

REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA
W ŁODZI

Numer egzemplarza:

1

PROTOKÓŁ
KONTROLI GOSPODARKI FINANSOWEJ
I ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Jednostka kontrolowana:	Powiat Zgierski
Termin kontroli:	9 kwietnia 2018 roku do 6 lipca 2018 roku (z przerwami)
Kontrolujący (imię, nazwisko, stanowisko służbowe):	Katarzyna Rozen – starszy inspektor kontroli Tomasz Walach – starszy inspektor kontroli
Okres objęty kontrolą	2016-2018
Numer i data upoważnienia:	WK 601-1/17/2018 z dnia 26 marca 2018 roku WK-601-2/17-1/2018 z dnia 25 czerwca 2018 roku WK-601-2/17-2/2018 z dnia 27 czerwca 2018 roku

Uwaga!

Protokół niniejszy podlega udostępnieniu na zasadach określonych w ustawie z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 1330), z ograniczeniami wynikającymi z art.5 tej ustawy.

I. INFORMACJE WSTĘPNE

DANE O JEDNOSTCE

Powiat Zgierski stanowi lokalną wspólnotę samorządową tworzoną przez mieszkańców Powiatu Zgierskiego oraz terytorium obejmujące miasta: Głowno, Ozorków, Zgierz oraz gminy: Aleksandrów Łódzki, Głowno, Ozorków, Parzęczew, Stryków i Zgierz.

Powierzchnia powiatu wynosi 855,18 km², w tym: użytki rolne – 66% jego powierzchni, użytki leśne – 19%. Powiat stanowi 4,69% powierzchni województwa łódzkiego. Liczba mieszkańców: w 2015 roku wynosiła 164.988, w 2016 – 165.206, zaś w 2017 – 165.606 osób.

Dane identyfikacyjne Powiatu Zgierskiego:

- nr NIP 732-217-00-07,
- nr REGON 4872057661.

Dane identyfikacyjne Starostwa Powiatowego w Zgierzu:

- nr NIP 732-17-87-220,
- nr REGON 472068423.

Siedziba Starostwa Powiatowego w Zgierzu mieści się w budynkach położonych przy ul. Sadowej 6^A oraz ul. Długiej 49 w Zgierzu.

Kontrola ma charakter kontroli dorażnej gospodarki finansowej w zakresie udzielania zamówień publicznych i realizacji inwestycji w Powiecie Zgierskim.

II. USTALENIA OGÓLNE

1. KIEROWNICTWO JEDNOSTKI

Przewodniczący Rady Powiatu

Przewodniczącą Rady Powiatu jest Iwona Dąbek powołana na mocy uchwały nr I/1/14 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 28 listopada 2014 roku.

Wiceprzewodniczącymi Rady Powiatu wybrani zostali: Sławomierz Janiszewski na mocy uchwały I/2/140 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 28 listopada 2014 roku i Władysław Sobolewski na mocy uchwały Rady Powiatu Zgierskiego nr II/17/2014 z dnia 5 grudnia 2014 roku.

Starosta i pozostali członkowie Zarządu Powiatu

Rada Powiatu Zgierskiego w dniu 5 grudnia 2014 roku dokonała wyboru Zarząd Powiatu Zgierskiego:

Starostą Zgierskim został Bogdan Jarota, wybrany w głosowaniu tajnym na mocy uchwały nr II/4/14 Rady Powiatu Zgierskiego,

Wicestarostą Zgierskim został Krzysztof Kozanecki oraz pozostali członkowie Zarządu Powiatu Zgierskiego: Wojciech Brzeski, Wojciech Budziarski, Adam Świniuch (uchwała Rady Powiatu Zgierskiego nr II/5/14).

Skarbnik Powiatu

Funkcję Skarbnika Powiatu Zgierskiego od dnia 28 kwietnia 2011 roku pełni Iwona Stańczyk, powołana na mocy uchwały Rady Powiatu Zgierskiego nr IX/87/11 z dnia 28 kwietnia 2011 roku.

Sekretarz Powiatu

Funkcję Sekretarza Powiatu Zgierskiego pełni Wiesław Stankowski zatrudniony na podstawie umowy o pracę na czas nieokreślony zawartej w dniu 29 grudnia 2014 roku. Do dnia 27 listopada 2014 roku stanowisko Sekretarza Powiatu zajmował Adam Świniuch.

2. UNORMOWANIA WEWNĘTRZNE

Statut powiatu

Statutu Powiatu Zgierskiego przyjęty został uchwałą nr XVII/121/03 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 28 listopada 2003 roku (opublikowany w Dzienniku Urzędowym Województwa Łódzkiego z 2004 roku, nr 6, poz.62. Ostatnie zmiany do Statutu opublikowane zostały w 2016 roku, poz. 823 i 2521, oraz w 2017 roku, poz. 2615).

Regulamin organizacyjny starostwa

Obowiązujący w trakcie wykonywania czynności kontrolnych regulamin organizacyjny Starostwa Powiatowego w Zgierzu wprowadzony został uchwałą nr 1/15/17 Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 5 stycznia 2017 roku. W okresie wcześniejszym obowiązywał regulamin organizacyjny Starostwa Powiatowego w Zgierzu przyjęty przez Zarząd Powiatu Zgierskiego na podstawie uchwały nr 41/146/15 z dnia 15 października 2015 roku.

Procedury zamówień publicznych

W zakresie procedur dotyczących udzielania zamówień publicznych Zarząd Powiatu Zgierskiego wprowadził:

- 1) uchwałą 29/124/12 z dnia 24 maja 2012 roku w sprawie powołania stałej komisji do przygotowania i przeprowadzenia postępowań o udzielenie zamówień publicznych oraz uchwalenia regulaminu udzielania zamówień publicznych Starostwa Powiatowego w Zgierzu – zmienioną następnie: uchwałą nr 18/56/14 z dnia 17 kwietnia 2014 roku, uchwałą nr 2/4/15 z dnia 15 stycznia 2015 roku, uchwałą nr 18/70/17 z dnia 6 kwietnia 2017 roku,
- 2) uchwałą nr 20/63/16 z dnia 21 kwietnia 2016 roku w sprawie uchwalenia regulaminu zamówień, których wartość szacunkowa netto jest niższa niż wyrażona w złotych równowartość kwoty 30.000 euro Starostwa Powiatowego w Zgierzu. W okresie wcześniejszym obowiązywał regulamin realizacji zamówień do 30.000 euro wprowadzony uchwałą nr 18/57/14 z dnia 17 kwietnia 2014 roku.

3. UPOWAŻNIENIA WYNIKAJĄCE Z UCHWAŁ BUDŻETOWYCH

Uchwałą budżetową na rok 2016 podjętą w dniu 30 grudnia 2015 roku (XIV/172/15) Rada Powiatu Zgierskiego upoważniła Zarząd Powiatu Zgierskiego w roku 2016 do:

- 1) Zaciągania kredytów na pokrycie występującego w ciągu roku przejściowego deficytu budżetu do wysokości 3.000.000,00 zł,
- 2) Dokonywania przeniesień wydatków majątkowych (jednorocznych) w ramach działu pod warunkiem, że nie spowoduje to likwidacji zadania lub utworzenia nowego zadania majątkowego,
- 3) Dokonywania zmian w planie wydatków bieżących w ramach działu, w zakresie środków na uposażenie i wynagrodzenie ze stosunku pracy,
- 4) Przekazywania uprawnień kierownikom podległych jednostek organizacyjnych do dokonywania zmian w planie wydatków między paragrafami wydatków bieżących w ramach rozdziału.

Uchwałami budżetowymi na rok 2017 (uchwała nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) i rok 2018 (uchwała nr XL/454/17 z dnia 22 grudnia 2017 roku) Rada Powiatu Zgierskiego wprowadziła dodatkowe upoważnienie dotyczące zaciągania kredytów na pokrycie planowanego deficytu budżetu powiatu oraz spłatę wcześniej zaciągniętych zobowiązań z tytułu kredytów w kwocie: 8.500.000,00 zł w roku 2017 i 17.000.000,00 zł w roku 2018. Pozostałe upoważnienia udzielone wskazanymi uchwałami budżetowymi na rok 2017 i 2018 brzmiały tożsamo jak w roku 2016, w tym również upoważnienie dotyczące dokonywania przeniesień wydatków majątkowych.

Wysokość środków na zadania majątkowe – zgodnie z załącznikiem nr 5 do każdej z uchwał – zabezpieczone zostały w poszczególnych latach w kwotach:

rok 2016 – 10.791.431,15 zł,

rok 2017 – 21.131.174,53 zł,

rok 2018 – 30.022.571,48 zł.

4. KONTROLE ZEWNĘTRZNE

Kontrole przeprowadzone przez RIO

Ostatnia kontrola kompleksowa gospodarki finansowej i zamówień publicznych w Powiecie Zgierskim przeprowadzona została przez Regionalną Izbę Obrachunkową w Łodzi w okresie od 3 marca do 3 czerwca 2016 roku.

Kontrole przeprowadzone w zakresie gospodarki finansowej przez inne podmioty w latach 2016 - 2018

Na podstawie wpisów znajdujących się w książce kontroli wynika, że w latach 2016-2018 (do dnia 28 maja 2018 roku) w Starostwie Powiatowym w Zgierzu została przeprowadzona jedna kontrola w zakresie gospodarki finansowej:

Lp.	Instytucja przeprowadzająca kontrole	Tematyka kontroli	Czas trwania czynności kontrolnych
ROK 2016			
1	Łódzki Urząd Wojewódzki Wydział Finansów i Budżetu	Kontrola finansowa prawidłowości wykorzystania dotacji celowych 2 2015 roku w rozdziale 71015 – „Nadzór budowlany”	16.09.2016 – 30.11.2016

III. WYKONYWANIE BUDŻETU. ZAMÓWIENIA PUBLICZNE I REALIZACJA WYBRANYCH INWESTYCJI

1. TERMOMODERNIZACJA BUDYNKÓW DOMU POMOCY SPOŁECZNEJ W OZORKOWIE

1.1. Wybór wykonawcy dokumentacji projektowej i wykonawcy realizacji zadania

Opis przedmiotu zamówienia zgodnie z SIWZ: wykonanie prac projektowych oraz robót budowlanych pn.: „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” w formule zaprojektuj i wybuduj – w ramach programu priorytetowego "Racjonalizacja zużycia energii w budynkach użyteczności publicznej oraz zasobach komunalnych należących do jednostek samorządu terytorialnego w celu zmniejszenia emisji zanieczyszczeń do atmosfery – II edycja", dofinansowanego z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Łodzi. Przedmiot zamówienia obejmował prace projektowe wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę oraz prace budowlane.

Wydział Organizacji i Spraw Obywatelskich wystąpił z wnioskiem (IR.7011.1.2017.JG) do Biura Zamówień Publicznych o wszczęcie procedury w sprawie udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” w formule zaprojektuj i wybuduj. Wniosek ze strony komórki merytorycznej podpisany został w dniu 18 stycznia 2017 roku przez Naczelnika Wydziału Organizacji i Spraw Obywatelskich. Wniosek zawierał m.in.:

proponowany tryb postępowania – przetarg nieograniczony,

szacowana wartość zamówienia netto 2.620.231,70 zł, tj. 3.222.885,00 zł brutto, (627.615,44 euro netto), w tym: roboty budowlane 3.075.915,00 zł brutto, dokumentacja projektowa 73.800,00 zł brutto, nadzór inwestorski 73.170,00 zł brutto,

wysokość wadium – 70.000,00 zł,

wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy – 5% ceny całkowitej wynagrodzenia wskazanego w ofercie,

terminy realizacji zamówienia – prace projektowe od dnia zawarcia umowy do 31 maja 2017 roku; roboty budowlane do 30 października 2017 roku,

kryteria – 60% cena, 40% termin gwarancji.

Wniosek zawierał stanowisko Skarbnika Powiatu z dnia 9 lutego 2017 roku z potwierdzeniem zabezpieczenia środków w wysokości 3.149.715,00 zł. Akceptacja Kierownika Zamawiającego o wszczęcie procedury o udzielenie zamówienia nastąpiła w dniu 15 lutego 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego. Do wniosku załączono: opis przedmiotu zamówienia; kryterium oceny ofert; istotne warunki umowy; warunki jakie muszą spełniać wykonawcy.

Biuro Zamówień Publicznych w dniu 27 lutego 2017 roku, w związku z wnioskiem Wydziału Organizacji i Spraw Obywatelskich o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, przekazało wersję ostateczną SIWZ wraz z projektem umowy do zweryfikowania do wydziału merytorycznego.

Ogłoszone w dniu 27 lutego 2017 roku postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone było w trybie art. 24aa ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych.

Specyfikację istotnych warunków zamówienia na „Termomodernizację budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” zatwierdził w lutym 2017 roku Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota oraz Członek Zarządu – Wojciech Brzeski (brak daty zatwierdzenia SIWZ). Jej treść obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. W SIWZ zaznaczono, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści umowy, zawierał pkt XVII specyfikacji, natomiast projekt umowy stanowił załącznik nr 4 do SIWZ. W pkt IV-VI specyfikacji, zamawiający określił warunki, jakie musieli spełniać wykonawcy oraz opisał wymagane dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie tychże warunków oraz brak podstaw do wykluczenia, w tym wymóg ekonomiczny w postaci wykazania wysokości posiadanych środków finansowych lub zdolności kredytowej w kwocie nie mniejszej niż 2.250.000,00 zł.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone:

- w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 27 lutego 2017 roku (32655-2017),
- na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w dniach 27 lutego – 17 marca 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia,
- na stronie BIP Starostwa Powiatowego – wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną w dniu 27 lutego 2017 roku.

