji inwestycji</i> – znak: 778/WEI/TP/2021
XVI.	<b>Data sporządzenia Informacji pokontrolnej</b>	25 maja 2022 r.

#### XVII. Opis kontrolowanych obszarów i ustalenia kontroli

Zgodnie z oświadczeniem Beneficjenta z dnia 25.04.2022 r. przedmiotowe postępowanie nie było na dzień złożenia oświadczenia przedmiotem kontroli innych uprawnionych instytucji.

#### **Postępowanie pn. *Przebudowa wybranych przestrzeni obiektu EC1 Wschód na potrzeby Narodowego Centrum Kultury Filmowej w Łodzi - kolejne etapy realizacji inwestycji* – znak: 778/WEI/TP/2021**

przeprowadzono w trybie podstawowym bez możliwości negocjacji, zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, o wartości poniżej progów unijnych określonych na podstawie art. 3 ustawy Pzp.

Przedmiotem zamówienia było m.in. wykonanie robót budowlanych koniecznych do zrealizowania przestrzeni pod nazwą Materia Kina, Sale Kinowe, Foyer i Komunikacja oraz zapewnienia ich pełnej funkcjonalności, a także realizację robót budowlanych w innych przestrzeniach, niezbędnych do prawidłowego funkcjonowania ww. przestrzeni. Szczegółowy zakres realizacji zamówienia zawarty został w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (załącznik nr 1 do SWZ) oraz w Projektowanych postanowieniach umowy (załącznik nr 2 do SWZ).



**Wartość szacunkowa zamówienia** została ustalona w dniu 27.10.2021 r. na podstawie projektu wykonawczego oraz kosztorysów inwestorskich z października 2021 r. na kwotę 11 202 241,60 zł netto, co według kursu euro 4,2693, stanowi równowartość 2 623 905,93 euro.

Postępowanie przygotowała i przeprowadziła **komisja przetargowa** powołana na podstawie Decyzji nr 10/ZP/2021 Dyrektora EC 1 Łódź - Miasto Kultury w Łodzi z dnia 21.10.2021 r.

**Termin składania ofert** został pierwotnie wyznaczony do dnia 22.11.2021 r. do godz. 12:00, a termin otwarcia ofert - na dzień 22.11.2021 r. o godz. 12:10.

**Termin związania ofertą** został pierwotnie wyznaczony do dnia 21.12.2021 r.

**Ogłoszenie o zamówieniu** zostało zamieszczone w BZP w dniu 27.10.2021 r. pod nr 2021/BZP 00248385. W tym samym dniu ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/ec1/lodz>.

Ogłoszenie o zamówieniu było w toku postępowania zmieniane dwukrotnie:

- **ogłoszenie o zmianie ogłoszenia** zamieszczone w BZP w dniu 09.11.2021 r. pod nr 2021/BZP 00263495 - zmiana dotyczyła warunku udziału w postępowaniu, przedłużenia terminu składania i otwarcia ofert na dzień 06.12.2021 r., a także przedłużenia terminu związania ofertą do dnia 04.01.2022 r.;
- **ogłoszenie o zmianie ogłoszenia** zamieszczone w BZP w dniu 19.11.2021 r. pod nr 2021/BZP 00276427 - zmiana dotyczyła warunku udziału w postępowaniu, przedłużenia terminu składania i otwarcia ofert na dzień 10.12.2021 r., a także przedłużenia terminu związania ofertą do dnia 08.01.2022 r.

