

OPINIA POKONTROLNA KONTROLI nr POIS.01.03.03-U/A/13/2023

A. Podstawowe informacje o kontroli i jednostce kontrolowanej.

1.	Numer kontroli	POIS.01.03.03-U/A/13/2023
2.	Numer projektu	POIS.01.03.03-00-0001/15
3.	Tytuł projektu	„Ogólnopolski system wsparcia doradczego dla sektora publicznego, mieszkaniowego oraz przedsiębiorstw w zakresie efektywności energetycznej oraz OZE”.
4.	Podstawa prawna przeprowadzenia kontroli	§ 13 Umowy o dofinansowanie nr POIS.01.03.03-00-0001/15-00 projektu pn. „Ogólnopolski system wsparcia doradczego dla sektora publicznego, mieszkaniowego oraz przedsiębiorstw w zakresie efektywności energetycznej oraz OZE” w ramach poddziałania 1.3.3. Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014-2020 zawartej w dniu 03.03.2016 r. ze zm. (dalej: Umowa o dofinansowanie).
5.	Nazwa jednostki kontrolowanej	Narodowy Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej
6.	Adres jednostki kontrolowanej	ul. Konstruktorska 3a, 02-673 Warszawa
7.	Osoba dokonująca czynności kontrolnych	Paulina Nowicka Główny specjalista, Wydział Kontroli Funduszy, Biuro Kontroli i Audytu
8.	Termin i rodzaj kontroli	Kontrola planowa, ex post przeprowadzona w okresie: 18.09.2023 r.- 7.12.2023 r.
9.	Zakres kontroli	Kontrola: procedury zawarcia umowy nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r. na „Zakup powierzchni reklamowej w telewizji, radiu, prasie i w portalach internetowych, mediach społecznościowych, outdooru oraz usług polegających na zakupie powierzchni reklamowych, realizacji i optymalizacji kampanii medialnych” i zawarcie Aneksu nr 1 z 7.11.2022 r. do umowy nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r.
10.	Dane identyfikujące kontrolowaną umowę	
11.	Numer umowy oraz data zawarcia z wykonawcą	Umowa nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r. Aneks nr 1 z 7.11.2022 r.
12.	Podstawa prawna zawarcia umowy	– Ustawa z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych¹ (dalej: Pzp), – Wewnętrzna procedura Beneficjenta - „Regulamin udzielania zamówień przez Narodowy Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej” z 17.01.2022 r.
13.	Nazwa Wykonawcy umowy	Octopus Media sp. z o.o. Octopus Warsaw sp. z o.o.
14.	Wartość netto umowy	Brak danych
15.	Wartość brutto umowy	16 000 000,00 zł brutto

¹ Dz.U. 2019 poz. 2019 ze zm.

B. Ustalenia kontroli.

W umowie o dofinansowanie nr POIS.01.03.03-00-0001/15-00 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).

Procedury beneficjenta w zakresie udzielania zamówień.

W jednostce kontrolowanej obowiązuje Regulamin udzielania zamówień przez Narodowy Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej² z 17.01.2022 r. (dalej: Regulamin NFOŚiGW).

W ramach działań kontrolnych weryfikacji poddano zgodność procedury zawartej w Regulaminie NFOŚiGW z kryteriami obowiązującymi w POIiŚ w Wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 z 21 grudnia 2020 r. oraz w ustawie Prawo zamówień publicznych.

Czynności kontrolne wykazały, że zapisy Regulaminu udzielania zamówień pozwalają na precyzyjne ustalenie przebiegu poszczególnych czynności podejmowanych w toku postępowania zmierzającego do zawarcia umowy w ramach projektu oraz dokonanie ich oceny pod kątem ich zgodności z zasadami obowiązującymi w Wytycznych.

Wobec powyższego, należy stwierdzić, że ww. Regulamin jest zgodny z regulacjami zawartymi w Wytycznych².

Przebieg postępowania.

Kontrolowane postępowanie przeprowadzono w oparciu o przepisy ustawy Pzp w trybie przetargu nieograniczonego, o którym mowa w art. 132 Pzp oraz o Regulamin udzielania zamówień przez Narodowy Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej³ z 17.01.2022 r.

Kontrolowane postępowanie zostało uwzględnione w sporządzonym na 2022 r. planie zamówień publicznych, o którym mowa w art. 23 Pzp.

Wszczęcie postępowania zostało poprzedzone sporządzeniem i zatwierdzeniem wniosku o udzielenie zamówienia publicznego³, zgodnie z § 4 ust. 7 Rozdziału II Regulaminu NFOŚiGW.