Powyższe ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Termin składania ofert, zgodnie z SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, wyznaczono na dzień 14 marca 2017 roku, godz. 10⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium – 70.000,00 zł (wysokość wadium określono zgodnie z art. 45 ust. 4 ustawy). Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, długość gwarancji 40%. Termin wykonania zamówienia:

[1] prace projektowe wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę:

- termin rozpoczęcia – od dnia podpisania umowy,
- termin zakończenia – 31 maja 2017 roku,

[2] roboty budowlane:

- termin przekazania placu budowy – do 7 dni od dnia uzyskania ostatecznego pozwolenia na budowę lub oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych,
- termin zakończenia – 30 października 2017 roku, w tym: termin zakończenia prac na budynku terapii zajęciowej – 30 września 2017 roku; termin zakończenia prac w budynku kaplicy 30 września 2017 roku.

W przedmiotowym postępowaniu wykonawcy skorzystali z uprawnienia przewidzianego w art. 38 ust. 1 ustawy, tj. możliwości zwrócenia się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (wpływ zapytań: nr 1 – 3 marca 2017 roku, wpływ zapytań nr 2 i 3 – 7 marca 2017 roku). Zawiadomienie o udzielonych wyjaśnieniach wraz z pytaniami opublikowano na stronie BIP Starostwa Powiatowego w dniu 8 marca 2017 roku. W wyniku powyższego Zamawiający przedłużył termin składania ofert o 1 dzień, tj. z 14 na 15 marca 2017 roku. Zawiadomienie o udzielonych odpowiedziach podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego oraz Wiceprzewodniczącego Zarządu. Ogłoszenie o zmianie terminu składania ofert (15 marca 2017 roku godz. 10⁰⁰) opublikowano w BZP (39336-2017), na stronie BIP Starostwa w dniu 8 marca 2017 roku, oraz na tablicy ogłoszeń na okres od dnia 8 do 17

marca 2017 roku. Następnie w dniu 9 marca 2017 roku, tj. po upływie połowy terminu na wnoszenie pytań (art. 38 ust. 1a), wpłynęło Starostwa Powiatowego w Zgierzu kolejne zapytanie, na które Zamawiający udzielił odpowiedzi w dniu 13 marca 2017 roku i jednocześnie dokonał ponownej zmiany terminu składania ofert z 15 na 16 marca 2017 roku godz. 10⁰⁰. Ogłoszenie opublikowane zostało w dniu 13 marca 2017 roku na stronie BIP Starostwa, na tablicy ogłoszeń, oraz w BZP (41728-2017). Zawiadomienie o udzielonej odpowiedzi podpisał Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu – Krzysztof Kozanecki oraz Członek Zarządu – Adam Świniuch.

Do terminu składania ofert określonym przez zamawiającego na dzień 16 marca 2017 roku godz. 10⁰⁰ – oferty zostały złożone przez 5 wykonawców wykazanych w poniższej tabeli. Jak wynika z pisemnej „Informacji z otwarcia ofert” z dnia 16 marca 2017 roku, kwota przeznaczona na sfinansowanie zamówienia wynosiła 3.149.715,00 zł.

Nr oferty	Dane wykonawcy	wadium	Cena ofertowa (zł brutto)	Okres gwarancji	Ocena ofert
1.	RenCraft Sp. z o.o. 85-027 Bydgoszcz	Gwarancja ubezpieczeniowa 70.000,00 16.03.2017 – 15.05.2017	2.857.119,26	84 m-ce	100
2.	Konsorcjum firm: EKOINSTAL Sp. z o.o. – LIDER 96-100 Skierniewice, Sierakowice Prawe 141D Eco-THERM S. z o.o. – Partner 99-400 Łowicz, ul. Jana Pawła II 177/179	Gwarancja ubezpieczeniowa 70.000,00 16.03.2017 – 15.05.2017	3.002.291,42	84 m-ce	97,10
3.	Konsorcjum firm: CEZ ESCO Polska Sp. z o.o. – LIDER 00-697 Warszawa al. Jerozolimskie 61 HYDROchem DGE S.A.. – Partner 04-241 Warszawa, ul. Rafii 22	Gotówka 70.000,00 - 10.03.2017	3.242.366,52	84 m-ce	92,87
4.	Zakład Remontowo-Budowlany ULBUD Grzegorz Stolarski. 942-216 Częstochowa, ul. Botaniczna 26/16	Gwarancja ubezpieczeniowa 70.000,00 15.03.2017 – 15.05.2017	3.134.191,34	84 m-ce	94,70
5.	P.P.H.U RUBEX Budownictwo Remontowe 92-525 Łódź, ul. Gorkiego 10/12 lok. 25	Gwarancja ubezpieczeniowa 70.000,00 16.03.2017- 18.05.2017	2.910.000,00	84 m-ce	98,90

Zamawiający w dniu 16 marca 2017 roku sporządził „Informację z otwarcia ofert”, którą opublikował na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 17 marca 2017 roku, gdzie poinformował wykonawców o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia publikacji informacji na stronie internetowej – oświadczenia o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału), o którym mowa w art. 24 ust 1 pkt 23 ustawy Prawo zamówień publicznych. Oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w dniach: 20-22 marca 2017 roku.

W dniu otwarcia ofert Komisja przetargowa, na podstawie art. 90 ust. 1a ustawy Prawo zamówień publicznych, przeprowadziła badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia. Nie stwierdzono zaniżenia wartości oferty w stosunku do innych ofert, jak również w stosunku do wartości zamówienia.

Oświadczenie, o którym mowa w art. 17 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych złożyli: jako kierownik zamawiającego: Bogdan Jarota – Przewodniczący Zarządu Powiatu

Zgierskiego, Krzysztof Kozanecki – Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego, Adam Świniuch – Członek Zarządu (zarówno jako kierownik zamawiającego i jako członek komisji przetargowej), Wojciech Brzeski – Członek Zarządu, Wojciech Budziarski – Członek Zarządu oraz Józef Gałamon, Michał Bury, Krzysztof Gawroński, Małgorzata Czaplińska i Monika Wójcik – jako członkowie komisji przetargowej, a także Agnieszka Kowalewska i Aleksandra Boruta – jako inne osoby wykonujące czynności w postępowaniu.

W dniu 20 marca 2017 roku – w wyniku badania pod kątem spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia, oferty wykonawcy, którego oferta została oceniona jako najkorzystniejsza (RenCraft Sp. z o.o.) – Zamawiający na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wezwał wykonawcę, którego oferta oceniona została najwyżej, do złożenia aktualnych na dzień złożenia oświadczeń potwierdzających spełnienie warunków udziału oraz braku podstaw wykluczenia z przedmiotowego postępowania, tj. dokumentów:

[1] potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu dot. sytuacji ekonomicznej lub finansowej (§ 2 ust. 2 pkt 3 rozporządzenia z dnia 26 lipca 2016 roku w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – informacja z banku potwierdzająca wysokość posiadanych środków lub zdolność kredytową nie mniej niż 2.250.000,00 zł),

[2] potwierdzających brak podstaw do wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia).

Wykonawcy wyznaczono termin do uzupełnienia oświadczeń i dokumentów do 27 marca 2017 roku. Zamawiający dopuścił przesłanie dokumentów i oświadczeń pocztą elektroniczną lub faxem z zaznaczeniem, że oryginał należy niezwłocznie przesłać drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego.

Oświadczenia i dokumenty wpłynęły w oryginale do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 22 marca 2017 roku, tj. w terminie określonym przez Zamawiającego. **Złożone oświadczenia, o których mowa w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia oznaczone zostały datą 15 marca 2017 roku, tj. na dzień złożenia oferty, nie zaś na dzień złożenia oświadczeń, o czym mowa w art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych. Jednocześnie informacje z Krajowego Rejestru Karnego złożone zostały, zarówno na podmiot zbiorowy, jak również na każdego z dwóch członków zarządu spółki – przy czym wskazywały ogólnie art. 24 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, bez informacji czy dana informacja dotyczy art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 czy też 21. Ponadto informacje KRK złożone na członków zarządu spółki nie zawierały informacji, co do art. 24 ust. 5 pkt 6 tejże ustawy. Zakres wskazanych informacji z KRK określony został zapisem § 5 pkt 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 roku w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Zatem złożone przez Wykonawcę informacje z Krajowego Rejestru Karnego dotyczyły jedynie art. 24 ust. 1 (pkt 14 i 21) ustawy Prawo zamówień publicznych. W związku z faktem, iż oferta dotyczyła spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, zatem podmiotu zbiorowego, winna zostać również złożona informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie art. 24 ust. 5 pkt 6 powyższej ustawy w odniesieniu do każdego z członków zarządu spółki. Przedłożona przez Wykonawcę informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 21 lutego 2017 roku wskazuje, iż w skład Zarządu Spółki wchodziły dwie osoby: prezes zarządu i jeden członek zarządu. Zamawiający nie wzywał wykonawcy do uzupełnienia w powyższym zakresie.**

Pismem z dnia 24 marca 2017 roku Zamawiający wezwał wykonawcę na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych do złożenia informacji z banku na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności finansowej i ekonomicznej – gdyż informacja z banku złożona wraz z innymi dokumentami i oświadczeniami w dniu 22 marca 2017 roku nie spełniała wymogów postawionych przez Zamawiającego. Bank w dniu 14 marca 2017 roku wystawił informację o możliwości ubiegania się przez klienta o kredyt do wysokości wskazanej w informacji, co nie jest równoważne z wysokością posiadanych przez klienta środków lub zdolnością kredytową wykonawcy w wymaganej zapisami SIWZ wysokości. Tym samym Zamawiający nie może stwierdzić, że sytuacja finansowa i ekonomiczna Wykonawcy jest wiarygodna. Zamawiający wyznaczył termin do uzupełniania dokumentów – do 29 marca 2017 roku, ze wskazaniem, że „dokument należy przedłożyć w Kancelarii Podawczej Starostwa Powiatowego w Zgierzu (parter), Zamawiający dopuszcza przesłanie powyższego oświadczenia pocztą elektroniczną na adres: przetargi_wojcik@powiat.zgierz.pl lub faksem na numer 427175484, z tym, że jego oryginał należy niezwłocznie przesłać do Zamawiającego drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego”. **Wezwanie wysłane zostało do wykonawcy pocztą elektroniczną, gdzie w treści maila Zamawiający wskazał, że dokumenty należy uzupełnić do 29 marca 2017 roku, przy czym jednocześnie dopuścił przesłanie dokumentów pocztą elektroniczną lub faxem, zaznaczając że oryginał należy niezwłocznie przesłać do Zamawiającego drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego.** W dniu 29 marca 2017 roku o godz. 14³⁰ i 15⁵⁴ na pocztę elektroniczną wpłynęły do Zamawiającego dokumenty od Wykonawcy, w tym informacja od banku oraz wyjaśnienie Wykonawcy. Na wydruku poczty elektronicznej z godz. 15⁵⁴ Kierownik Biura Zamówień Publicznych – Monika Wójcik dokonała adnotacji „**Dokument przesłany w terminie do dnia 29.03.2017 r.**” **Natomiast w formie oryginału dokumenty te wpłynęły do Zamawiającego w dniu 31 marca 2017 roku – to jest po terminie wyznaczonym przez Zamawiającego.** W uzupełnionej informacji banku sporządzonej w dniu 29 marca 2017 roku wskazano, że wystawione w dniu 14 marca 2017 roku zaświadczenie ma postać ujednoliconą w ramach obowiązujących korporacyjnie struktur i systemów banku, na potrzeby wsparcia klientów banku m.in. w ubieganiu się o zamówienia publiczne. Ostateczne badanie zdolności kredytowej odbywa się zawsze po złożeniu przez klienta kompletnego wniosku w sprawie konkretnej potrzeby i wiąże się z procedurami i opłatami, które mogą być nieuzasadnione dla wykonawcy jak i dla banku w przypadku kiedy umowa o zamówienie publiczne nie zostanie zawarta. Znając na dzień wystawienia opinii charakter i zakres przedmiotowego zamówienia (zgodny z podstawową działalnością klienta), aktualną sytuacją finansową na podstawie dostępnej dokumentacji, a także dotychczasowe wieloletnie, poprawne doświadczenie we współpracy z klientem, wydaje się opinię w takiej formie i treści, uznając ją za wystarczającą dla celu, któremu ma służyć.

Należy zauważyć, iż Zamawiający dopuścił przesłanie wymaganych dokumentów pocztą elektroniczną, bądź faxem, przy czym zgodnie z zapisem § 14 ust. 2 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – dokumenty, o których mowa w rozporządzeniu, inne niż oświadczenia, o których mowa w ust. 1, składane są w oryginale lub kopii poświadczonej za zgodność z oryginałem. Zatem powyższe dokumenty winny wpłynąć do siedziby Zamawiającego w oryginale w terminie wskazanym przez Zamawiającego, tj. 29 marca 2017 roku. Tym samym mimo, iż Zamawiający dopuścił do złożenia dokumentów w innej formie, nie zwalniało to Wykonawcy do złożenia ich w oryginale w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie. Wobec powyższego, iż w oryginale informacja z banku wpłynęła po wyznaczonym przez Zamawiającego terminie, Zamawiający na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych winien wykluczyć wykonawcę, a następnie

zgodnie z art. 24 ust. 4 powyższej ustawy ofertę wykonawcy wykluczonego uznać za odrzuconą.

