

OPINIA POKONTROLNA KONTROLI nr POIS.01.04.01-A/20/2021

A. Podstawowe informacje o kontroli i jednostce kontrolowanej

1.	Numer kontroli	POIS.01.04.01-A/20/2021
2.	Numer projektu	POIS.01.04.01-00-0012/17
4.	Tytuł projektu	Przebudowa sieci do standardów Smart Grid poprzez instalowanie inteligentnego opomiarowania i automatyzację sieci w celu aktywizacji odbiorców dla poprawy bezpieczeństwa dostaw. Wdrożenie podstawowe w obszarze Energa – Operator SA
5.	Podstawa prawna przeprowadzenia kontroli	§ 13 Umowy o dofinansowanie nr POIS.01.04.01-00-0012/17
6.	Nazwa jednostki kontrolowanej	ENEA Operator S.A.
7.	Adres jednostki kontrolowanej	Ul. Marynarki Polskiej 130 80-557 Gdańsk
8.	Osoba dokonująca czynności kontrolnych	Edyta Obrzut Główny specjalista Biuro Kontroli i Audytu Ministerstwo Klimatu i Środowiska
9.	Termin i rodzaj kontroli	Kontrola planowa przeprowadzona w dniach: 01.12.2021r. – 29.12.2021r.
10.	Zakres kontroli	Kontrola zmian w umowie nr CJ00186/20 z dnia 20.06.2020 r. na dostawę systemu magazynowania energii o mocy nominalnej 1 MW i pojemności 2 MWh wprowadzonych aneksem nr 1 z dnia 18.06.2021 r. Zakres zmian: - zmiana terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonania umowy lub jej części, - zmiana sposobu wykonania dostaw, usług lub robót budowlanych, - zmiana zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy.
11.	Dane identyfikujące kontrolowaną umowę/zmiany umowy	
12.	Numer aneksu oraz data zawarcia z wykonawcą	Aneks nr 1 z dnia 18.06.2021 r. do Umowy nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r.
13.	Podstawa prawna zawarcia aneksu	Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.). Wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego

ul. Wawelska 52/54, 00-922 Warszawa; tel. (22) 36-92-432, faks (22) 36-92- 499, www.gov.pl/klimat
Działamy zgodnie z EMAS - zarządzając instytucją dbamy o środowisko

		oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 z 22.08.2019 r. Art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 2 marca 2020r. ustawy COVID §12 ust. 1 pkt. 1.1 lit g Umowy nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r.
14	Nazwa Wykonawcy umowy	Konsorcjum w składzie: EST Energy Sp. z o.o. Sp.K. Energon Advanced Energetics s.r.o.
15	Wartość netto umowy	6 498 000,00 zł
16	Wartość brutto umowy	7 992 540,00 zł

B. Ustalenia kontroli

W umowie o dofinansowanie nr POIS.01.04.01-00-0012/17-00 Beneficjent zobowiązał się do realizacji projektu zgodnie z należytą starannością i zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa krajowego i unijnego. W umowie wprowadzono klauzulę, zgodnie z którą warunkiem uznania wydatków za kwalifikowane jest ich poniesienie zgodnie z Wytycznymi w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 (dalej: *Wytyczne*).

Do oceny prawidłowości zawarcia Aneksu nr 1 do Umowy zawartej w ramach realizacji projektu, stosuje się wersję Wytycznych obowiązującą w dniu wszczęcia postępowania, które zakończyło się podpisaniem umowy tj. wersję z 22.08.2019 r.

Umowa nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r. na dostawę systemu magazynowania energii o mocy nominalnej 1 MW i pojemności 2 MWh (dalej: *Umowa*) zawarta została w wyniku rozstrzygnięcia postępowania sektorowego przeprowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego nr: P/1/0017/2020. Postępowanie na dostawę magazynu energii, oznaczone numerem P/1/0017/2020 było zamówieniem publicznym sektorowym, prowadzonym w oparciu o ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.) (dalej: *ustawa PZP*).¹

Postępowanie ww. przeprowadzono w oparciu o wersję regulaminu udzielania zamówień w ENERGA-OPERATOR S.A. z dofinansowaniem ze środków unijnych (dalej: *Regulamin*) obowiązującą w dniu wszczęcia postępowania tj. regulamin stanowiący Załącznik nr 18 do protokołu nr 197 z posiedzenia Zarządu ENERGA-OPERATOR S.A. w dniu 13.12.2018 r. – Uchwała nr 1799/IX Zarządu ENERGA OPERATOR S.A. (Spółka) z 13.12.2018 r.