Jak wynika z protokołu postępowania oraz przekazanej dokumentacji⁴, szacunkową wartość zamówienia określono 4.11.2021 r., zaktualizowano 11.01.2022 r. na kwotę 13 008 130,08 zł netto, tj. 2 920 812,39 euro⁵ na podstawie analizy wcześniej realizowanych zamówień tego samego rodzaju. Ustalenia wartości zamówienia dokonano nie wcześniej niż 3 miesiące przed dniem wszczęcia postępowania na usługi. Szacunkowa wartość zamówienia przekraczała tzw. „progi unijne” (art. 3 ust. 1 Pzp). Szacowania wartości zamówienia dokonano z zachowaniem przepisów ustawy Pzp, w szczególności art. 28 oraz 36 Pzp.

² z uwzględnieniem wymagań Wytycznych w wersji z dnia 21.12.2020 r.

³ Wniosek z 15.12.2021 r.

⁴ Dokumentacja została przekazana przy piśmie NFOŚiGW z 13.10.2023 r.

⁵ Kurs euro 4,2693 zł

W niniejszym postępowaniu została powołana pięcioosobowa komisja przetargowa.⁶ Czynności w postępowaniu wykonywali pracownicy Zamawiającego. Osoby wykonujące czynności w postępowaniu złożyły „oświadczenia o niepodleganiu wyłączeniu z postępowania o udzielenie zamówienia” określone w art. 56 ust. 4 Pzp stanowiące załącznik do protokołu z postępowania.

Ogłoszenie o zamówieniu w trybie przetargu nieograniczonego upubliczniono w następujący sposób:

- 23.03.2022 r. na stronie internetowej pod adresem <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/tenders/ocds-148610-d1fe1a57>,⁷
- 23.03.2022 r. na platformie zakupowej <https://miniportaluzp.gov.pl/Postepowania/8f6eb761-4ec3-41a7-8d5e-872d6e09b1598>,⁸
- 23.03.2022 r. w Dz. Urz. UE (TED) pod numerem 2022/S 058-152428⁹.

Treść ww. ogłoszeń była zgodna z art. 87 Pzp. Zgodnie z treścią ogłoszenia dokumenty dotyczące zamówienia, w tym Specyfikację Warunków Zamówienia¹⁰ (SWZ) udostępniono na platformie zakupowej <https://miniportaluzp.gov.pl> w dniu 23.03.2022 r.

Potwierdzono, że Zamawiający opisał przedmiot zamówienia publicznego w sposób jednoznaczny i wyczerpujący za pomocą dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności, mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, tj.: w sposób zgodny z art. 281 Pzp. Kod i nazwa zamówienia według Wspólnego Słownika Zamówień (CPV): 79340000.

SWZ zawiera wszystkie elementy wymienione w art. 134 ust. 1 i ust. 2 Pzp. Warunki udziału w postępowaniu określono zgodnie z art. 112 ust. 1 i 2 Pzp.

O udzielenie zamówienia mogli się ubiegać Wykonawcy, którzy:

- nie podlegają wykluczeniu na podstawie art. 108 ust. 1 oraz art. 109 ust. 1 pkt 4, ustawy Pzp,
- spełniają warunki udziału w postępowaniu o których mowa w art. 112 ust. 2 ustawy Pzp.

Rodzaj i zakres dokumentów, które były wymagane przez Zamawiającego od Wykonawców był zgodny z *Rozporządzeniu 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*¹¹.

Wraz z ofertą Wykonawcy byli zobowiązani do złożenia oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw do wykluczenia z postępowania, o którym mowa w art. 125 ust 1 Pzp.

Zgodnie z SWZ ofertę wraz z dokumentami należało zamieścić na Platformie pod adresem: <https://miniportaluzp.gov.pl> do 13.05 2022 r. do godz. 11:00¹².

⁶ Uchwała nr A/99/3/2021 Zarządu NFOŚiGW z 16.11.2021 r.

⁷ 26.04.2022 r. dokonano zmiany w ogłoszeniu (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert, zmiany w SWZ), 6.05.2022 r. ponownie dokonano zmiany w ogłoszeniu (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert)

⁸ 26.04.2022 r. dokonano zmiany w ogłoszeniu (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert), 6.05.2022 r. ponownie dokonano zmiany w ogłoszeniu (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert)

⁹ 26.04.2022 r. dokonano zmiany w ogłoszeniu – sprostowanie nr 2022/S 082-222065 (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert, zmiany SWZ), 6.05.2022 r. ponownie dokonano zmiany w ogłoszeniu - sprostowanie nr 2022/S 089-244826 (zmiana daty złożenia i otwarcia ofert)

¹⁰ z 14.09.2021 r.