W związku z powyższą informacją otrzymaną od Wykonawcy drogą elektroniczną wraz ze złożonym wyjaśnieniem – w dniu 30 marca 2017 roku Komisja przetargowa wystąpiła z prośbą o opinię prawną.

W opinii prawnej w dnia 3 kwietnia 2017 roku czytamy m.in. *„Analiza treści powyższych dokumentów w ocenie opiniującej, pozwala przyjąć, iż bank dokonał badania zdolności kredytowej Wykonawcy i potwierdził ją do kwoty wyższej niż wymagał tego Zamawiający. Wątpliwości w tym zakresie pozwala rozwiać informacja banku z dnia 29.03.2017r. wskazująca, iż bank posiada wiedzę o przedmiocie zamówienia, o aktualnej sytuacji finansowej klienta na podstawie dostępnych dokumentów oraz dotychczasowej współpracy z klientem banku. Powyższe stwierdzenia uprawniają do wyprowadzenia logicznego wniosku, że bank musiał dokonać badania zdolności kredytowej i dlatego złożył oświadczenie, że klient może ubiegać się o kredyt w określonej wysokości. Dodatkowym potwierdzeniem takiej wykładni oświadczenia banku jest fakt, iż bank uznał, że Wykonawca może otrzymać kredyt w wyższej wysokości, niż oczekuje tego Zamawiający. Przy ocenie spełniania warunku dotyczącego zdolności finansowej lub ekonomicznej, nie można oczekiwać, iż wykonawca de facto okaże się dokumentem promesy kredytowej, gdyż takiego wymogu nie określają przepisy prawa zamówień publicznych obowiązujące w tym zakresie. Możliwości finansowe Wykonawcy bada się pod kątem potencjalnej możliwości wykonania zamówienia, które można ustalić również na podstawie wstępnej oceny zdolności wykonawcy, dokonanej przez bank, która potwierdza możliwość spłaty kredytu o określonej wysokości.”*

Komisja przetargowa w dniu 5 kwietnia 2017 roku (pismo ZP.272.10.2017.MW/7) przedstawiła kierownikowi Zamawiającego wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty z jednoczesną propozycją wyboru oferty. We wniosku w formie tabelarycznej wskazano wszystkie oferty wraz z ceną oferty i bilansem przyznanych punktów, jak również wskazano ofertę, która otrzymała maksymalną liczbę punktów oparciu o ustalone kryteria, tj. oferta nr 1 złożona przez firmę RenCraft Sp. z o. o. z siedzibą w Bydgoszczy – za cenę ofertową brutto w wysokości 2.857.119,26 zł, która to oferta wg Komisji przetargowej nie podlegała odrzuceniu i tym samym wykonawca nie podlegał wykluczeniu. W tym samym dniu kierownik Zamawiającego zatwierdził przedłożoną propozycję wyboru oferty ww. wykonawcy. Zatwierdzenia w imieniu kierownika Zamawiającego dokonali: Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztof Kozanecki i Członek Zarządu – Adam Świniuch.

Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty, zawierające uzyskaną przez poszczególne oferty punktację wraz ze wskazaniem oferty najkorzystniejszej – podpisane przez ww. osoby - wysłane zostało w formie elektronicznej w dniu 5 kwietnia 2017 roku do wszystkich wykonawców biorących udział w postępowaniu, jak również wywieszane na tablicy ogłoszeń na okres 5-19 kwietnia 2017 roku, oraz opublikowane w dniu 5 kwietnia 2017 roku na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu (art. 92 ust. 1 pkt 1 i ust. 2).

Komisja przetargowa – protokołem datowanym na 6-7 kwietnia 2017 roku podjęła decyzję (mimo wysłania i opublikowania w dniu 5 kwietnia 2017 roku zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty) o powtórzeniu czynności badania i oceny oferty Wykonawcy, który uzyskał najkorzystniejszy bilans punktowy w związku z faktem, iż złożone w dniu 22 marca 2017 roku oświadczenia datowane są na 15 marca 2017 roku i stanowią załącznik do pisma z 20 marca 2017 roku. W uzasadnieniu wskazano, że w obecnym stanie prawnym Wykonawca zobowiązany jest w odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego złożyć oświadczenia i dokumenty aktualne na dzień ich złożenia zgodnie z art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

W wyniku powyższego pismem z dnia 7 kwietnia 2017 roku (ZP.272.10.2017.MW/13) Zamawiający w trybie art. 26 ust. 4 ustawy Prawo Zamówień publicznych wezwał Wykonawcę do złożenia wyjaśnień w zakresie dokumentów i oświadczeń potwierdzających brak podstaw do wykluczenia. Wyjaśnienia należało złożyć do dnia 11 kwietnia 2017 roku.

Również w dniu 7 kwietnia 2017 roku Zamawiający – w ramach powtórzenia czynności – wezwał Wykonawcę na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych do złożenia oświadczeń aktualnych na dzień ich złożenia, tj. oświadczeń, o których mowa w § 5 pkt 5-9 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Oświadczenia należało złożyć również do dnia 11 kwietnia 2017 roku.

W obu przypadkach wezwań Zamawiający dopuścił złożenie wyjaśnienia i oświadczeń drogą elektroniczną lub faxem z zaznaczeniem, że oryginały należy przesłać niezwłocznie na adres siedziby Zamawiającego.

Przedmiotowe wyjaśnienie, jak również oświadczenia, wpłynęły do Zamawiającego pocztą elektroniczną w dniu 11 kwietnia 2017 roku, natomiast w formie oryginału wpływ do Zamawiającego nastąpił w dniu 12 kwietnia 2017 roku, tj. po terminie, który został wyznaczony przez Zamawiającego, co jest niezgodne z § 14 ust. 2 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Komisja przetargowa w dniu 12 kwietnia 2017 roku (pismo ZP.272.10.2017.MW) przedłożyła kierownikowi Zamawiającego wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty z propozycją wyboru oferty wskazując, iż powtórzone zostały czynności badania poprzez wezwanie do uzupełnienia oświadczeń w trybie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych. We wniosku wskazano wszystkie oferty, jak również ofertę, która otrzymała maksymalną liczbę punktów oparciu o ustalone kryteria, tj. oferta firmy RenCraft Sp. z o. o. z siedzibą w Bydgoszczy. Komisja w wyniku powtórzenia czynności przeprowadzonego badania podtrzymała czynność wcześniejszego wyboru Wykonawcy. Kierownik Zamawiającego w tym samym dniu zatwierdził przedłożoną propozycję wyboru oferty ww. wykonawcy. Zatwierdzenia w imieniu kierownika Zamawiającego dokonali: Członek Zarządu Powiatu Zgierskiego – Wojciech Brzeski i Członek Zarządu – Adam Świniuch.

W tym samym dniu sporządzone zostało zawiadomienie o powtórzeniu czynności badania oferty i wyborze oferty najkorzystniejszej, podpisane przez Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego i Członka Zarządu – Adama Świniucha. Zawiadomienie wysłane zostało w formie elektronicznej w dniu 12 kwietnia 2017 roku do wszystkich wykonawców biorących udział w postępowaniu, jak również wywieszone na tablicy ogłoszeń na okres 12-19 kwietnia 2017 roku, oraz opublikowane w dniu 12 kwietnia 2017 roku na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu (art. 92 ust. 1 pkt 1 i ust. 2).

W dniu 13 kwietnia 2017 roku na adres poczty elektronicznej Zamawiającego wpłynął wniosek jednego z wykonawców biorących udział w postępowaniu o przesłanie korespondencji jaka była prowadzona po terminie składania ofert – do dnia wyboru oferty najkorzystniejszej pomiędzy Zamawiającym a firmą Rencraft Sp. o.o.

W wyniku powyższego Zamawiający pismem z dnia 18 kwietnia 2017 roku (znak: ZP.272.10.2017.MW/15) przekazał wykonawcy biorącemu udział w postępowaniu korespondencję prowadzoną z wykonawcą, którego oferta oceniona została najwyżej, po terminie składania ofert do dnia wyboru oferty najkorzystniejszej.

W dniu 19 kwietnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Bogdana Jarotę – Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego oraz Adama Świniucha – Członka Zarządu – przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu – Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 21/2017 z

firmą RENCRAFT Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy. Podstawą zawarcia umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie”. Przedmiotem zamówienia było wykonanie prac projektowych oraz robót budowlanych w zakresie termomodernizacji budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie w formie zaprojektuj i wybuduj w miejscowości Ozorków ul. Mickiewicza 1. Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

[1] prace projektowe wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę:

- 1) termin rozpoczęcia – od dnia podpisania umowy,
- 2) termin zakończenia – do dnia 31 maja 2017 roku,

[2] roboty budowlane:

- 3) termin przekazania placu budowy – rozpoczęcie robót budowlanych do 7 dni od dnia uzyskania ostatecznego pozwolenia na budowę lub oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych,
- 4) termin zakończenia – do 30 września 2017 roku,
w tym termin zakończenia poszczególnych etapów robót budowlanych:
 - a) prace na budynku terapii zajęciowej – 30 września 2017 roku,
 - b) prace w budynku kaplicy – 30 września 2017 roku,
 - c) prace na budynku głównym – 30 września 2017 roku.

Jednocześnie wskazano, że w odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 2), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 15 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okolicznościach wyspecyfikowanych w § 15 ust. 2 pkt 11.

Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły całkowite wynagrodzenie ryczałtowe brutto 2.857.119,26 zł, które obejmowało wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w tym ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty. Faktura miała być wystawiona po pisemnym potwierdzeniu przez strony odbioru robót. W przypadku stwierdzenia w protokole odbioru usterek lub wad w wykonaniu przedmiotu umowy, termin płatności miał być liczony od dnia usunięcia usterek lub wad przez Wykonawcę, potwierdzony protokołem odbioru. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierskiego przez Przewodniczącą Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Adama Świniucha przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk. Umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył: gwarancję ubezpieczeniową należytego wykonania kontraktu oraz właściwego usunięcia wad i usterek nr 998056114245 i nr 998056114246 z dnia 12 kwietnia 2017 roku na łączną kwotę 142.855,96 zł, stanowiącą 5% kwoty wynagrodzenia brutto wykonawcy, wystawioną przez UNIQA TU S.A. ważną:

od dnia 19 kwietnia 2017 roku do dnia 29 listopada 2017 roku z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania kontraktu – do kwoty 142.855,96 zł,

od dnia 31 października 2017 roku do dnia 15 listopada 2020 roku z tytułu nieusuniętych lub nienależytego usunięcia wad i usterek – do kwoty 42.856,79 zł.

Wadium wniesione w pieniądzu przez wykonawcę, który złożył ofertę nr 3 wpłynęło na rachunek zamawiającego w terminie składania ofert (WB nr 51 z dnia 10 marca 2017 roku). Wadium wraz z odsetkami w wysokości 61,26 zł zwrócone zostały wykonawcy w dniu 6 kwietnia 2015 roku (WB nr 71). Wpływ wadium zaewidencjonowano na kontach Wn 139 i Ma 240, zaś zwrot wadium i odsetek na kontach: Wn 240 i Ma 139.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na roboty budowlane zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 19 kwietnia 2017 roku (68943-2017).

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.10.2017 podpisany został w imieniu Zamawiającego przez dwóch Członków Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha w dniu 19 kwietnia 2017 roku.

1.2. Realizacja zadania

W dniu 14 czerwca 2017 roku złożone zostało przez Inwestora do Wydziału Architektury i Budownictwa w Starostwie Powiatowym w Zgierzu zgłoszenie (AB.6743.429.2017.KZ) budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę zawierające zgłoszenie zamiaru budowy obiektu lub wykonania robót budowlanych dot. Termomodernizacji budynku Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie – budynek główny. Jednocześnie wskazano termin przystąpienia do robót – 6 lipca 2017 roku. W dniu 29 czerwca 2017 roku Starosta Zgierski wydał postanowienie nr 422/2017 o odmowie wszczęcia postępowania wskazując, iż żadne z robót objętych zgłoszeniem nie wymaga uzyskania pozwolenia na budowę.

Do zawartej w dniu 19 kwietnia 2017 roku umowy nr 21/2017 spisane zostały pomiędzy Powiatem Zgierskim a Wykonawcą aneksy:

[1] nr 1 z dnia 12 maja 2017 roku – wskazujący osoby pełniące nadzór inwestorski w poszczególnych branżach: konstrukcyjno-budowlanej, sanitarnej i elektrycznej,

[2] nr 2 z dnia 9 października 2017 roku, który obowiązywał zgodnie z zapisem § 3 od dnia 30 września 2017 roku – zmieniono terminy wykonania poszczególnych robót, tj.:

- § 2 ust. 1 pkt 4 lit. a – prace na budynku terapii zajęciowej – z 30 września na 20 października 2017 roku,
- § 2 ust. 1 pkt 4 lit. b – prace w budynku kaplicy – z 30 września na 20 października 2017 roku,

[3] nr 3 z dnia 18 października 2017 roku, który obowiązywał zgodnie z zapisem § 3 od dnia 30 października 2017 roku – zmieniono terminy wykonania robót, tj.:

- § 2 ust. 1 pkt 4 – termin zakończenia – z 30 września do 17 listopada 2017 roku,
- § 2 ust. 1 pkt 4 lic. c – prace na budynku głównym – z 30 września na 17 listopada 2017 roku,

[4] nr 4 z dnia 24 października 2017 roku dotyczył zmiany aneksu nr 2 gdzie w § 3 wskazano, że aneks obowiązuje od dnia 20 października 2017 roku – zmieniono po raz kolejny terminy wykonania robót, tj.:

- prace na budynku terapii zajęciowej – z 20 października na 17 listopada 2017 roku,
- prace na budynku kaplicy – z 20 października na 17 listopada 2017 roku.