Zamawiający, zgodnie z art. 271 ust. 4 ustawy Pzp, niezwłocznie po zamieszczeniu ww. zmian treści ogłoszenia o zamówieniu w BZP, udostępnił zmiany na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

**Specyfikacja Warunków Zamówienia (dalej: SWZ)** została w dniu 27.10.2021 r. zatwierdzona przez Kierownika Zamawiającego i zamieszczona wraz z załącznikami na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Zamawiający, w oparciu o art. 286 ust. 1 i 7 ustawy Pzp, dwukrotnie modyfikował treść SWZ, zamieszczając zmiany na stronie internetowej prowadzonego postępowania:

- w dniu 09.11.2021 r. – w zakresie zmian dotyczących: warunku udziału w postępowaniu oraz treści załącznika nr 8 do SWZ (Wykaz robót budowlanych), wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a także przedłużenia terminu składania i otwarcia ofert na dzień 06.12.2021 r., oraz terminu związania ofertą do dnia 04.01.2022 r.;
- w dniu 19.11.2021 r. – w zakresie zmian dotyczących: warunku udziału w postępowaniu oraz treści załącznika nr 8 do SWZ (Wykaz robót budowlanych), przedłużenia terminu składania i otwarcia ofert na dzień 10.12.2021 r. oraz terminu związania ofertą do dnia 08.01.2022 r.

W dniach 04.11 - 07.12.2021 r. do Zamawiającego wpłynęły zapytania do treści SWZ, na które Zamawiający w dniu 9 i 19.11 oraz 08.12.2021 r., zgodnie z art. 284 ust. 2 i 6 ustawy Pzp udzielił odpowiedzi,

zamieszczając treść pytań wraz z wyjaśnieniami na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Zamawiający żądał wniesienia **wadium** w wysokości 50 000,00 zł, tj. w kwocie nie większej niż 1,5% wartości zamówienia, zgodnie z art. 281 ust. 4 ustawy Pzp.

Zamawiający nie dopuścił możliwości składania ofert częściowych (zgodnie z art. 91 ust. 2 ustawy Pzp) powody niedokonania podziału zamówienia na części wskazano w dokumentach zamówienia tj. w SWZ) oraz nie przewidział możliwości udzielenia zamówień, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.

**Kryteriami wyboru** najkorzystniejszej oferty były:

- cena – 90%,
- okres gwarancji dla wszystkich urządzeń nowo montowanych lub wbudowywanych – 10%.

Przed otwarciem ofert, które nastąpiło w dniu 10.12.2021 r. o godz. 12:10, Zamawiający zgodnie art. 222 ust. 4 ustawy Pzp udostępnił na stronie internetowej prowadzonego postępowania kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, w wysokości 13 784 835,98 zł.

Do siedziby Zamawiającego w wyznaczonym terminie wpłynęła 1 **oferta**, złożona przez następującego Wykonawcę: Pagma-Bud Sp. z o.o., ul. Wólczańska 128/134, 90-527 Łódź z ceną oferty 20 811 490,42 zł brutto oraz okresem gwarancji 60 miesięcy.

Zamawiający niezwłocznie, tj. w dniu 10.12.2021 r. zamieścił na swojej stronie internetowej informacje z otwarcia ofert, o których mowa w art. 222 ust. 5 ustawy Pzp.

W dniu 31.12.2021 r. Zamawiający, na podstawie art. 223 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp poinformował Wykonawcę o poprawieniu w jego ofercie oczywistej omyłki pisarskiej.

W dniu 14.12.2021 r. Zamawiający wezwał Wykonawcę, na podstawie art. 274 ust. 1 ustawy Pzp, do złożenia podmiotowych środków dowodowych. Wykonawca złożył dokumenty w wyznaczonym terminie.

W dniu 03.01.2022 r. Zamawiający dokonał **wyboru najkorzystniejszej oferty** złożonej przez Wykonawcę: Pagma-Bud Sp. z o.o., za wynagrodzeniem wskazanym w ofercie. W tym samym dniu, zgodnie z art. 253 ust. 1 i 2 ustawy Pzp informacja o wyborze najkorzystniejszej oferty została przekazana Wykonawcy oraz opublikowana na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Zamawiający żądał wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 3% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie. Wykonawca wniósł zabezpieczenie w formie gwarancji ubezpieczeniowej.