¹¹ Dz.U. 2020 poz. 2415.

¹² Termin składania ofert był dwukrotnie zmieniony: z 27.04.2022 r., godz. 11.00 na 10.05.2022 r., godz. 11.00 oraz z 10.05.2022 r., godz. 11.00 na 13.05.2022 r., godz.11.00 (przedłużenie terminu miało związek z pytaniami potencjalnych wykonawców)

Oceniono, że termin składania ofert określony w ogłoszeniu i SWZ został wyznaczony z zachowaniem art. 138 ust.1 Pzp, tj. termin składania ofert nie był krótszy niż 35 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w TED.

Zgodnie z SWZ otwarcie ofert miało być jawne i nastąpić 13.05.2022 r. do godz. 12:00. na Platformie¹³.

Kryteria oceny ofert:

Kryterium	Znaczenie (w %)
Cena	60%
Doświadczenie Koordynatora	20%
Przykładowy Plan kampanii	20%

Opisano kryteria oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert. Kryteria zostały określone z zachowaniem art. 240-242 Pzp.

Wraz z ofertą Wykonawcy byli zobowiązani do złożenia oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu na formularzach jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (JEDZ).

Termin związania ofertą: 10.08.2022 r. tj. 90 dni od terminu składania ofert. Termin ten został wyznaczony z zachowaniem art. 220 ust. 1 Pzp.

Zgodnie z Informacją z otwarcia ofert z 13.05.2022 r., w terminie określonym w ogłoszeniu o zamówieniu wpłynęło 7 ofert. Warunki wskazane w SWZ spełniły oferty 5 Wykonawców. Dwie oferty podlegały odrzuceniu na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 6 Pzp¹⁴ w związku z art. 224 ust. 6 z powodu rażąco niskiej ceny.

Zamawiający 9.09.2022 r. poinformował Wykonawców o wyniku przeprowadzenia oceny ofert. Oferty zostały ocenione zgodnie z kryteriami wskazanymi w SWZ. Zgodnie z zaakceptowanym 9.09.2022 r. wynikiem badania ofert ocenie podlegało 5 ofert, które spełniały kryteria wskazane w SWZ. Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty¹⁵ zawiera obligatoryjne elementy wskazane w art. 253 ust. 1 Pzp.

W wyniku przeprowadzonego postępowania za najkorzystniejszą ofertę uznano ofertę Konsorcjum firm: Octopus Media sp. z o.o., Octopus Warsaw sp. z o.o. za cenę 16 000 000,00 zł brutto.

Zamawiający informację o wyborze najkorzystniejszej oferty upublicznił w dniu 9.09.2022 r. na stronie internetowej pod adresem <https://ezamowienia.gov.pl> oraz na platformie zakupowej <https://miniportaluzp.gov.pl>.

Ogłoszenie o wyniku postępowania zostało opublikowane w Dz. Urz. UE (TED) w dniu 13.10.2022 r. pod numerem 2022/S 201-572513, tj. zgodnie z art. 265 ust.1 Pzp.

W wyniku rozstrzygnięcia postępowania NFOŚiGW zawarł 03.10.2022 r. umowę nr 2022/0232/NFK (dalej: Umowa) z Konsorcjum wykonawców: Octopus Media sp. z o.o., Octopus Warsaw sp. z o.o.

¹³ Termin otwarcia ofert był dwukrotnie zmieniony: z 27.04.2022 r., godz. 12.00 na 10.05.2022 r., godz. 12.00 oraz z 10.05.2022 r., godz. 12.00 na 13.05.2022 r., godz. 12.00 (przedłużenie terminu miało związek z pytaniami potencjalnych wykonawców)

¹⁴ informacja o odrzuceniu oferty została przekazana wraz z informacją o wyborze najkorzystniejszej oferty z dnia 29.10.2021r.

¹⁵ w dniu 29.10.2021 r. jako najkorzystniejsza została wybrana oferta wykonawcy Konsorcjum wykonawców: Octopus Media sp. z o.o., Octopus Warsaw sp. z o.o.

Zapisy Umowy są tożsame z ofertą Wykonawcy i warunkami zamówienia. Strony ustaliły wartość przedmiotu Umowy na kwotę maksymalną 16 000 000,00 zł brutto. Wartość ta jest zgodna z kwotą zaproponowaną przez Wykonawcę w ofercie.

