

UCHWAŁA NR 501 / 11
ZARZĄDU WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO
Z DNIA 17.08.2011 r.

W SPRAWIE:

Podjęcia decyzji o umorzeniu w całości wszczętego w dniu 15.06.2011 r. postępowania administracyjnego dotyczącego Gminy Baćkowice, w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 -2013 .

NA PODSTAWIE:

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) art. 25 pkt 1 i art. 26 ust.1 pkt 15 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2009 r. Nr 84, poz. 712, z późn. zm.), art. 41 ust. 2 pkt 4 oraz art. 46 ust. 2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. 2001 r. Nr 142, poz. 1590, z późn. zm.), art. 211 ust. 4 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) w związku z art. 113 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. – Przepisy wprowadzające ustawę o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1241, z późn. zm.)

§ 1

Podjmuje się decyzję o umorzeniu w całości wszczętego w dniu 15.06.2011 r. postępowania administracyjnego dotyczącego Gminy Baćkowice, w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013, zgodnie z treścią załącznika do uchwały.

§ 2

Uchwała wchodzi w życie z dniem jej powzięcia.

MARSZAŁEK
WOJEWÓDZTWA
ŚWIĘTOKRZYSKIEGO

ADAM JARUBAS



ZARZĄD WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO

Al. IX Wieków Kielc 3, 25- 516 Kielce tel. (0-41) 342 10 21, (0-41) 342 15 79, fax. (0-41) 362 55 99

Załącznik Nr 1 do uchwały Zarządu Województwa Świętokrzyskiego nr 501/11 z dnia 17.08.2011 r.

Kielce, dnia 17.08.2011 r.

DFS.VI.-433-RPO- 5.3 - 104 -2011

DECYZJA

Nr RPSW.IZ.UMWSW.05.03.00-26-326/08-2011/21/U

podjęta przez Zarząd Województwa Świętokrzyskiego w składzie:

- Adam Jarubas – Marszałek Województwa Świętokrzyskiego
- Grzegorz Świercz – Wicemarszałek Województwa Świętokrzyskiego
- Kazimierz Kotowski - Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego
- Jan Maćkowiak - Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego
- Piotr Żołądek - Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) zwanej dalej „Kpa”, i art. 25 pkt 1 i art. 26 ust.1 pkt 15 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2009 r. Nr 84, poz. 712, z późn. zm.), art. 41 ust. 2 pkt 4 oraz art. 46 ust. 2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. 2001 r. Nr 142, poz. 1590, z późn. zm.), art. 211 ust. 4 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) w związku z art. 113 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. – Przepisy wprowadzające ustawę o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1241, z późn. zm.)

orzeka się:

umorzyć w całości wszczęte w dniu 15.06.2011r. postępowanie administracyjne dotyczące Gminy Baćkowice, z siedzibą: 27-552 Baćkowice, Baćkowice 84, ze względu na odstąpienie przez Instytucję Zarządzającą RPOWŚ 2007-2013 od nałożenia 5% korekty finansowej związanej z zakwestionowaniem prawidłowości przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na roboty budowlane związane z budową Basenu Przyszkolnego wraz z kompleksem boisk przyszkolnych przy Gimnazjum i Szkole Podstawowej w Baćkowicach w wysokości 60 200,06 zł (słownie: sześćdziesiąt tysięcy dwieście złotych, 06/100)

UZASADNIENIE

W oparciu o art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), w przypadku gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania.

Zgodnie z art. 25 pkt 1 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2009 r. Nr 84, poz. 712, z późn. zm.) za prawidłową realizację programu odpowiada w przypadku programu operacyjnego - instytucja zarządzająca, którą jest odpowiednio minister



właściwy do spraw rozwoju regionalnego lub zarząd województwa. Ponadto, zgodnie z art. 26 ust.1 pkt 15 w/w Ustawy do zadań instytucji zarządzającej należy odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi, w tym wydawanie decyzji o zwrocie środków przekazanych na realizację programów, projektów lub zadań, o której mowa w przepisach o finansach publicznych.