Biorąc powyższe pod uwagę odnieść należy się do aneksu nr 3 z dnia 18 października 2017 roku, którym zmieniono główny termin zakończenia robót budowlanych, który w umowie określony został na dzień 30 września 2017 roku, a który do momentu zawarcia aneksu nr 3 nie był zmieniany, mimo iż aneksem nr 2 zmieniono termin zakończenia prac na budynku terapii zajęciowej i prac w budynku głównym na 20 października 2017 roku, więc tym samym winien zostać zmieniony główny termin zakończenia robót budowlanych. Ponadto aneksem nr 3 uległ zmianie termin zakończenia robót w budynku głównym, który pierwotnie określony został na 30 września 2017 roku (§ 2 ust. 1 pkt 4 lic. c umowy). Wskazany termin mimo, iż na moment zawierania aneksu nr 3 i dzień jego obowiązywania, minął – nie był w międzyczasie zmieniany. Tak więc przez miesiąc czasu od końca terminu pierwotnego – termin ten nie ulegał zmianie – wobec czego prace te winny być zakończone w terminie pierwotnym, tj. do 30 września 2017 roku. Tym samym należy uznać, że aneksem nr 3 antydatowano zarówno termin główny zakończenia robót, jak również termin prac na budynku głównym.

Przed spisaniem aneksu nr 2 Wykonawca zwrócił się do Zarządu Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 20 września 2017 roku (wpływ 20 września 2017 roku) o uzasadnioną zmianę terminów realizacji przedmiotu umowy dotyczących robót budowlanych określonych w umowie w § 2 ust. 1 pkt 4 od a) do c). Powołując się na treść § 2 ust. 2 i treść § 15 ust. 2 pkt 9 umowy Wykonawca podniósł obiektywne okoliczności uzasadniające możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy. Wykonawca wskazał, iż w związku z udostępnieniem *Budynku Terapii Zajęciowej dopiero w dniu 9 września 2017 roku (w tym dniu nastąpił demontaż kotła opalanego paliwem stałym dzierżawionym przez użytkownika DPS Ozorków od podmiotu zewnętrznego – okoliczność bezsporna) mógł rozpocząć realizację robót przewidzianych w zatwierdzonym Harmonogramie Rzeczowym na dzień 21.08.2017 r. Dodatkowym czynnikiem, który uniemożliwia nadal pełną mobilizację w pracach budowlanych elewacyjnych i dachowych jest bezsporna okoliczność niekorzystnych warunków atmosferycznych związanych z ciągłymi opadami deszczu utrzymującymi się przez 3 dni kalendarzowe. Wykonawca na życzenie Zamawiającego udostępni dane z IMGW. Uznając powyższe okoliczności za w pełni uzasadnione i zgodne ze stanem faktycznym Wykonawca wnioskuje na podstawie art. 15 ust. 2 pkt 9 (w związku z § 15 ust. 2 pkt 12 o zmianę terminów wykonania robót budowlanych z uwagi na dotychczasową bezsporną przyczynę wstrzymania realizacji robót budowlanych (min. Od 21.08.2017 do dnia 08.09.2017) oraz w związku z § 15 ust. 2 pkt 10) ppkt d) umowy – okoliczność trwa*". W wyniku powyższego Wykonawca zwrócił się z prośbą o wyrażenie zgody na terminy:

- a) prace na budynku terapii zajęciowej 30 października 2017 r.
- b) prace w budynku kaplicy 30 października 2017 r.
- c) prace na budynku głównym 30 listopada 2017 r.
- d) termin zakończenia: 30 listopada 2017 r.

W związku z powyższym Krzysztof Gawroński – Kierownik Biura Inwestycji i Remontów poprzez pocztę elektroniczną zwrócił się do Wykonawcy o udokumentowanie opisanych w ww. piśmie zdarzeń pogodowych z wykorzystaniem rejestracji pogody przez stację meteorologiczną w Łodzi – Lublinku.

Pismem z dnia 30 września 2017 roku Wykonawca w uzupełnieniu do wniosku z dnia 20 września 2017 roku przekazał zestawienie dobowych sum opadów atmosferycznych w okresie 1 lipca 2017 roku do 22 września 2017 roku dla rejonu Łódź pochodzące z Stacji Synoptycznej Łódź – Lublinek sporządzone przez IMiGWP Instytut Badawczy Oddział w Poznaniu. We wskazanym piśmie Wykonawca podniósł: „*Jak wynika z w/w*

Zestawienia w miesiącu lipcu było 22 dni deszczowe, 18 dni z dużymi opadami deszczu, z czego 8 dni miało opady powyżej 5 l/m², w miesiącu sierpniu 16 dni, 12 dni z dużymi opadami, z czego 4 dni powyżej 5 l/m², a w dwóch dniach były deszcze nawalne i opady wyniosły aż 22 l/m². W m-cu wrześniu do 22.09.2017 r. tylko 5 dni było bez deszczu, w pozostałych dniach były duże opady, a w 6 dniach opady przekraczały nawet 20 l/m², jeden dzień to 46 l/m². Potwierdza to z całą pewnością argumenty zawarte w Wniosku z dnia 20.09.2017 r. pozostające w związku z treścią § 2 ust. 2 Umowy i § 15 ust. 2 pkt 9) Umowy. Dlatego obiektywny brak możliwości wykonywania robót elewacyjnych przez praktycznie 55 dni licząc od dnia 01.07.2017 r. do dnia 22.09.2017 r. zmusza Wykonawcę do prośby o przesunięcie terminu realizacji o okres minimum 30 dni dla budynku terapii zajęciowej i budynku głównego, jednocześnie wykonawca potwierdza, że uruchomi dostawę ciepła bezzwłocznie mając na uwadze charakter obiektu.”

Analiza załączonego dobowego zestawienia sum opadów atmosferycznych w okresie od 1 lipca do 22 września 2017 roku wykazała, iż zestawienie to opracowane zostało dla rejonu m. Dąbrówno i Łódź i wskazane w nim dane są reprezentatywne dla przyjętych miejscowości. Należy podnieść, iż przyjęte do pomiarów miejscowości nie są współmierne do zdarzeń atmosferycznych występujących w okolicach Ozorkowa (powiat zgierski). Przyjęta do pomiarów m. Dąbrówno nie występuje w województwie łódzkim, natomiast punkt pomiarowy Łódź – Lublinek oddalony jest od m. Ozorków ok. 30 km w linii prostej. Tym samym pomiar dokonany dla miasta Łodzi w żaden sposób nie mógł przedstawiać opadów dla Ozorkowa. Wobec powyższego Powiat Zgierski podejmując decyzję o ewentualnym przesunięciu terminu wykonania przedmiotu umowy nie powinien uznać przedłożonych przez Wykonawcę pomiarów.

W efekcie końcowym aneksem nr 2 do umowy Powiat Zgierski dokonał zmiany terminu wykonania prac na budynku terapii zajęciowej – z 30 września na 20 października 2017 roku, zaś prac w budynku kaplicy – z 30 września na 20 października 2017 roku.

Następnie pismem z dnia 17 października 2017 roku (wpływ do Starostwa 19 października 2017 roku) Wykonawca zwrócił się o kolejną zmianę terminu, polegającą ustaleniu jednego terminu zakończenia – na dzień 17 listopada 2017 roku. We wskazanym piśmie Wykonawca podniósł: „W związku z decyzją Zarządu WFOŚiGW w Łodzi otrzymaną za pośrednictwem Zamawiającego w dniu 17.10.2017 r. o akceptacji wariantu lokalizacji obu kotłów biomasowych w budynku Terapii Zajęciowej Wykonawca wskazuje na wynikającą z powyższego bezsporną okoliczność uzasadniającą ujednoczenie terminu zakończenia prac na budynku Terapii Zajęciowej i budynku głównym (z uzasadnienia poniżej w treści pisma wynika, że również w budynku Kaplicy) z uwagi na konieczność wykonania ciepłociągu z rur prezizolowanych DN50 prowadzonego po trasie dotychczasowego istniejącego ciepłociągu łączącego oba w/w budynki. Zakończenie robót budowlanych w obu budynkach jest integralnie związane z nowym elementem jakim jest łączący je ciepłociąg.

Prace związane z demontażem istniejącego ciepłociągu nie mogły i nie mogą być nadal prowadzone z uwagi na oczywistą potrzebę zapewnienia ciągłej dostawy ciepła do ogrzewania budynku głównego, który jest budynkiem zamieszkania zbiorowego dla mieszkańców wymagających specjalnej troski. Oznacza to bezwzględną konieczność zapewnienia komfortu cieplnego oraz ciepłej wody użytkowej. Przy pełnej akceptacji Użytkownika i Zamawiającego Wykonawca zaproponował i wykonał instalację z wykorzystaniem docelowego kotła biomasowego zainstalowanego w kotłowni budynku Terapii Zajęciowej oraz istniejącego ciepłociągu i nowo wybudowanej instalacji c.o. z grzejnikami kompaktowymi budynku głównym. Wykonawca podkreśla, że zgodnie z jego stanem wiedzy jest to jedyny technicznie możliwy wariant.

Alternatywne rozwiązanie zapewniające dostawę ciepła do budynku głównego poprzez gruntowe pompy ciepła zasilane z dolnego źródła zostanie bezzwłocznie zrealizowane po usunięciu awarii instalacji kanalizacyjnej w pomieszczeniu przeznaczonym na maszynownię. Awaria jest usuwana (od dnia 18.10.2017 r.) przez Użytkownika z uwagi na formalny brak możliwości rozszerzenia zakresu robót w ramach Umowy NR 21/2017 z dnia 19.04.2017 r. przewidującej wyłącznie wykonanie termomodernizacji budynków Domu Pomocy Społecznej.

Wykonawca podkreśla, że obiektywny ciąg zdarzeń przyczynowo zależnych opisanych powyżej stanowi formalnie uzasadnioną podstawę przewidzianą w § 15 ust. 2 pkt 10 d), pkt 11 d i f) Umowy. (...).

Wniosek Wykonawcy o wprowadzenie ujednoliconego terminu Wykonania Budynku Terapii Zajęciowej i Budynku Głównego jest w pełni racjonalny i technicznie uzasadniony. W przypadku budynku Kaplicy, w którym zostały już wykonane prace związane z montażem stolarki i pozostały do wykonania prace zewnętrzne elewacyjne i dachowe obiektywnie opóźnione z uwagi na ciągłe opady deszczu (wniosek Wykonawcy z 20.09.2017 r.) Wykonawca z uwagi na niewielką wartość robót – 45.000,00 zł oraz ujednolicony przez Zamawiającego termin odbioru i płatności wspólnie z budynkiem Terapii Zajęciowej (§ 3 ust. 4 Umowy) prosi o ustalenie jednego terminu zakończenia na dzień 17 listopada 2017 r.”

Aneks nr 3 z dnia 18 października 2017 roku zmieniono termin zakończenia – z 30 września do 17 listopada 2017 roku, oraz termin prac na budynku głównym – z 30 września na 17 listopada 2017 roku.

Natomiast aneksem nr 4 z dnia 24 października 2017 roku zmieniono termin wykonania prac na budynku terapii zajęciowej – z 20 października na 17 listopada 2017 roku, oraz termin wykonania prac na budynku kaplicy – z 20 października na 17 listopada 2017 roku.

Pismem z dnia 16 listopada 2017 roku skierowanym do Zarządu Powiatu Zgierskiego firma RenCraft Sp. z o.o. zgłosiła gotowość do rozpoczęcia czynności odbiorowych wskazanych w § 2 ust. 4 umowy.¹ Jednocześnie firma poinformowała, że z uwagi na konieczność wynikającą z ustaleń z użytkownikiem DPS Ozorków ciągłego utrzymania ogrzewania i zapewnienia ciepłej wody w całym obiekcie czynności rozruchowe poszczególnych instalacji będą się odbywać wg harmonogramu uzgodnionego z Dyrekcją DPS. Harmonogram rozruchów instalacji kotłów biomasowych, pomp ciepła gruntowych, pomp ciepła powietrznych, instalacji wentylacji, instalacji fotowoltaicznej zostanie bezzwłocznie dostarczony Zamawiającemu oraz Inspektorom Nadzoru Inwestorskiego po uzyskaniu akceptacji Użytkownika.

Odbiór prac, zgodnie z zapisem § 8 ust. 4 umowy, Zamawiający zobowiązuje się przystąpić do odbioru końcowego wykonanych robót w ciągu 14 dni od dnia ich zakończenia i zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru końcowego.

W dniu 8 grudnia 2017 roku spisany został „Protokół końcowego odbioru robót”, z którego wynika, że: przedmiotem umowy był zakres usług i robót wynikający z umowy nr 21/2017 z dnia 19 kwietnia 2017 roku wraz z aneksami nr 1, 2, 3, 4. Dokumentacja projektowa została wykonana zgodnie z założeniami programu-funkcjonalno-użytkowego oraz audytami energetycznymi budynków. Roboty termomodernizacyjne budynku terapii zajęciowej, budynku kaplicy i budynku głównym zostały wykonane zgodnie z wielobranżową, kompleksową dokumentacją projektową. Termin wykonania inwestycji zaprojektuj-wybuduj wynosił:

¹ Umowa nr 21/2017 z dnia 19 kwietnia 2017 roku w swojej treści nie zawiera § 2 ust. 4.