Zagadnienia dotyczące zgodności ww. procedury z regulacjami *Wytycznych*, podlegały analizie w ramach kontroli POIS.01.01.02-U/20/2020, wyniki analizy opisano w opinii pokontrolnej z ww. kontroli. Ustalono, że zapisy procedury są zgodne z regulacjami zawartymi w *Wytycznych*.

Aneksem nr 1 z dnia 18.06.2021r. dokonano zmian polegających na:

1. zmianie harmonogram odbioru poszczególnych Produktów oraz dodaniu podziału odbiór Produktu nr 3 na dwa etapy:
 - Produkt nr 1 (tj. Harmonogram realizacji Projektu) - zgłoszony do odbioru w terminie 5 tygodni od zawarcia *Umowy* – bez zmian w stosunku pierwotnej treści w *Umowie*,
 - Produkt nr 2 (tj. Projekt wykonawczy wraz z projektem budowlanym, który będzie zawierał także zakres prac przygotowawczych terenu przez zamawiającego) -

¹ Procedura zawarcia Umowy nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r. nie była przedmiotem niniejszej kontroli.

zgłoszony do odbioru w terminie 52 tygodni od zawarcia *Umowy* – zgodnie z pierwotną treścią *Umowy* Produkt nr 2 miał zostać zgłoszony w terminie 30 tygodni od dnia zawarcia *Umowy*,

- Produkt nr 3 etap 1 - zgłoszony do odbioru w terminie 56 tygodni od zawarcia *Umowy*,
 - Produkt nr 3 etap 2 - zgłoszony do odbioru w terminie 71 tygodni od zawarcia *Umowy* - zgodnie z pierwotną treścią *Umowy* Produkt nr 3 (tj. Dostawa, montaż instalacja i uruchomienie magazynu energii) miał zostać zgłoszony w terminie 46 tygodni od dnia zawarcia *Umowy*;
 - Produkt nr 4 (tj. Dokumentacja powykonawcza magazynu energii) - zgłoszony do odbioru w terminie 75 tygodni od dnia zawarcia *Umowy* – zgodnie z pierwotną treścią *Umowy* Produkt nr 4 miał zostać zgłoszony w terminie 50 tygodni od dnia zawarcia *Umowy*.
2. zmianie uległy zapisy dotyczące §3 ust. 7, który dotyczył warunków odbioru Produktu nr 3 poprzez dodanie zapisów dotyczących dwuetapowego odbioru;
 3. zmianie uległy zapisy dotyczące §5 ust. 3 i 4, które dotyczyły warunków rozliczenia za realizację Przedmiotu *Umowy*, poprzez dodanie zapisów dotyczących rozliczenia w dwóch etapach;
 4. zmianie czasu trwania umowy – czas trwania został wydłużony z 12 miesięcy do 18 miesięcy liczonych od daty zawarcia *Umowy*;
 5. dodanie do *Umowy* załącznika nr 6 tj. Procedury testów FAT.

W ramach prowadzonych czynności kontrolnych, Beneficjent przedłożył wyjaśnienia, w których wskazał, iż: „*Zmiana warunków rozliczenia z wykonawcą wynika z sytuacji pandemicznej, która poprzez powstałe opóźnienia (...) wymogła konieczność zaproponowania innego wariantu odbioru Przedmiotu Umowy. W wyniku rozmów z wykonawcą uzgodniono, że w wyniku podziału sposobu realizacji produktu nr 3 na dwa etapy (dwa odbiory), zmianie ulegnie w konsekwencji sposób płatności (etap 1 – 50% , etap 2 – 50%).*”. Beneficjent wskazał również jaki zakres prac składa się na odbiór Produktu nr 3 w ramach poszczególnych etapów, natomiast w Aneksie nr 1 wskazano: „*Intencją Stron jest zmiana oraz doprecyzowanie zapisów Umowy m.in. w zakresie harmonogramu oraz zasad dotyczących odbioru Produktu nr 3 w ramach Umowy.*”.