W świetle art. 41 ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. Nr 142, poz. 1590, z późn. zm.) do zadań zarządu województwa należy w szczególności przygotowywanie projektów strategii rozwoju województwa, planu zagospodarowania przestrzennego i regionalnych programów operacyjnych oraz ich wykonywanie.

Na podstawie art. 46 ust. 2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. Nr 142, poz. 1590, z późn. zm.) decyzje wydane przez zarząd województwa w sprawach z zakresu administracji publicznej podpisuje marszałek. W decyzji wymienia się imiona i nazwiska członków zarządu, którzy brali udział w wydaniu decyzji.

Zgodnie z art. 211 ust. 1 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) w przypadku gdy środki, o których mowa w art. 5 ust. 3 pkt 2, 3a i 4, a także środki przeznaczone na finansowanie programów i projektów realizowanych z tych środków lub dotacji, o których mowa w art. 202, są:

- 1) wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem,
- 2) wykorzystane z naruszeniem procedur, o których mowa w art. 208,
- 3) pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości

- podlegają zwrotowi przez beneficjenta wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków na rachunek wskazany przez organ lub jednostkę przekazującą te środki, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, o której mowa w ust. 4. Przepisy art. 145 ust. 2-5 stosuje się odpowiednio.

W świetle art. 211 ust. 4 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) w przypadku stwierdzenia okoliczności, o których mowa w ust. 1, instytucja zarządzająca albo instytucja pośrednicząca, wydaje decyzję określającą kwotę przypadającą do zwrotu i termin, od którego nalicza się odsetki.

Na podstawie art. 113 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. – Przepisy wprowadzające ustawę o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1241, z późn. zm.) dotacje udzielone przed dniem wejścia w życie ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240, z późn. zm.) podlegają zwrotowi na podstawie dotychczasowych przepisów.

Zarząd Województwa Świętokrzyskiego jako Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013, zwana dalej „Instytucją Zarządzającą” zawarł w dniu 31.08.2009 r. z Gminą Baćkowice, z siedzibą: Baćkowice 84, 27-552 Baćkowice, jako Beneficjentem tego Programu, Umowę nr UDA-RPSW.05.03.00-26-326/08-00 o dofinansowanie Projektu pn: „Budowa basenu oraz zespołu boisk przyszkolnych w miejscowości Baćkowice gmina Baćkowice, powiat opatowski, na działkach nr 216, 217/1, 217/2, 219/1, 219/3 w Baćkowicach”.

Na podstawie wniosku o płatność pośrednią nr WNP-RPSW.05.03.00-26-326/08-01 Instytucja Zarządzająca przekazała Beneficjentowi, z rachunku bankowego Urzędu Marszałkowskiego w Kielcach, 25-516 Kielce, Al. IX Wieków Kielc 3, nr 87 2030 0045 1110 0000 0148 7780 prowadzonego w Banku Gospodarki Żywnościowej S.A. Oddział Operacyjny w Kielcach, w dniu 08.12.2009 r. środki z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w kwocie 729 664,17 zł w formie płatności refundacyjnej na realizację przedmiotowego Projektu. Ponadto, na podstawie wniosku o płatność pośrednią nr WNP-RPSW.05.03.00-26-326/08-02 Instytucja Zarządzająca przekazała Beneficjentowi, z rachunku bankowego Urzędu Marszałkowskiego w Kielcach, 25-516 Kielce, Al. IX Wieków Kielc 3, nr 87 2030 0045 1110 0000 0148 7780 prowadzonego w Banku Gospodarki Żywnościowej S.A. Oddział Operacyjny w Kielcach, w dniu 30.12.2009 r. środki



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



WOJEWÓDZTWO
ŚWIĘTOKRZYSKIE

UNIA EUROPEJSKA

EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w kwocie 516 639,40 zł w formie kolejnej płatności refundacyjnej na realizację przedmiotowego Projektu.