- dokumentacja projektowa: od 20 kwietnia 2017 roku do 31 maja 2017 roku,
- roboty budowlane: od 1 czerwca 2017 roku do 17 listopada 2017 roku.

Wartość inwestycji wynosiła brutto 2.857.119,26 zł, w tym:

- wykonanie dokumentacji projektowej 35.000,00 zł brutto,
- wykonanie robót budowlanych na budynku terapii zajęciowej 1.005.373,00 zł brutto,
- wykonanie robót budowlanych w budynku głównym 1.771.746,26 zł brutto,
- wykonanie robót budowlanych na budynku kaplicy 45.000,00 zł brutto.

Jak wynika z treści pkt 9 protokołu odbioru – przedmiotowym protokołem *Zamawiający odbiera od Wykonawcy przedmiot umowy nr 21/2017 z dnia 19.04.2017 r. zgodnie z potwierdzeniem gotowości do odbioru przez Zamawiającego z dnia 16.11.2017 roku i wyznaczonym rozpoczęciem czynności odbiorowych na dzień 29.11.2017 roku*. W pkt 11 wskazano, że Wykonawca przekazał Zamawiającemu kompletną dokumentację odbiorową: [1] Dokumentację projektową wielobranżową powykonawczą, [2] operat Kolaudacyjny dla branży budowlanej, elektrycznej i sanitarnej, [3] instrukcję eksploatacji obiektów. **Natomiast w pkt 12 – „Uwagi” zawarty został zapis „Usterki zgodnie z listą”.**

W skład Komisji wchodził: ze strony Powiatu Zgierskiego – Krzysztof Gawroński – jako przewodniczący komisji; Przedstawiciel Wykonawcy; Kierownik budowy, Kierownik robót elektrycznych, Kierownik robót sanitarnych, oraz inspektorzy nadzoru: branży budowlanej, branży sanitarnej, branży elektrycznej. Protokół podpisany został przez: Przedstawiciela Powiatu Zgierskiego, Przedstawiciela Wykonawcy, oraz trzech kierowników robót, **brak podpisów inspektorów nadzoru uczestniczących w odbiorze robót**. Natomiast do protokołu załączona została lista usterek i niedoróbek oraz „lista obecności na naradzie w dniu 08.12.2017r.”. Lista usterek i niedoróbek podpisana została bezpośrednio przez Przedstawiciela Wykonawcy i ze strony Zamawiającego przez Krzysztofa Gawrońskiego – Kierownika Biura Inwestycji i Remontów. Załącznikiem do wymienionej „listy usterek i niedoróbek” była dodatkowa lista usterek zgłoszona przez użytkownika. „Lista obecności na naradzie w dniu 02.12.2017r”. podpisana została przez: Dyrektora DPS, Kierownika Biura Inwestycji w Powiecie Zgierskim – Krzysztofa Gawrońskiego, trzech inspektorów nadzoru, oraz przez Pełnomocnika Wykonawcy i przez Prezesa Zarządu. W przedmiotowej „liście usterek i niedoróbek” zapisano, iż Wykonawca deklaruje termin usunięcia zawartych w liście usterek i niedoróbek do dnia 31 stycznia 2018 roku. **Jako usterki i niedoróbki wymieniono:**

1. wg listy zgłoszonej przez użytkownika (załącznik do listy),
2. odtworzyć otwór wentylacyjny w dachu budynku terapii zajęciowej,
3. rozwiązać odwodnienie komory wejściowej kanału ciepłowniczego w kotłowni w budynku terapii zajęciowej (np. pompa zatapialna),
4. poznakować oraz opisać w instrukcji eksploatacji sposób zapewnienia dopływu powietrza do kotłowni,
5. zaktualizować dokumentację powykonawczą branży sanitarnej,
6. uruchomić zasilanie ciepła technologicznego dla brakujących 3 central wentylacyjnych,
7. uzupełnić izolację ciepłociągów c.o. i c.w.u.
8. wykonać obróbki kabli do powietrznych pomp ciepła,
- 9. zakończyć docieplenie ściany wschodniej budynku terapii zajęciowej oraz zdemontować ogrodzenie terenu budowy,**

10. na budynku głównym pozostało do wykonania:

- 1) roboty dekarские:
 - a) **zakończenie układania warstwy papy nawierzchniowej (wyk. w ok. 80%),**
 - b) **wykonanie obróbek blacharskich w płaszczyźnie pionowej ogniomurów i kominów,**
 - c) **wyłożenie kielii blachą,**
 - d) podniesienie kominów (pozostałe elementy drobne zgodnie z dokumentacją),
- 2) roboty elewacyjne:
 - a) **od strony zachodniej zakończenie robót (wyk. ok. 85%),**
 - b) demontaż rusztowań (strona zach. i PŁN.)
- 3) roboty fundamentowe:
 - a) **uzupełnienie ubytków zgodnie z zapisem w dzienniku budowy – zaaw. ok. 15%**
 - b) **ułożyć opaskę chodnikową,**
 - c) naprawa schodów wejściowych i podjazdów dla niepełnosprawnych (budynek kaplicy),
- 4) uporządkowanie terenu, posianie trawy, zagospodarowanie zgodnie z dokumentacją,
- 5) protokół opinii kominiarskich dla przewodów,
- 6) wykonanie instalacji odgromowej na dachu budynku głównego,**
- 7) montaż instalacji fotowoltaicznej,**
- 8) zaktualizować dokumentację powykonawczą branży elektrycznej.

11. Wykonawca deklaruje termin usunięcia ww. usterek i niedoróbek do dnia 31.01.2018 (z wyłączeniem poz. nr 10.4 – trawa).

Należy zauważyć, iż w umowie nr 21/2017 w § 8 ust. 7 zawarto zapis, iż „Koszty usunięcia usterek lub wad jakościowych ponosi Wykonawca, a okres ich usuwania nie przedłuża umownego terminu zakończenia robót.” Biorąc pod uwagę powyższy zapis, w odniesieniu do protokołu końcowego odbioru robót z dnia 8 grudnia 2017 roku i do „listy usterek i niedoróbek” należy podnieść, iż protokołem z dnia 8 grudnia 2017 roku Zamawiający – zgodnie z zapisem zawartym w pkt 9 – dokonał odbioru od Wykonawcy przedmiotu umowy nr 21/2017 z dnia 19 kwietnia 2017 roku zgodnie z potwierdzeniem gotowości do odbioru Zamawiającego z dnia 16 listopada 2017 roku. Natomiast w „liście usterek i niedoróbek” w pkt 9 wskazano prace dotyczące docieplenia ściany wschodniej budynku terapii zajęciowej podlegające zakończeniu, jak również w pkt 10 wyspecyfikowano roboty pozostałe jeszcze do wykonania (w tym m.in: wykonanie instalacji odgromowej, montaż instalacji fotowoltaicznej, wykonanie obróbek blacharskich, ułożenie opaski chodnikowej), jak również roboty podlegające dokończeniu, gdzie wskazano wskaźnik ich zaawansowaniu (w tym: zakończenie układania warstwy papy nawierzchniowej – wykonanie ok 80%, od strony zachodniej zakończenie robót elewacyjnych – wykonanie ok. 85%, uzupełnienie ubytków zgodnie z zapisem w dzienniku budowy w

odniesieniu do robót fundamentowych – zaawansowanie 15%). Zatem biorąc pod uwagę wyspecyfikowany zakres robót do wykonania i zakres robót do zakończenia w odniesieniu do protokołu odbioru, gdzie w pkt 9 Zamawiający dokonał odbioru przedmiotu umowy – uznać należy, iż część prac nie została przez Wykonawcę wykonana w wymaganym terminie, tj. do dnia 17 listopada 2017 roku. Powyższe winno skutkować naliczeniem przez Zamawiającego kar umownych, o których mowa w § 12 ust. 2 pkt 1 określającym, że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy, stosowanie do terminów określonych w § 2 ust. 1.

W dniu 26 stycznia 2018 roku dokonano odbioru robót zadania „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” – bez uwag, określając wykonanie robót jako „jakość dobra”. W protokole wskazano, iż roboty zostały wykonane w czasie **od 1 czerwca 2017 roku do 17 listopada 2017 roku**, rozpoczęcie czynności odbiorowych 29 listopada 2017 roku, zaś zakończenie czynności odbiorowych **wraz z odbiorem usterek i niedoróbek - 26 stycznia 2018 roku**. Jak wynika z przedmiotowego protokołu, w ramach zadania „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” w formule zaprojektuj i wybuduj, program priorytetowy „Racjonalizacja zużycia energii w budynkach użyteczności publicznej oraz zasobach komunalnych należących do atmosfery – II edycja”, dofinansowany z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Łodzi, zadanie obejmowało:

- wykonanie dokumentacji projektowej na podstawie Audytów Energetycznych i Programów Funkcjonalno – Użytkowych,
- zainstalowanie nowych źródeł ciepła – kotłów na biomasę, powietrznych pomp ciepła, gruntowej pompy ciepła,
- wykonanie instalacji fotowoltaicznej,
- wymiana oświetlenia,
- modernizacja instalacji c.o. i instalacji c.w.u.,
- montaż wentylacji mechanicznej z odzyskaniem ciepła.

Protokół ze strony Inwestora podpisany został przez Krzysztofa Gawrońskiego – Kierownika Biura Inwestycji i Remontów w Starostwie Powiatowym, Dyrektora DPS, oraz inspektorów nadzoru.

Biorąc pod uwagę zapisy zawarte w przedmiotowym protokole, trudno jest zgodzić się ze stwierdzeniem, że roboty wykonane zostały do 17 listopada 2017 roku, gdyż lista usterek i niedoróbek wyraźnie wskazywała, że część prac w tym terminie nie została wykonana, a zaawansowanie innych prac (na poziomie 85%, 80%, 15%) potwierdzało brak zakończenia przedmiotu umowy w wymaganym terminie.

Należy również podnieść, iż zgodnie z zapisami protokołu końcowego odbioru z dnia 8 grudnia 2017 roku, Wykonawca przekazał Zamawiającemu kompletną dokumentację odbiorową, z czym również nie można się zgodzić, gdyż prace na wskazanym zadaniu nie zostały zakończone, więc dokumentacja ta nie mogła być „kompletna”. Ponadto z listy usterek i niedoróbek wynika, iż Wykonawca miał zaktualizować dokumentację powykonawczą branży elektrycznej (pkt 8), oraz przedłożyć protokół opinii kominiarskich dla przewodów.

Analiza przedłożonej kontrolującą dokumentacji przekazanej przez Wykonawcę, wykazała, iż na dokumentacji tej brak jest potwierdzenia, kiedy ta

dokumentacja została Zamawiającemu przekazana. Dokumentacja powykonawcza zawierała m.in.:

1) w zakresie branży sanitarnej:

- oświadczenie Kierownika robót sanitarnych z dnia 29 grudnia 2017 roku,
- mapę zasadniczą z geodezyjną inwentaryzacją odwiertów dla pompy ciepła sporządzoną 30 listopada 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia próby szczelności centralnego ogrzewania sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia próby szczelności instalacji centralnego ogrzewania sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia próby szczelności instalacji kanalizacji skroplin sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół odbioru izolacji termicznej kotłowni sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół odbioru instalacji pomp ciepła sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia próby szczelności instalacji ciepłej wody użytkowej sporządzony w dniu 9 grudnia 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia próby szczelności instalacji zimnej wody sporządzony w dniu 29 listopada 2017 roku,
- protokół z uruchomienia kotłów biomasowych sporządzony w dniu 18 października,
- protokół uruchomienia pom ciepła sporządzony w dniu 13 grudnia 2017 roku,
- dokumentacja pomiarowa dotycząca pomiaru skuteczności działania instalacji wentylacyjnej sporządzona w dniu 23 listopada 2017 roku,
- wnioski materiałowe nr: 17 i 18 podpisane przez inspektora nadzoru w branży sanitarnej w dniu 28 listopada 2017 roku,

2) w zakresie branży elektrycznej:

- **oświadczenie Kierownika Robót – bez daty sporządzenia,**
- **wnioski materiałowe nr: 1/E/2017, 2/E/2017, 4/E/2017, 5/E/2017, 6/E/2017 – bez dat wystawienia,**
- **pisemne potwierdzenie zakupu wystawione przez firmę Enrgy5 Sp. z o.o. konstrukcji w systemie ENERGY 5 do montażu na dachu płaskim, które wbudowano na obiekcie DPS w Ozorkowie – z dnia 4 grudnia 2017 roku,**
- protokół badań odbiorczych instalacji fotowoltaicznych sporządzony w dniu 14 listopada 2017 roku,
- protokół z przeprowadzenia szkolenia obsługi instalacji fotowoltaicznej na obiekcie DPS Ozorków – z dnia 15 listopada 2017 roku,

3) w zakresie pozostałej dokumentacji:

- **oświadczenie kierownika budowy z dnia 17 listopada 2017 roku wskazujące, że budowa „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie w formule zaprojektuj i wybuduj” została**

wykonana zgodnie z projektem budowlanym lub warunkami pozwolenia na budowę oraz przepisami. Oświadczenie podpisane zostało przez (...)²,

- karta przekazania odpadu – wystawiona w dniu 29 listopada 2017 roku,
- opinia Zakładu Usług Kominiarskich dotycząca przeprowadzenia kontroli technicznej przewodów wentylacyjnych i kratek wentylacyjnych w pomieszczeniach Domu Pomocy Społecznej wystawiona w dniu 13 stycznia 2018 roku.