W treści Aneksu nr 1 wskazano, że z przyczyn niezależnych od woli Stron a wynikających z wystąpienia pandemii COVID-19 skutkujących m.in. zamknięciem w Republice Czeskiej biur i warsztatów produkcyjnych oraz przymusowym skierowaniem pracowników na izolację lub kwarantannę bez możliwości pracy zdalnej, brak było możliwości realizacji dostaw i odbiorów produktów objętych *Umową* w pierwotnie ustalonych terminach.

Beneficjent wskazał, że Wykonawca w dniu 18.01.2021 r. (zgodnie z terminem) zgłosił do odbioru Produkt nr 2 – projekt wykonawczy wraz z projektem budowlanym. Projekt budowlany stanowiący element Produktu nr 2 został uzgodniony pozytywnie w dniu 21.01.2021 r. Pozostała część projektu, z uwagi na braki w dokumentacji oraz pozostawienie części dokumentacji w języku angielskim została odesłana do uzupełnienia. W dniu 25.02.2021 r. Wykonawca poinformował o wystąpieniu „siły wyższej”, tj. nt. wpływu COVID-19 na wykonanie dokumentacji konstrukcji kontenerów baterijnego magazynu energii. Informacje te zostały uznane za zasadne, wobec podjęto decyzję o ich uwzględnieniu w nowym harmonogramie dostosowanym do terminu realizacji RS Czernikowo przez Energa-Operator S.A.

W treści Aneksu nr 1 wskazano również, iż „*W niniejszej sprawie decyzje Urzędu Wojewódzkiego o lokalizacji inwestycji celu publicznego oraz o uzyskanie odstępstwa od przepisów techniczno-*

budowlanych na wykonanie obiektów i robót zostały wydane ze znacznym opóźnieniem w stosunku do terminów planowanych (czas oczekiwania wynosił odpowiednio 8 i 11 miesięcy).”.

Beneficjent przedłożył skan wniosku w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego na terenie zamkniętym dla inwestycji polegającej na budowie linii kablowej SN 15 kV, na działce nr ewid. 323/64, obręb Czernikowo, gmina Czernikowo z dnia 12.05.2020r., zawiadomienie z dnia 31.07.2020 r. Wojewody Kujawsko-Pomorski o wszczęciu postępowania administracyjnego oraz decyzję ww. sprawie otrzymaną przez Beneficjenta w dniu 12.01.2021 r. Okazano również skan wniosku z dnia 07.11.2019r. oraz decyzję z dnia 09.09.2020 r. o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającego na budowie RS Czernikowo wraz z infrastrukturą towarzyszącą oraz wyprowadzeniem linii SN i kanalizacją kablową.

Uzasadnieniem prawnym zawarcia Aneksu nr 1 z dnia 18.06.2021r. był §12 ust. 1 pkt. 1.1 lit g *Umowy* oraz art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. 2020 poz. 1842; dalej: ustawa COVID-19).

Zgodnie z §12 ust. 1 pkt. 1.1 lit g *Umowy* Zamawiający przewidział możliwość dokonania zmian *Umowy* w przypadkach wskazanych w ustawie a także w przypadku wystąpienia zmian rodzących konieczność zmiany wynagrodzenia Wykonawcy bądź sposobu wykonywania *Umowy*, w tym terminu realizacji *Umowy* zaistniałych na skutek opóźnienia w wydaniu przez organy administracji państwowej zgód i decyzji, czego nie można było przewidzieć zachowując należytą staranność, a które wpływają na terminową realizację Przedmiotu *Umowy*.

Zgodnie z art. 15r ust. 4 ustawy COVID-19 „Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje zmiany umowy, o której mowa w art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, w szczególności przez:

- 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
 - 2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
 - 3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy
- o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

Dodatkowo zgodnie z art. 15r ust. 1 ustawy COVID-19 „Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony umowy potwierdzają ten wpływ dołączając do informacji, o której mowa w zdaniu pierwszym, oświadczenia lub dokumenty, które mogą dotyczyć (...)”.