Instytucja Zarządzająca w dniach 7 i 8 lutego 2011 r. w oparciu o postanowienia § 12 w/w umowy o dofinansowanie Projektu przeprowadziła u Beneficjenta kontrolę końcową realizacji niniejszego projektu. W jej wyniku sporządzono w dniu 08.06.2011 r. Zalecenia do Informacji Pokontrolnej Nr 9/V/RPO/2011, w których stwierdzono naruszenie przez Beneficjenta art. 38 ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2004 nr 19 poz. 177, z późn. zm.) przy udzielaniu zamówienia nr 229886-2008 z dnia 08.10.2008 r., którego przedmiotem było wykonanie zadania pn. „Wykonanie dokumentacji projektowej oraz budowa Basenu Przyszkolnego wraz z kompleksem boisk przyszkolnych przy Gimnazjum i Szkole Podstawowej w Baćkowicach”. W trakcie w/w kontroli stwierdzono, że umowa na wykonanie dokumentacji projektowej oraz budowę basenu podpisana po przeprowadzeniu postępowania jest niezgodna ze wzorem umowy stanowiącym załącznik do specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ), ponieważ wprowadzono do niej zapisy dotyczące fakturowania robót etapami, do wysokości wskazanej w harmonogramie rzeczowo-finansowym, a nie jak we wzorze umowy – po wykonaniu całej inwestycji. Dokonanie w/w zmian stanowi naruszenie art. 38 ust. 4 w/w Ustawy Prawo zamówień Publicznych, zgodnie z którym zamawiający może dokonać modyfikacji SIWZ, np. w zakresie terminu płatności, ale jedynie przed terminem składania ofert. Jednocześnie, w piśmie znak UZP/DKUE/JL/18854/4314/11 z dnia 28.04.2011 r., otrzymanym przez Instytucję Zarządzającą w dniu 04.05.2011 r., Wiceprezes Urzędu Zamówień Publicznych również stwierdził naruszenie art. 38 ust. 4 w/w Ustawy Prawo Zamówień Publicznych przy udzielaniu w/w zamówienia. W niniejszym piśmie wskazano iż: „Dokonanie w/w zmian stanowi natomiast naruszenie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, zgodnie z którym zamawiający może dokonać modyfikacji siwz, np. w zakresie terminu płatności, ale jedynie przed terminem składania ofert. Zgodnie z w/w przepisem zamawiający miałby obowiązek przekazać dokonaną na tym etapie postępowania modyfikację wszystkim wykonawcom, którym przekazano specyfikację, a zatem wszystkim tym – którzy wyrazili zainteresowanie udziałem w postępowaniu oraz zamieścić ją na stronie internetowej, jeśli siwz była tam udostępniona. W przypadku zmiany sposobu płatności po wyborze najkorzystniejszej oferty potencjalni wykonawcy nie mają możliwości zadawania pytań i korzystania ze środków ochrony prawnej dotyczących treści siwz, nie są także informowani o jej ewentualnych zmianach.”

W związku z powyższym Instytucja Zarządzająca zgodnie z Taryfikatorem pn. „Wymierzanie korekt finansowych za naruszenia prawa zamówień publicznych związane z realizacją projektów współfinansowanych ze środków funduszy UE” w w/w Zaleceniach pokontrolnych wymierzyła korektę finansową w wysokości 5% danych wydatków kwalifikowalnych na roboty budowlane.

Ponadto, stwierdzono zaistnienie okoliczności przewidzianych w art. 211 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) tj. wykorzystania środków dofinansowania przez Beneficjenta z naruszeniem odpowiednich procedur, o których mowa w art. 208 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych. W świetle art. 208 niniejszej Ustawy, wydatki związane z realizacją programów finansowanych ze środków, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 3 oraz ust. 3 pkt 2, 3a i 4, są dokonywane zgodnie z procedurami określonymi w umowie międzynarodowej lub innymi procedurami obowiązującymi przy ich wykorzystaniu.