Protokół z postępowania został zatwierdzony 26.10.2022 r. przez Kierownika Zamawiającego. Protokół z postępowania zawiera obligatoryjne elementy i informacje określone w art. 73 ust. 1 Pzp¹⁶.

Zawarcie Aneksu nr 1 z 7.11.2022 r. do umowy nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r.

Aneks nr 1 z 7.11.2022 r. do umowy nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r. dotyczył zmiany treści § 8 ust. 1, tj.: zmiany osoby odpowiedzialnej za prawidłowe wykonanie przedmiotowej umowy ze strony Wykonawcy.

Powyższa zmiana została dokonana na podstawie treści § 12 ust. 8 Umowy „W przypadku, gdy z przyczyn organizacyjnych, losowych (takich jak choroba, itp.) lub z powodu rozwiązania stosunku pracy z daną osobą, konieczna będzie zmiana osoby Koordynatora, o której mowa w § 8 ust. 3 (wskazanej w § 8 ust. 1), dopuszcza się taką zmianę pod warunkiem, że osoba zastępująca spełniać będzie wymagania określone przez Zamawiającego w dokumentacji postępowania o zamówienie publiczne dla osoby Koordynatora, w stopniu co najmniej takim jak osoba zastępowana (pozwalającym na przyznanie co najmniej takiej liczby punktów w Kryterium „Doświadczenie Koordynatora”, jak osobie zastępowanej).”

Przedłożona przez Beneficjenta dokumentacja¹⁷ potwierdza, że zmiana osoby odpowiedzialnej za prawidłowe wykonanie przedmiotowej umowy ze strony Wykonawcy w Aneksie nr 1 z 7.11.2022 r. do umowy nr 2022/0232/NFK z dnia 03.10.2022 r. spełnia wymagania określone przez Zamawiającego w dokumentacji postępowania o zamówienie publiczne dla osoby Koordynatora, zgodnie z § 12 ust. 8 Umowy.

Podsumowując, po przeanalizowaniu procedury zawarcia Aneksu oraz przedłożonych dokumentów i wyjaśnień potwierdzono, że Aneks nr 1 z dnia 7.11.2022 r. został zawarty zgodnie z regulacjami znajdującymi się w art. 454 oraz 455 Pzp.

Powyższa zmiana nie doprowadziła do zmiany charakteru Umowy.

Symptomy mogące wskazywać na wystąpienie nadużycia finansowego.

Na podstawie analizy symptomów określonych w *Zaleceniach w zakresie przeciwdziałania nieprawidłowościom w tym nadużyciom finansowym w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2014 – 2020* w części 6.3: Sygnały ostrzegawcze nadużyć finansowych, nie zidentyfikowano symptomów, mogących wskazywać, że mogło dojść do nadużyć finansowych w trakcie przeprowadzania postępowania objętego kontrolą.

Zastosowane techniki kontrolne: analiza dokumentów źródłowych.

Wypełniono listy sprawdzające:

- lista sprawdzająca: część dot. weryfikacji procedur zamówień publicznych obowiązujących u Beneficjenta,
- lista sprawdzająca: część dot. postępowań objętych zakresem stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych,
- lista sprawdzająca dotycząca symptomów mogących wskazywać na wystąpienie nadużycia finansowego.

¹⁶ Zakres informacji, które zamieszczane są w protokołach z postępowania został rozszerzony w rozporządzeniu Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 18 grudnia 2020 r. w sprawie protokołów postępowania oraz dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. z 2020 poz. 2434)

¹⁷ Dokumentacja została przekazana 21.11.2023 r. za pośrednictwem poczty elektronicznej

C. Wykaz stwierdzonych naruszeń i nieprawidłowości.

Nie dotyczy.

D. Informacja o korektach finansowych.

Nie dotyczy.

E. Zalecenia.

Nie dotyczy.

F. Informacja o wystąpieniu z wnioskiem do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o przeprowadzenie kontroli.

Nie dotyczy.

Podpis kontrolującego:

Paulina Nowicka, gł. specjalista, BKA

.....

**Podpis Kierownika jednostki kontrolującej
lub osoby upoważnionej:**

Małgorzata Keller-Boroszko
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 opinii pokontrolnej Beneficjent może zgłosić pisemne zastrzeżenia wraz z uzasadnieniem. Zastrzeżenia należy przekazać instytucji kontrolującej w terminie 14 dni od dnia otrzymania opinii pokontrolnej. W takim wypadku dokumentacja podlega ponownej weryfikacji. Istnieje możliwość przedłużenia terminu na zgłoszenie zastrzeżeń na wniosek podmiotu kontrolowanego, zgłoszony przed upływem terminu zgłoszenia zastrzeżeń.