IP potwierdza prawidłowość uzasadnienia prawnego zawarcia Aneksu nr 1.

Po przeanalizowaniu procedury zawarcia Aneksu nr 1 z dnia 18.06.2021 r., przedłożonych dokumentów i wyjaśnień stwierdzono, że przedmiotowy aneks został zawarty zgodnie z regulacjami znajdującymi się w art. 144, ust. 1, pkt. 3) ustawy PZP, Rozdziale 6.5.2 pkt. 20 lit. c Wytucznych, art. 23 ust. 7 i ust. 8 Regulaminu oraz w §12 ust. 1 pkt. 1.1 lit g *Umowy* nr CJ00186/20 z dnia 02.10.2018 r.

Potwierdzono również, że zapisy dotyczące możliwości wprowadzania zmian do umowy znajdowały się we wzorze *Umowy* będącej załącznikiem do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

„Dostawa magazynu energii” postępowania nr P/1/0017/2020. Powyższa zmiana nie doprowadziła do zmiany charakteru Umowy.

Analiza ryzyka w projekcie

Analiza ryzyka w projekcie była przedmiotem kontroli nr POIS.01.04.01-U/8/2021. Dokumentacja obowiązująca u Beneficjenta dotycząca zarządzania ryzykiem została pozytywnie zweryfikowana w trakcie niniejszej ww. kontroli.

Symptomy mogące wskazywać na wystąpienie nadużycia finansowego

Nie stwierdzono symptomów mogących wskazywać na wystąpienie nadużycia finansowego.

Zastosowane techniki kontrolne:

Do weryfikacji niniejszego zakresu kontroli wykorzystano:

- a) analizę dokumentów źródłowych,
- b) wyjaśnienia beneficjenta,

Wypełniono następujące listy sprawdzające:

- Lista sprawdzająca dokumenty/informacje w postępowaniach objętych zakresem stosowania ustawy PZP w zakresie Badania zgodności projektu aneksu/aneksu do umowy objętej zakresem stosowania uPzp;
- Lista sprawdzająca dot. symptomów mogących wskazywać na wystąpienie nadużycia finansowego oraz zidentyfikowanych sygnałów dot. nadużyć finansowych do wykorzystania podczas kontroli zawierania umów.

Przeprowadzono analizę dokumentacji, która dotyczyła zawarcia kontrolowanego aneksu do umowy oraz wyjaśnień Beneficjenta.

C. Wykaz stwierdzonych naruszeń i nieprawidłowości

Stwierdzono, że Aneks nr 1 z dnia 18.06.2021 r. do Umowy nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r. został opatrzony logotypem Programu Inteligentny Rozwój, a nie logotypem Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko na lata 2014-2020.

D. Informacja o korektach finansowych

Nie dotyczy.

E. Zalecenia

Lp.	Treść zaleceń	Termin realizacji	Stopień ważności
1.	Należy oznaczyć Aneks nr 1 z dnia 18.06.2021 r. do Umowy nr CJ00186/20 z dnia 22.06.2020 r. logotypem Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko na lata 2014-2020	14 dni	średni
Termin przekazania informacji o sposobie wdrożenia zaleceń pokontrolnych lub przyczynach niepodjęcia odpowiednich działań: 14 dni od dnia otrzymania niniejszego dokumentu.			

Nie wydano zaleceń.

F. Informacja o wystąpieniu z wnioskiem do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o przeprowadzenie kontroli (nie dotyczy)

Kontrolujący:

Edyta Obrzut

Podpis Kierownika jednostki kontrolującej lub osoby upoważnionej:

Małgorzata Keller-Boroszeko

Dyrektor Biura Kontroli i Audytu

Pouczenie:

Zgodnie z Podrozdziałem 4.1 Załącznika nr 1 do Zaleceń dla instytucji zaangażowanych w realizację POIiŚ 2014-2020 w zakresie procedur kontrolnych oraz systemu rocznych rozliczeń do wydanej informacji pokontrolnej beneficjent może zgłosić pisemne zastrzeżenia wraz z uzasadnieniem. Zastrzeżenia należy przekazać instytucji kontrolującej w terminie 14 dni od dnia otrzymania informacji pokontrolnej. W takim wypadku dokumentacja podlega ponownej weryfikacji.