W nawiązaniu do zapisów § 10 w/w Umowy o dofinansowanie projektu Beneficjent zobowiązany był do stosowania przepisów o zamówieniach publicznych, zgodnie z Ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759, z późn. zm.). Beneficjent dokonał naruszenia art. 38 ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759, z późn. zm.), a zgodnie z art. 3 ust.1 pkt 1 niniejszej ustawy oraz w/w Umową zobowiązany był do przestrzegania zapisów w niej zawartych.



Jednocześnie, z uwagi na fakt iż w/w wydatki zostały uprzednio przez Instytucję Zarządzającą rozliczone, zrefundowane i ujęte w odpowiedniej deklaracji wydatków do Komisji Europejskiej zaistniała konieczność ich odzyskania wraz z należnymi odsetkami liczonymi jak dla zaległości podatkowych. Instytucja Zarządzająca w dniu 15.06.2011 r. sporządziła zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, z późn. zm.) Zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie wydania decyzji w sprawie zwrotu przez Beneficjenta części dofinansowania wykorzystanego z naruszeniem procedur w wysokości 60 200,06 zł, w którym wyznaczyła 7 – dniowy termin na zgłoszenie uwag przez Beneficjenta. W dniu 04.07.2011 r. Beneficjent przekazał do Instytucji Zarządzającej pismo znak In.7335.8.basen.2011 z dnia 01.07.2011 r. w którym wniósł swój sprzeciw przeciwko wszczętemu postępowaniu administracyjnemu oraz przeciwko obowiązkowi zwrotu przedmiotowych środków dofinansowania wraz z odsetkami. W przedmiotowym piśmie Beneficjent wskazał iż wywiązał się ze wszystkich obowiązków, wynikających z podpisanej w/w Umowy o dofinansowanie. Ponadto, wskazał iż realizacja niniejszego Projektu była przedmiotem kontroli Najwyższej Izby Kontroli, w wyniku której pozytywnie oceniono pomimo stwierdzonych nieprawidłowości działalność Wójta Gminy Baćkowice w zakresie objętym kontrolą.

Jednocześnie, w dniu 19.07.2011 r. Beneficjent przekazał do Instytucji Zarządzającej pismo znak In.7335.10.basen.2011 z dnia 18.07.2011 r. w którym wskazał: „Wójt Gminy Baćkowice informuje, że w wyniku prowadzonej kontroli przez Urząd Kontroli Skarbowej przedmiotowej inwestycji zostały ujawnione dokumenty, które świadczą o tym, że na etapie prowadzonego przetargu Gmina Baćkowice udzieliła odpowiedzi na zadane pytania do zapisów SIWZ zadania dotyczące między innymi możliwości częściowych płatności. Na pytanie Firmy: *Jak należy traktować zapis § 5 umowy pkt 1 – Warunki płatności – zapis należy traktować jako wystawienie jednej faktury po odbiorze końcowym zadania* – Gmina odpowiedziała: Inwestor dopuszcza możliwość fakturowania i płatności częściowych zgodnie z harmonogramem rzeczowo-finansowym do wysokości 70% wartości inwestycji, 30% po zakończeniu inwestycji. Powyższe odpowiedzi na zadane pytania zostały zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych opublikowane na BIP Urzędu Gminy przed rozstrzygnięciem przetargu. Fakt ten wyjaśnia przyczynę zmiany załączonej umowy do SIWZ, która w myśl § 38 PZP dopuszcza takie praktyki. W związku z tym naruszenie w/w przepisu nie miało miejsca.”

W świetle przedstawionych przez Beneficjenta w dniu 19.07.2011 roku dokumentów, zmiana jaką wprowadził on do treści umowy, stanowiącej załącznik nr 5 do SIWZ dla postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr 229886-2008 na roboty budowlane nie stanowiła naruszenia art. 38 ust. 4 w/w Ustawy PZP, ponieważ zakres i rodzaj takiej zmiany Zamawiający przewidział w trakcie postępowania, czego dał wyraz poprzez odpowiedź na pytanie sformułowane przez Ostrowiecki Kombinat Budowlany S.A. z dnia 24.10.2008 r., w odpowiedzi na które stwierdził, że cyt. „Inwestor dopuszcza możliwość fakturowania płatności częściowych zgodnie z harmonogramem rzeczowo-finansowym do wysokości 70 % wartości inwestycji. 30 % po zakończeniu inwestycji”.