Pismem z dnia 25 czerwca 2018 roku Kierownik Biura Inwestycji i Remontów – Krzysztof Gawroński poinformował, że „Roboty budowlane dotyczące (...) zadania prowadzone były na podstawie zgłoszenia wykonania robót nie wymagających pozwolenia na budowę. W związku z powyższym nie prowadzono dziennika budowy i nie zgłaszano prowadzenia robót do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego, oraz nie uzyskiwano pozwolenia na budowę.

Wyjaśnienie z dnia 25 czerwca 2018 roku Kierownika Biura Inwestycji i Remontów stanowi załącznik nr 1 do protokołu kontroli.

W nawiązaniu do złożonego wyjaśnienia kontrolujący w dniu 28 czerwca 2018 roku zwrócili się do Starosty Zgierskiego – Bogdana Jaroty o okazanie dziennika budowy, o którym mowa w sporządzonym dokumencie „Lista usterek i niedoróbek” (stanowiącym załącznik do protokołu końcowego odbioru robót z dnia 8 grudnia 2017 roku) gdzie w pkt 10 ppkt 3 lit. A) zawarto zapis: Roboty fundamentowe – Uzupelnienie ubytków zgodnie z zapisem w dzienniku budowy – zaaw. ok 15%.

Odpowiedzi w powyższej kwestii udzielił w dniu 29 czerwca 2018 roku w zastępstwie Starosty Krzysztof Kozanecki – Wicestarosta Zgierski, wskazując, że: „(...) Inspektor Nadzoru Inwestorskiego p. Bogdan Modro powołuje się na nieformalnie prowadzony dziennik korespondencji – służący do wymiany informacji z kierownikiem budowy – który jest własnością Wykonawcy i jako nieformalny dokument związany z prowadzeniem robót nie został przekazany Zamawiającemu. Zwracano się do wykonawcy z prośbą o przekazanie w/w dziennika, ale do dnia dzisiejszego dziennika nie przekazano.”

Wyjaśnienie z dnia 29 czerwca 2018 roku Wicestarosty Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie dziennika budowy dot. zadania Termomodernizacja DPS w Ozorkowie stanowi załącznik nr 2 do protokołu kontroli.

W związku faktem, iż dokumentacja nie zawierała daty przekazania jej do Zamawiającego - kontrolującym przedłożono dziennik korespondencji przychodzącej z dnia 8 grudnia 2017 roku, z którego wynika, iż w dniu 8 grudnia 2017 roku nie nastąpił żaden wpływ korespondencji od firmy RenCraft. Kontrolującym przekazano również wykazy korespondencji przychodzącej i wychodzącej za miesiąc listopad i grudzień 2017 roku oraz miesiąc styczeń 2018 roku sporządzone wg kontrahenta, tj. dla firmy RenCraft Sp. z o.o. Z wykazów tych wynika, iż:

[1] w miesiącu listopadzie 2017 roku, tj. w dniu 17 listopada 2017 roku wpływ z firmy RenCraft informacji o gotowości do rozpoczęcia robót – dot. umowy realizacji umowy nr 21/2017, oraz prośby o aktualizację terminu wykonania przedmiotu zamówienia; w dniu

² Wyłączono dane osobowe ze względu na prywatność osoby fizycznej - podstawa wyłączenia art.5 ust.2 ustawy z dnia 6 września 2001 roku o dostępie do informacji publicznej w zw. z art.23 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku Kodeks cywilny. Wyłączenia dokonał Naczelnik Wydziału Kontroli RIO w Łodzi Piotr Walczak

20 listopada 2017 roku wpływ z firmy RenCraft wniosku o wydanie zezwolenia na zajęcie pasa drogowego; w dniu 21 listopada 2017 roku wysyłka do firmy RenCraft decyzji na zajęcie pasa drogowego nr 249/P/2017,

[2] w miesiącu grudniu 2017 roku, tj. w dniu 1 grudnia 2017 roku wpłynął od firmy RenCraft wniosek o przedłużenie zezwolenia na zajęcie pasa drogowego; w dniu 6 grudnia 2017 roku wysyłka do firmy RenCraft decyzji na zajęcie pasa drogowego; w dniu 11 grudnia wpływ od firmy RenCraft faktury VAT nr FS/368/2017; w dniu 13 grudnia 2017 roku wpływ od firmy RenCraft zgłoszenia zakończenia robót wykonywanych zgodnie z zezwalającą na zajęcie pasa decyzją nr 249/2017 z dnia 27 października 2017 roku,

[3] w miesiącu styczniu 2018 roku, tj. 15 stycznia 2018 roku nastąpił wpływ z firmy RenCraft zgłoszenia odbioru robót.

Z zapisów zawartych w dzienniku korespondencyjnym również nie wynika, kiedy dokumentacja wpłynęła do Zamawiającego. Natomiast na podstawie wskazanego dziennika stwierdzono, iż w miesiącu listopadzie i grudniu 2017 roku wystawiono dla firmy RenCraft decyzje na zajęcie pasa drogowego.

Wobec powyższego Wydział Drogownictwa przedłożył kontrolującą dokumentację dotyczącą wszystkich decyzji na zajęcie pasa drogowego wystawionych wskazanej firmie, na podstawie której ustalono, że dla firmy RenCraft Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy wystawione zostały decyzje zezwalające na zajęcie pasa drogowego:

nr 249/2017 z dnia 27 października 2017 roku – na zajęcie pasa drogowego drogi powiatowej nr 5177 E – ul. Mickiewicza w Ozorkowie w celu prowadzenia robót w pasie ww. drogi powiatowej, związanych z termomodernizacją budynku (ustawienie rusztowania), o powierzchni pasa drogowego 50,18 m² (chodnik), w dniach od 30 października do 17 listopada 2017 roku, tj. 19 dni,

nr 249/P/2017 z dnia 21 listopada 2017 roku – na zajęcie pasa drogowego drogi powiatowej nr 5177 E – ul. Mickiewicza w Ozorkowie w celu prowadzenia robót w pasie ww. drogi powiatowej, związanych z termomodernizacją budynku (ustawienie rusztowania), o powierzchni pasa drogowego 50,18 m² (chodnik), w dniach od 17 listopada 2017 roku do 2 grudnia 2017 roku, tj. 15 dni,

nr 249/2P/2017 z dnia 6 grudnia 2017 roku – na zajęcie pasa drogowego drogi powiatowej nr 5177 E – ul. Mickiewicza w Ozorkowie w celu prowadzenia robót w pasie ww. drogi powiatowej, związanych z termomodernizacją budynku (ustawienie rusztowania), o powierzchni pasa drogowego 50,18 m² (chodnik), w dniach od 3 grudnia 2017 roku do 13 grudnia 2017, tj. 11 dni.

Protokołem nr 249/2017 z dnia 15 grudnia 2017 roku dokonano zdania pasa drogowego zarządcy drogi.

Powyższe decyzje o zajęciu pasa drogowego potwierdzają, iż po 17 listopada 2017 roku prowadzone były prace na rusztowaniach związane z termomodernizacją budynku, co tym samym potwierdza, że prace te nie zostały zakończone w umownym terminie.

1.3. Zabezpieczenie środków w budżecie i wydatki związane z realizacją zadania

Uchwałą budżetową na rok 2017 (XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) Rada Powiatu Zgierskiego zabezpieczyła środki w kwocie 3.222.885,00 zł, w dziale 852, rozdziale 85202, § 6050 na zadanie „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie”, które to zadanie ujęte zostało w załączniku nr 5 do ww.

uchwały, stanowiącym wykaz wydatków majątkowych. Do dnia 30 listopada 2017 roku zaplanowane na ww. zadanie środki pozostawały bez zmian. W dniu 30 listopada 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego uchwałą XXXIX/449/17 zmniejszyła zaplanowane środki na wskazanym zadaniu o kwotę 348.265,74 zł, tj. do kwoty 2.874.619,26 zł czyli do wysokości zaciągniętych zobowiązań: 2.857.119,26 zł (umowa 21/2017) i 17.500,00 zł (umowa 25/2017). **Następnie uchwałą nr XLI/467/17 z dnia 28 grudnia 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego zdjęła całkowicie środki z przedmiotowego zadania i tym samym, mimo zaciągniętego zobowiązania, jak również wcześniejszego wpływu do Starostwa faktury nr FS/368/2017 na kwotę 2.857.119,26 zł, plan po zmianach wynosił 0,00 zł.** Jak wynika z protokołu odbioru z dnia 8 grudnia 2017 roku i załączonej listy usterek – usunięcie usterek i niedoróbek miało nastąpić do dnia 31 stycznia 2018 roku i tym samym zapłata za wykonanie zadania również miała nastąpić w roku 2018. Wobec powyższego w Wieloletniej Prognozie Finansowej na lata 2017-2028 zmienionej w dniu 28 grudnia 2017 roku uchwałą nr XLI/468/17 – w wykazie przedsięwzięć ustalono limit nakładów finansowych na rok 2018 dla przedmiotowego zadania w wysokości 2.874.619,26 zł.

W dniu 22 grudnia 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego podjęła uchwałę budżetową na rok 2018 (XL/454/17), w której nie ujęto zadania związanego z termomodernizacją DPS w Ozorkowie, mimo iż lista usterek załączona do protokołu odbioru z dnia 8 grudnia 2017 roku wskazywała usunięcie usterek i niedoróbek do dnia 31 stycznia 2018 roku, co wskazywało, że zapłata za wykonanie zadania nastąpi w roku 2018 i tym samym wymagała zabezpieczenia środków na zapłatę zobowiązania w budżecie roku 2018. Również w uchwale nr XL/455/17 z dnia 22 grudnia 2017 roku przyjmującej Wieloletnią Prognozę Finansową Powiatu Zgierskiego na lata 2018-2028 nie przewidziano limitu wydatków na zadanie „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie”. Środki na wskazany cel w wysokości 2.874.619,26 zł zabezpieczone zostały w dniu 26 stycznia 2018 roku uchwałą nr XLII/479/18 zmieniającą budżet roku 2018. W tym samym dniu dokonano zmiany WPF na lata 2018-2028, wskazując na rok 2018 limit nakładów finansów na ww. zadaniu w kwocie 2.874.619,26 zł.

W dniu 12 grudnia 2017 roku wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu faktura nr FS/368/2017 wystawiona przez RenCraft Sp. z o.o. w Bydgoszczy tytułem „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie (...)” na kwotę 2.857.119,26 zł, z terminem zapłaty do 7 stycznia 2018 roku. Faktura zapłacona została w dniach: 13 lutego 2018 roku kwota 128.431,44 zł (WB nr 29) i 26 lutego 2018 roku 2.728.687,82 zł (WB nr 38). Jak wynika z opisu do faktury zadanie zrealizowane było przy współudziale środków pochodzących z dofinansowania Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Łodzi nr 816/OA/PD/2016 z dnia 30 grudnia 2016 roku (aneks nr 1 z dnia 12 października 2017 roku, aneks nr 2 z dnia 29 grudnia 2017 roku). Kwota wydatków kwalifikowanych wynosiła 2.728.687,82 zł, w tym dofinansowanie: pożyczka 1.364.343,91 zł, dotacja 1.364.343,91 zł. Kwota wydatków niekwalifikowanych 128.431,44 zł.

Powyższa faktura zapłacona została po terminie wskazanym w fakturze, przy czym zgodnie z zapisem § 3 ust. 9 umowy – w przypadku stwierdzenia w protokole odbioru usterek lub wad w wykonaniu przedmiotu umowy termin płatności jest liczony od dnia usunięcia usterek lub wad przez Wykonawcę, potwierdzony protokołem odbioru. Przedłużenie terminu płatności nie uchybia treści uprawnień wynikających z § 12.

Zadanie realizowane było w oparciu o dofinansowanie ze środków Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska w Łodzi, udzielone na podstawie umowy nr 816/OA/PD/2016 w formie pożyczki i dotacji z dnia 30 grudnia 2016 roku. Umowa określała dofinansowanie na realizację zadania pn. „Termomodernizacja budynków Domu

Pomocy Społecznej w Ozorkowie w formach pożyczki oraz dotacji do łącznej wysokości 3.056.915,00 zł, w tym: 1.528.458,00 zł pożyczka i 1.528.457,00 zł dotacja, przy czym kwota dotacji nie mogła przekroczyć 50% kwoty możliwego dofinansowania. Termin zakończenia realizacji zadania ustalony został do dnia 30 listopada 2017 roku. Aneks nr 1 z dnia 12 października 2017 roku zmniejszono kwotę dofinansowania do łącznej wysokości 2.728.687,82 zł, w tym: 1.364.343,91 zł pożyczka i 1.364.343,91 zł kwota dotacji. Natomiast aneksem nr 2 z dnia 29 grudnia 2017 roku wyznaczono nowy termin zakończenia zadania „do dnia 31.01.2018 r.”. Tym samym zmianie uległy pozostałe terminy, tj. przekazania dofinansowania z 31 grudnia 2017 roku na 31 marca 2018 roku; końcowego rozliczenia zadania z 28 lutego 2018 roku na 30 kwietnia 2018 roku, oraz przedłożenia protokołu odbioru z 15 grudnia 2017 roku do 28 lutego 2018 roku.

W dniu 28 marca 2018 roku na rachunek Powiatu Zgierskiego wpłynęły środki w kwocie 1.364.343,91 zł jako dotacja – 816/OA/PD/2016, oraz środki w kwocie 1.358.269,78 zł jako wartość pożyczki pomniejszona o odsetki 6.074,13 zł.