W dniu 13.01.2022 r. Zamawiający zawarł **umowę nr 778/WEI/TP/2021** z Wykonawcą - Pagma-Bud Sp. z o.o., za wynagrodzeniem 20 811 490,42 zł brutto. W ramach przedmiotowej kontroli Zamawiający nie dołączył aneksów do ww. umowy.

**Ogłoszenie o wyniku postępowania**, zgodnie z art. 309 ust. 1 ustawy Pzp, zamieszczone zostało w BZP w dniu 14.01.2022 r. pod nr 2022/BZP 00018497.

## Kontrola wykazała:

Zamawiający nie zachował należytej staranności w trakcie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, w następującym zakresie:

- 1) W pkt VII.2 SWZ Zamawiający wskazał niewłaściwą podstawę prawną wezwania Wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona do złożenia podmiotowych środków dowodowych, tj. art. 126 ust. 1 ustawy Pzp, który dotyczy postępowań o wartości powyżej progów unijnych, zamiast art. 274 ust. 1 ustawy Pzp, dotyczącego postępowań biuletynowych. Termin na złożenie podmiotowych środków dowodowych, tj. 5 dni, został wskazany prawidłowo.
- 2) We wzorze oświadczenia składanego na podstawie art. 125 ust. 1 ustawy Pzp dotyczącego przesłanek wykluczenia z postępowania (załącznik nr 4 do SWZ) Zamawiający pominął przesłankę z art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, którą wskazał w pkt VI.22 SWZ oraz 5.2 ogłoszenia o zamówieniu. Zamawiający w kontrolowanym postępowaniu powinien żądać oświadczenia potwierdzającego brak podstaw do wykluczenia nie tylko w zakresie art. 108 ust. 1 ustawy Pzp i art. 109 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp, ale również w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, a więc w zakresie tożsamym z podstawami wykluczenia wskazanymi w SWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu. Jednakże żądając na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia zaświadczenia właściwego naczelnika urzędu skarbowego oraz zaświadczenia albo innego dokumentu właściwej terenowej jednostki organizacyjnej ZUS lub właściwego oddziału regionalnego lub właściwej placówki terenowej KRUS, Zamawiający faktycznie zweryfikował Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona w zakresie potwierdzenia braku podstawy wykluczenia na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.
- 3) Zamawiający w pkt VIII.4 SWZ zawarł następujący zapis: *1) Jeżeli Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, składa dokumenty wymagane rozporządzeniem w sprawie dokumentów, tj.:*
  - a) *zamiast informacji z Krajowego Rejestru Karnego, o której mowa w § 2 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia – składa informację z odpowiedniego rejestru, takiego jak rejestr sądowy, albo, w przypadku braku takiego rejestru, inny równoważny dokument wydany przez właściwy organ sądowy lub administracyjny kraju, w którym Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania, w zakresie, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia; dokument powinien być wystawiony nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jego złożeniem; (...)*

Zamawiający wskazał zatem podmiotom zagranicznym odpowiednik informacji z KRK w postaci informacji z odpowiedniego rejestru, jednocześnie nie żądając od podmiotów krajowych ww. informacji z KRK, tj. dokumentu określonego w § 2 ust. 1 pkt 1 *Rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od*

wykonawcy. Z tego względu sama celowość zamieszczenia ww. zapisu w SWZ jest zatem dyskusyjna, niemniej jednak nieracjonalnym i nieuzasadnionym byłoby założenie, iż jakkolwiek hipotetyczny Wykonawca zagraniczny zrezygnował z udziału w postępowaniu z powodu ww. zapisu, tym bardziej, że Zamawiający w ww. pkt SWZ wprost zawarł informację, iż *wykonawca mający siedzibę lub miejsce zamieszkania poza granicami RP, składa dokumenty wymagane rozporządzeniem w sprawie dokumentów*". Należy więc uznać, że po pierwsze, Zamawiający przepisał do SWZ treść rozporządzenia w sprawie podmiotowych środków dowodowych, a po drugie, skoro - w ramach dokumentów określonych dla Wykonawców krajowych - Zamawiający nie wymienia informacji z Krajowego Rejestru Karnego, domniemywać należy, iż zapis z pkt 1 a SWZ nie będzie miał zastosowania. Powyższe uchybienie, zdaniem Zespołu kontrolnego, należy zatem rozpatrywać w kategorii niedochowania przez Zamawiającego należytej staranności w zakresie formułowania zapisów SWZ.