Wyżej wymieniona odpowiedź na zapytanie Oferenta została przekazana mu pismem z dnia 27.10.2008 r., którego odbiór osobisty potwierdził z datą 29.10.2008 r. oraz zamieszczona w dniu 30.10.2008 r. na stronie internetowej Zamawiającego (BIP). Wyżej opisywana zmiana treści umowy, dotycząca sposobu płatności nastąpiła przed upływem terminu składania ofert w związku z czym Zamawiający wypełnił wszystkie ustawowe przesłanki wynikające z art. 38 ust. 4.

Jednocześnie stwierdzono, że wykonawcy skorzystali z możliwości zadawania pytań i korzystania ze środków ochrony prawnej dotyczących treści SIWZ czyli zostali poinformowani o zmianie zapisów wyżej wymienionej umowy.

W związku z przekazaniem przez Beneficjenta w/w dokumentów, kontrolujący stwierdzili iż zaistniała przesłanka co do odstąpienia od uznania niniejszych wydatków za poniesione z naruszeniem procedur, obowiązujących przy ich wykorzystaniu.



W związku z powyższym, Instytucja Zarządzająca RPOWŚ 2007-2013 pismem znak DFS-IV.433.V.9.8.2011.JJ z dnia 02.08.2011 r. potwierdziła realizację niniejszego Projektu i podjęła decyzję o odstąpieniu od nałożenia 5 % korekty finansowej, związanej z wcześniejszym zakwestionowaniem prawidłowości przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Wobec powyższego, zgodnie z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeksu Postępowania Administracyjnego KPA (tekst jednolity: Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli z jakiegokolwiek przyczyny stało się ono bezprzedmiotowe.

Wydając decyzję, Zarząd Województwa Świętokrzyskiego oparł się na następujących dokumentach:

- 1) umowa o dofinansowanie nr UDA-RPSW.05.03.00-26-326/08-00 z dnia 31.08.2009 r.,
- 2) Zalecenia pokontrolne do Informacji pokontrolnej nr 9/V/RPO/2011 z dnia 08.06.2011 r.,
- 3) Informacja pokontrolna nr 9/V/RPO/2011 z dnia 17.05.2011 r. wraz z Erratą z dnia 08.06.2011 roku.,
- 4) Pismo Wiceprezesa Urzędu Zamówień Publicznych UZP/DKUE/JL/18854/4314/11 z dnia 28.04.2011 r., które wpłynęło do Instytucji Zarządzającej w dniu 4 maja 2011 r.,
- 5) Zawiadomienie o wszczęciu postępowania znak DFS.VI-433-RPO-5.3-72-2011 z dnia 15.06.2011 r.
- 6) Pismo Beneficjenta znak In.7335.8.basen.2011 z dnia 01.07.2011 r.
- 7) Pismo Beneficjenta znak In.7335.10.basen.2011 z dnia 18.07.2011 r.
- 8) Pismo Instytucji Zarządzającej znak DFS-IV.433.V.9.8.2011.JJ z dnia 02.08.2011 r.

W świetle powyższego należało orzec jak w sentencji.

POUCZENIE

1. Zgodnie z art. 211 ust. 4 lit. b ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 249, poz. 2104, z późn. zm.) Beneficjent może złożyć do Zarządu Województwa Świętokrzyskiego wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 14 dni od doręczenia decyzji.

MARSZAŁEK

WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO

ADAM JARUBAS



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



WOJEWÓDZTWO
ŚWIĘTOKRZYSKIE

UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Otrzymuje:

- 1) Gmina Baćkowice, z siedzibą: 27-552 Baćkowice, Baćkowice 84.
- 2) a/a.