W odniesieniu do opisanego powyżej zabezpieczenia środków finansowych na przedmiotowe zadanie Skarbnik Powiatu w dniu 14 maja 2018 roku złożyła wyjaśnienie: „W grudniu 2017 r. otrzymałam informację, iż termin odbioru inwestycji pn. „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie” został przeniesiony na rok 2018 - protokołem odbioru robót (Podpisanym przez Inspektora Krzysztofa Gawrońskiego) oraz pismem skierowanym do wykonawcy (podpisanym przez dwóch członków zarządu). Na ww. dokumentach brak kontrasygnaty skarbnika. W projekcie budżetu na rok 2018 inwestycja nie występowała. Wprowadzenie inwestycji do budżetu utrudniała opóźniająca się decyzja WFOŚiGW w Łodzi o przesunięciu jej dofinansowania na rok 2018.

Na dzień 22 grudnia 2017 r. tj. na dzień uchwalenia budżetu powiatu zgierskiego na rok 2018, nie było możliwe wprowadzenie inwestycji, ponieważ do tego dnia nie uzyskaliśmy żadnej informacji z WFOŚiGW o zgodzie na przeniesienie dotacji i pożyczki na rok następny. Bez tej informacji, nie miałam podstawy do wprowadzenia pożyczki i dotacji do budżetu na rok 2018. Nie było także możliwe, aby wprowadzić inwestycję w wysokości 2.874.619,26 zł ze środków własnych.

Dnia 22 grudnia 2017 r. około godziny 14,00, (tj. po uchwaleniu budżetu przez radę) do starostwa dotarł projekt aneksu z WFOŚiGW na przesunięcia terminu na rok 2018. Aneks miał być zawarty 22 grudnia 2018. Odmówiłam jego podpisania, ponieważ zarząd nie posiadał upoważnienia rady do zaciągnięcia pożyczki w roku 2017.

W dniu 28 grudnia na sesji nadzwyczajnej została podjęta Uchwała nr XLI/466/17 w sprawie zaciągnięcia przez Powiat Zgierski w 2017 roku pożyczki w Wojewódzkim Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Łodzi.

Niestety zmiana budżetu na rok 2018 r. nie była już możliwa, ponieważ był to (w opinii obsługi prawnej oraz Regionalnej Izby Obrachunkowej) akt prawa, który wchodził w życie dopiero 1 stycznia 2018, czyli nie był aktem obowiązującym.

Nie wystąpiłam do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi o wydanie opinii regionalnej izby obrachunkowej o możliwości spłaty pożyczki, ponieważ niemożliwe było jej uzyskanie; powód – brak inwestycji w budżecie powiatu na rok 2018 oraz w Wieloletniej Prognozie Finansowej powiatu na lata 2018 - 2028.

Aneks z WFOŚiGW został zawarty 29 grudnia 2017 r., przy kontrasygnacie Agnieszki Szymczyk - Główna księgowa z up. Skarbnika.

Inwestycja została wprowadzona do budżetu w roku 2018, w najszybszym możliwym terminie tj. w styczniu Uchwałą Nr XLI/466/17 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 26 stycznia 2018 r. Wszystkie opisane zmiany były na bieżąco konsultowane przeze mnie z pracownikiem kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi.”

Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu Zgierskiego – Iwony Stańczyk z dnia 14 maja 2018 roku stanowi załącznik nr 3 do protokołu kontroli.

Odnosząc się do powyższego wyjaśnienia oraz stanu faktycznego należy wskazać, iż zobowiązanie wynikające z zawartej umowy, jak również z wystawionej przez Wykonawcę faktury na kwotę 2.857.119,26 zł, która wpłynęła do Starostwa Powiatowego w dniu 12 grudnia 2017 roku, pociągało za sobą wydatek, który miał zostać poniesiony w roku następnym, tj. 2018. Jak zostało wcześniej wskazane, zarówno uchwała budżetowa na rok 2018, jak również uchwała wprowadzająca WPF na lata 2018-2028 nie przewidywały zadania „Termomodernizacja budynków Domu Pomocy Społecznej w Ozorkowie”, a tym samym nie przewidywały wydatków majątkowych na zapłatę powyższego zobowiązania. Wobec powyższego wskazać należy, iż zarówno Wieloletnia Prognoza Finansowa na lata 2018-2028, jak również budżet na rok 2018 na dzień 1 stycznia 2018 roku nie były realistyczne w odniesieniu do zaistniałego stanu faktycznego.

Zobowiązanie wynikające z wystawionej faktury zostało wykazane w sprawozdaniu Rb-28S wg stanu na dzień 31 grudnia 2017 roku w części klasyfikacji budżetowej dział 852 rozdział 85202 § 6050 jako zobowiązanie niewymagalne.

AKTA KONTROLI [strony: A:1-563] – Kserokopie: Wniosek o wszczęcie procedury, SIWZ na roboty budowlane dot. termomodernizacji DPS w Ozorkowie, oferta firmy RenCraft, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 20 marca 2017 roku, dokumenty dot. odpowiedzi na wezwanie, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 24 marca 2017 roku, odpowiedź na wezwanie z dnia 29 marca 2017 roku, uzupełnienie dokumentów z dnia 31 marca 2017 roku, opinia prawna z dnia 3 kwietnia 2017 roku, ocena ofert, wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, powtórzenie czynności badania i oceny z dnia 7 kwietnia 2017 roku, dokumenty dotyczące wezwania złożone drogą elektroniczną, dokumenty dotyczące wezwania z dnia 12 kwietnia 2017 roku, wniosek komisji w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty z dnia 12 kwietnia 2017 roku, zawiadomienie o powtórzeniu czynności badania oferty z dnia 12 kwietnia 2017 roku, pismo z dnia 18 kwietnia 2017, umowa nr 21/2017 z dnia 19 kwietnia 2017 roku, aneks nr 1 z dnia 12 maja 2017 roku, aneks nr 2 z dnia 9 października 2017 roku, aneks nr 3 z dnia 18 października 2017 roku, aneks nr 4 z dnia 24 października 2017 roku, zgłoszenie zamiaru budowy lub wykonania robót AB.6743.429.2017.KZ, postanowienie nr 422/2017, wnioski Wykonawcy dot. wydłużenia terminów z dnia: 20 września 2017 roku, 30 września 2017 roku, 17 października 2017 roku, zgłoszenie gotowości rozpoczęcia czynności odbiorowych z datą wpływu 17 listopada 2017 roku, protokół końcowego odbioru robót z dnia 8 grudnia 2017 roku wraz z załącznikiem dotyczącym listy usterek i niedoróbek, protokół odbioru robót z dnia 26 stycznia 2018 roku, wyciąg pierwszych stron z dokumentacji powykonawczej, decyzje zajęcia pasa drogowego, dziennik korespondencji przychodzącej, faktura nr FS/368/2017 z dnia 8 grudnia 2017 roku, umowa o dofinansowanie z WFOŚiGW w Łodzi nr 816/OA/PD/2016 wraz z aneksami, uchwała budżetowa na rok 2017 nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku, uchwała Rady Powiatu nr XLI/467/17 z dnia 28 grudnia 2017 roku, uchwała budżetowa na rok 2018 nr XL/454/1722 z dnia 22 grudnia 2017 roku, uchwała nr XL/455/17 z dnia 22 grudnia 2017 roku w sprawie WPF na lata 2018-2028, uchwała nr XLII/479/18 z dnia 26 stycznia 2018 roku zmieniająca budżet roku 2018.

2. TERMOMODERNIZACJA BUDYNKÓW UŻYTECZNOŚCI PUBLICZNEJ POWIATU ZGIERSKIEGO – TERMOMODERNIZACJA ZESPOŁU SZKÓŁ SPECJALNYCH W GŁOWNIE

2.1. Wybór wykonawcy realizacji zadania

Przedmiot zamówienia: wykonanie prac projektowych oraz robót budowlanych w zakresie termomodernizacji Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formie zaprojektuj i wybuduj w miejscowości Głowno, ul. Kopernika 26a, zgodnie ze Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia dla postępowania, programem funkcjonalno – użytkowym,

audytem energetycznym. Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia, zakres prac obejmował:

- wykonanie niezbędnych inwentaryzacji i ekspertyz wraz z pozyskaniem map d/c projektowych,
- wykonanie projektu budowlanego i wykonawczego wraz z niezbędnymi uzgodnieniami, uwzględniającego podany w programie funkcjonalno użytkowym i audycie energetycznym zakres robót,
- sporządzenie specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót,
- opracowanie planu bezpieczeństwa i ochrony zdrowia,
- złożenie dokumentacji projektowej Zamawiającemu celem jej sprawdzenia pod kątem wymagań Zamawiającego,
- zapewnienie obsługi geologicznej,
- wykonanie robót budowlanych na podstawie sporządzonych projektów i specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót,
- przeprowadzenie wymaganych prób badań, przed uzyskaniem odbiorów robót i przygotowaniem dokumentów związanych z oddaniem do użytkowania zmodernizowanego obiektu i instalacji,
- przeprowadzenie szkolenia personelu Zamawiającego w zakresie eksploatacji i konserwacji wyposażenia objętego przedmiotem zamówienia,
- zapewnienia nadzoru autorskiego w zakresie objętym przedmiotem zamówienia podczas realizacji zadania.

Wydział Organizacji i Spraw Obywatelskich wystąpił z wnioskiem (IR.7011.3.2017.KG) do Biura Zamówień Publicznych o wszczęcie procedury w sprawie udzielenie zamówienia publicznego na zadanie Termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formule zaprojektuj i wybuduj w ramach Termomodernizacji budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego. Wniosek ze strony komórki merytorycznej podpisany został w dniu 22 maja 2017 roku przez Kierownika Biura Inwestycji i Remontów – Krzysztofa Gawrońskiego. Wniosek zawierał m.in.:

proponowany tryb postępowania – przetarg nieograniczony,

szacowana wartość zamówienia netto 757.886,44 zł, tj. 932.200,32 zł brutto, 181.534,03 euro (netto),

wysokość wadium – 20.000,00 zł,

wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy – 5% wartości zamówienia,

kryteria – 60% cena, 40% termin gwarancji.

Wniosek zawierał stanowisko Skarbnika Powiatu z potwierdzeniem zabezpieczenia środków w wysokości 918.729,45 zł. Akceptacja Kierownika Zamawiającego o wszczęcie procedury o udzielenie zamówienia nastąpiła w dniu 23 maja 2017 roku przez Przewodniczącą Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę.

Ogłoszone w dniu 26 maja 2017 roku postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone było w trybie art. 24aa ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych

Specyfikację istotnych warunków zamówienia na „Termomodernizację budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego – termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formule zaprojektuj i wybuduj” zatwierdził w dniu 26 maja 2017

roku Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota oraz Członek Zarządu – Wojciech Budziarski. Treść SIWZ obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. Wskazano, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści umowy, zawierał pkt XVII specyfikacji, natomiast projekt umowy stanowił załącznik nr 3 do SIWZ. W pkt IV-VI specyfikacji, zamawiający określił warunki, jakie musieli spełniać wykonawcy oraz opisał wymagane dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie tychże warunków oraz brak podstaw do wykluczenia. Jak wynika z pkt IV.2 SIWZ –Zamawiający nie stawiał szczegółowych wymagań dotyczących warunków udziału w postępowaniu.

Natomiast w odniesieniu do wymagań związanych z realizacją umowy Zamawiający wskazał, iż *Wykonawca, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą, zobowiązany będzie do złożenia w siedzibie Zamawiającego aktualną, opłaconą polisę OC od odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej oraz ubezpieczenie ryzyk budowlano – montażowych, obejmującą swym zakresem przedmiot umowy oraz w szczególności: roboty budowlane w zakresie umowy, urządzenia oraz wszelkie mienie ruchome związane bezpośrednio z wykonawstwem robót, odpowiedzialność cywilna za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczące pracowników i osób trzecich, powstałe przy i w związku z prowadzonymi robotami, w tym także ruchem pojazdów mechanicznych, ubezpieczenie obejmuje Wykonawcę i wszystkich podwykonawców na kwotę równą co najmniej całkowitej wartości robót budowlanych o których mowa w niniejszym postępowaniu, obowiązującą co najmniej od dnia przekazania terenu robót do dnia ostatecznego odbioru.*

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone:

- w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 26 maja 2017 roku (518080-N-2017),
- na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w okresie 26 maja – 16 czerwca 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia,
- na stronie BIP Starostwa Powiatowego – wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną w dniu 26 maja 2017 roku.

Powyższe ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Termin składania ofert, zgodnie ze SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, wyznaczono na dzień 12 czerwca 2017 roku, godz. 11⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium – 20.000,00 zł (wysokość wadium określono zgodnie z art. 45 ust. 4 ustawy). Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, długość gwarancji 40%. Termin wykonania zamówienia:

[1] prace projektowe:

- termin rozpoczęcia – od dnia podpisania umowy,
- termin zakończenia – uzyskanie oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych do 2 miesięcy od daty podpisania umowy,

[2] roboty budowlane:

- termin przekazania placu budowy – do 7 dni od dnia uzyskania oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych,
- termin zakończenia – wymiana oświetlenia – do 31 sierpnia 2017 roku,
- termin zakończenia – modernizacja c.o. wraz z montażem nowego źródła ciepła – do 30 września 2017 roku,

- termin zakończenia – pozostałe roboty budowlane objęte przedmiotem zamówienia – do 30 listopada 2017 roku.