Wskazane w punktach 1) – 3) uchybienia w ocenie Zespołu kontrolnego mają charakter formalny i nie skutkują koniecznością zastosowania procedury nakładania korekt finansowych i pomniejszenia wydatków poniesionych nieprawidłowo za naruszenie ustawy Pzp.

**XVIII. Stwierdzone nieprawidłowości/uchybienia, w tym ustalenia w zakresie wartości korekt finansowych (należy wskazać wysokość, podstawę prawną i sposób wyliczenia nieprawidłowego wydatku; w przypadku obniżenia wskaźnika procentowego nakładanej korekty należy wskazać przesłanki jej obniżenia):** *nie dotyczy*

**XIX. Zalecenia pokontrolne/rekomendacje** (ze wskazaniem terminu na ich wykonanie oraz terminu na przekazanie informacji o sposobie ich wdrożenia):

**Rekomenduje się**, aby Beneficjent w trakcie dalszej realizacji projektów współfinansowanych z RPO WŁ na lata 2014–2020, dochował należytej staranności podczas przygotowania i prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, w szczególności w zakresie prawidłowego formułowania zapisów dokumentacji zamówienia, w tym SWZ oraz załączników do SWZ.

**XX. Wykaz załączników:** *nie dotyczy*

**XXI. Uwagi/zastrzeżenia Podmiotu kontrolowanego do ustaleń kontroli oraz odniesienie Zespołu kontrolnego do przedmiotowych uwag:** *nie dotyczy*

Jednostka kontrolująca przekazuje dwa egzemplarze Informacji pokontrolnej/~~ostatecznej~~ ~~Informacji pokontrolnej~~<sup>1</sup>. Jeden egzemplarz pozostaje w siedzibie Podmiotu kontrolowanego a drugi jest odsyłany do Jednostki kontrolującej. Wszelkie dokumenty zgromadzone w trakcie kontroli pozostają w aktach kontroli w siedzibie Jednostki kontrolującej i na wniosek Podmiotu kontrolowanego są udostępniane do wglądu w uzgodnionym wcześniej terminie w godzinach pracy Urzędu.

**Pouczenie:**

Kierownikowi Podmiotu kontrolowanego przysługuje prawo do złożenia umotywowanych zastrzeżeń do ustaleń zawartych w Informacji pokontrolnej oraz przesłanie ich w formie pisemnej wraz z jednym egzemplarzem niepodpisanej Informacji pokontrolnej w terminie 14 dni kalendarzowych od dnia jej otrzymania. W przypadku przekroczenia przez Podmiot kontrolowany terminu na zgłoszenie zastrzeżeń do Informacji pokontrolnej, Jednostka kontrolująca może odmówić ich rozpatrzenia.

W przypadku braku zastrzeżeń do Informacji pokontrolnej Kierownik Podmiotu kontrolowanego lub osoba przez niego upoważniona podpisuje dwa egzemplarze Informacji pokontrolnej i w terminie 14 dni od daty ich doręczenia przesyła jeden egzemplarz Jednostce kontrolującej.

Odmowa podpisania Informacji pokontrolnej przy równoczesnym braku wniesienia zastrzeżeń do ustaleń kontroli nie zwalnia Podmiotu kontrolowanego z realizacji zaleceń pokontrolnych/rekomendacji.

**Zespół kontrolny:**

**Podmiot kontrolowany:**

.....  
(data, podpis członka zespołu kontrolnego)

.....  
(data, podpis i pieczęć kierownika podmiotu kontrolowanego)

.....  
(data, podpis członka zespołu kontrolnego)

---

<sup>1</sup> niepotrzebne skreślić/usunąć