W przedmiotowym postępowaniu wykonawcy skorzystali z uprawnienia przewidzianego w art. 38 ust. 1 ustawy, tj. możliwości zwrócenia się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (wpływ wniosku o wyjaśnienie nastąpił 7 czerwca 2017 roku, tj. po upływie terminu składania wniosku, o którym mowa w art. 38 ust. 1 ustawy PZP). Zawiadomienie o udzielonych wyjaśnieniach wraz z pytaniami opublikowano na stronie BIP Starostwa Powiatowego w dniu 12 czerwca 2017 roku. W wyniku powyższego Zamawiający przedłużył termin składania ofert o 2 dni, tj. z 12 na 14 czerwca 2017 roku. Zawiadomienie o udzielonych odpowiedziach podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu – Adama Swiniucha. Ogłoszenie o zmianie terminu składania ofert (14 czerwca 2017 roku godz. 10⁰⁰) opublikowano w BZP (95521-2017), na stronie BIP Starostwa w dniu 12 czerwca 2017 roku, oraz na tablicy ogłoszeń na okres od dnia 12 do 16 czerwca 2017 roku.

Jak wynika z notatki służbowej spisanej w dniu 12 czerwca 2017 roku (pierwotny termin składania ofert) do godziny 11⁰⁰ w dniu 12 czerwca 2017 roku – nie wpłynęła do Kancelarii Podawczej żadna oferta dotycząca przedmiotowego zadania. Natomiast do zmienionego terminu składania ofert (14 czerwca 2017 roku godz. 10⁰⁰) – oferty zostały złożone przez 2 wykonawców wykazanych w poniższej tabeli. Jak wynika z pisemnej „Informacji z otwarcia ofert” z dnia 14 czerwca 2017 roku, kwota przeznaczona na sfinansowanie zamówienia wynosiła 918.729,45 zł.

Nr oferty	Dane wykonawcy	wadium	Cena ofertowa (zł brutto)	Okres gwarancji	Ocena ofert
1.	ENBUD Jacek Kwiatkowski 95-015 Głowno ul. 18-go Stycznia 6c	Gwarancja bankowa 20.000,00 14.06.2017- 14.07.2017	1.239.000,00	96 m-ce	92,74
2.	Fundacja „GŁOWA DO GÓRY” 91-341 Łódź, ul. Brukowa 12	Gwarancja bankowa 20.000,00 14.06.2017- 14.07.2017	1.088.996,74	96 m-ce	100

W dniu 14 czerwca 2017 roku Zamawiający sporządził „Informację z otwarcia ofert”, którą w tym samym dniu opublikował na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu, gdzie poinformował wykonawców o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia publikacji informacji na stronie internetowej – oświadczenia o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału), o którym mowa w art. 24 ust 1 pkt 23 ustawy Prawo zamówień publicznych. Oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w dniach: 14 i 16 czerwca 2017 roku.

Komisja przetargowa w dniu otwarcia ofert sporządziła wniosek w sprawie zwiększenia środków finansowych na realizację zamówienia związanego z termomodernizacją Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formule zaprojektuj i wybuduj o kwotę 170.267,29 zł, tj. stanowiącą różnicę między najtańszą ofertą a środkami zabezpieczonymi.

Zgodnie z protokołem nr 32/17 z posiedzenia Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 19 czerwca 2017 roku (zatwierdzonym w dniu 22 czerwca 2017 roku) – Zarząd Powiatu zdecydował o zwiększeniu środków finansowych na realizację przedmiotowego zamówienia o kwotę 170.267,29 zł.

Analiza oferty nr 2 złożonej przez Fundację „Głowa do góry” wykazała, iż wykonawca na oświadczeniach dotyczących braku podstaw do wykluczenia, o których mowa w art. 25a

ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, w odniesieniu do podmiotów, na zasoby których powołuje się wykonawca, oraz dotyczących podwykonawców – nie złożył podpisów. W związku z powyższym Zamawiający w dniu 26 czerwca 2017 roku - na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych - wezwał Wykonawcę do uzupełnienia oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ust. 1 ustawy, wyznaczając termin na złożenie oświadczenia do 28 czerwca 2017 roku. Zamawiający zaznaczył, iż zgodnie z ustawą Wykonawca zobowiązany jest złożyć aktualne na dzień składania ofert oświadczenie z datą i podpisem osoby upoważnionej. Jednocześnie Zamawiający dopuścił przesłanie powyższego oświadczenia pocztą elektroniczną lub faxem wskazując, że oryginał oświadczenia należy niezwłocznie przesłać do Zamawiającego drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego. Wpływ oświadczenia Wykonawcy składanego na podstawie art. 25a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych nastąpił do Zamawiającego w dniu 27 czerwca 2017 roku, **przy czym oświadczenie dotyczące przesłanek wykluczenia z postępowania złożone zostało z datą 26 czerwca 2017 roku, tj. z datą inną, niż została złożona oferta. Zamawiający w części VI SIWZ – Wykaz oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw do wykluczenia, w pkt 1 wskazał, że: Do oferty wykonawca dołącza aktualne na dzień składania ofert o dopuszczeniu do udziału w postępowaniu oświadczenie w zakresie wskazanym przez Zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Informacje zawarte w oświadczeniu stanowią wstępne potwierdzenie, że wykonawca nie podlega wykluczeniu:**

- 1) oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania (w formie oryginału) aktualne na dzień składania ofert, o którym mowa w art. 25a ust. 1 Ustawy - zgodnie ze wzorem określonym w załączniku Nr 2 do SIWZ;
- 2) w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez wykonawców oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia stanowiący załącznik Nr 2 do SIWZ składa każdy z wykonawców oddzielnie - wspólnie ubiegających się o zamówienie. Oświadczenie te potwierdzają spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia w zakresie, w którym każdy z wykonawców wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji oraz brak podstaw wykluczenia;
- 3) Wykonawca, który polega na zasobach innych podmiotów określonych w art. 22a Ustawy zamieszcza informacje o tych podmiotach w oświadczeniu o braku podstaw do wykluczenia stanowiącym załącznik nr 2 do SIWZ;
- 4) Wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom zamieszcza informację o tych podmiotach w oświadczeniu o braku podstaw do wykluczenia, stanowiącym załącznik nr 2 do SIWZ o ile są znani na etapie składania oferty;
- 5) Dokument określający zasady reprezentacji oraz osoby uprawnione do reprezentacji Wykonawcy (jeżeli nie wynikają one z innych dokumentów załączonych przez Wykonawcę do oferty), a jeżeli Wykonawcę reprezentuje pełnomocnik - także pełnomocnictwo, określające zakres umocowania podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Wykonawcy.

Zatem oświadczenie dotyczące przesłanek wykluczenia z postępowania składane na podstawie art. 25a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych złożone zostało jako aktualne na dzień jego złożenia, a winno zostać złożone jako aktualne na dzień złożenia oferty. Należy zauważyć, iż okres złożenia oferty, jak również pomiędzy datą oferty (8 czerwca 2017 roku), a datą złożenia oświadczenia (26 czerwca 2017 roku) mógł być okresem, w którym Wykonawca podlegał wykluczeniu. Wobec powyższego Wykonawca na dzień złożenia oferty

winien wykazać brak podstaw do wykluczenia, czego nie uczynił. Tym samym Zamawiający na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych winien wykluczyć z postępowania wykonawcę, który nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu lub nie został zaproszony do negocjacji lub złożenia ofert wstępnych albo ofert, lub nie wykazał braku podstaw wykluczenia. Następnie, stosownie do zapisów art. 89 ust. 1 pkt 5 oferta Fundacji „Głowa do góry” winna zostać odrzucona.

Zamawiający w dniu 27 czerwca 2017 roku dokonał badania i oceny ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, jak również średniej arytmetycznej wszystkich złożonych ofert. Komisja nie stwierdziła zaniżenia wartości złożonych ofert.

W dniu 30 czerwca 2017 roku Zamawiający na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wezwał Fundację „Głowa do góry” do złożenia aktualnych na dzień złożenia dokumentów i oświadczeń potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia z przedmiotowego postępowania (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia), przy czym część z tych dokumentów (zaświadczenie ZUS, US, KRS) załączona została przez Zamawiającego wraz z ofertą. Termin na uzupełnienie oświadczeń i dokumentów wyznaczono na 10 lipca 2017 roku. W tym przypadku Zamawiający również dopuścił przesłanie powyższych dokumentów drogą elektroniczną bądź faxem z zaznaczeniem, że oryginał należy niezwłocznie przesłać drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego. Dokumenty i oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w formie oryginału w dniu 4 lipca 2017 roku, tj. w wymaganym terminie. Wśród dokumentów nie było zaświadczenia z ZUS i US, przy czym załączone bezpośrednio do oferty zaświadczenia o niezaleganiu w ZUS i US ważne były również na dzień składania pozostałych dokumentów i oświadczeń.

Notatką służbową z dnia 4 lipca 2017 roku – spisana na okoliczność złożonych przez Wykonawcę dokumentów i oświadczeń, o których mowa w wezwaniu wystosowanym na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych – Komisja stwierdziła, że Wykonawca złożył aktualne na dzień złożenia oświadczenia potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia w niniejszym postępowaniu.

Analiza dokumentów i oświadczeń wykazała, iż złożona przez Wykonawcę informacja z Krajowego Rejestru Karnego dotyczyła Fundacji „Głowa do góry” i odnosiła się jedynie do art. 24 ust. 1 pkt 21 ustawy Prawo zamówień publicznych, bez uwzględnienia art. 24 ust. 5 pkt 6 powyższej ustawy. Należy zauważyć, iż zgodnie z art. 10 ustawy z dnia 6 kwietnia 1984 roku o fundacjach (tekst jednolity Dz. U. z 2016 roku, poz. 40 ze zm.) fundacją kieruje zarząd fundacji reprezentujący fundację na zewnątrz. Fundacja „Głowa do góry”, jak wynika ze statutu Fundacji, ustanowiona została przez fundatora aktem notarialnym sporządzonym w dniu 15 października 2014 roku. Organami Fundacji, stosownie do zapisów § 14 i § 15 statutu, jest Rada Fundacji oraz Zarząd Fundacji. Rada Fundacji, zgodnie ze statutem, jest organem o uprawnieniach wnioskodawczych i opiniodawczych w zakresie działalności Fundacji, oraz organem kontrolnym w stosunku do Zarządu Fundacji, natomiast Zarząd Fundacji jest organem wykonawczym Fundacji. Przedłożona przez Wykonawcę informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 3 lipca 2017 roku wskazuje, iż w skład Zarządu Fundacji wchodziły dwie osoby: Baleja Łukasz – Prezes Zarządu i Gorąca Genowefa – Wiceprezes Zarządu.

Wymóg przedłożenia przez Wykonawcę aktualnych na dzień złożenia dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia Wykonawcy z

Wykonawcy, zdaniem Komisji, nie podlega odrzuceniu i tym samym Wykonawca nie podlega wykluczeniu. Wniosek Komisji zatwierdzony został przez dwóch Członków Zarządu: Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha. Zawiadomienie o wyborze oferty sporządzone zostało w dniu 5 lipca 2017 roku i zatwierdzone również przez wskazanych Członków Zarządu. Zawiadomienie o wyborze oferty w tym samym dniu zamieszczone zostało na stronie BIP Zamawiającego.

W dniu 11 lipca 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Członków Zarządu: Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu, zawarł z Fundacją „Głowa do góry” w siedzibą w Łodzi, ul. Brukowa 12 umowę nr 41/2017 na „Termomodernizację budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego – termomodernizację Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formule zaprojektuj i wybuduj”.

Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

[1] prace projektowe wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę:

- 1) termin rozpoczęcia – od dnia podpisania umowy,
- 2) termin zakończenia – uzyskanie oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych do 2 miesięcy od daty podpisania umowy,

[2] roboty budowlane:

- 3) termin przekazania placu budowy – rozpoczęcie robót budowlanych do 7 dni od dnia uzyskania oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych,
 - a) wymiana oświetlenia – termin zakończenia do 30 sierpnia 2017 roku,
 - b) modernizacja c.o. wraz z montażem nowego źródła ciepła – termin zakończenia do 30 września 2017 roku,
 - c) pozostałe roboty budowlane objęte przedmiotem zamówienia – termin zakończenia do 30 listopada 2017 roku,
- 4) termin zakończenia – do 30 listopada 2017 roku.

Jednocześnie wskazano, że w odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 3-4), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 15 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych (wyspecyfikowanych w ppkt a-d), oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okoliczność wyspecyfikowanych w § 15 ust. 2 pkt 11 lit. a) do h).

Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły całkowite wynagrodzenie ryczałtowe brutto 1.088.996,74 zł, w tym:

- 1) wykonanie dokumentacji projektowej wraz z uzyskaniem oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych objętej przedmiotem zamówienia – 15.000,00 zł brutto,
- 2) wykonanie robót budowlanych polegających na wymianie oświetlenia objętej przedmiotem zamówienia – 119.990,00 zł brutto,
- 3) wykonanie robót budowlanych polegających na modernizacji c.o. wraz z montażem nowego źródła ciepła objęta przedmiotem zamówienia – 498.000,00 zł brutto,
- 4) wykonanie pozostałych robót budowlanych objętych przedmiotem zamówienia – 456.006,74 zł brutto.

Wskazane wynagrodzenie ryczałtowe obejmowało wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w tym ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty. Płatność za wykonanie poszczególnych etapów robót budowlanych miała nastąpić po odbiorze częściowym dokonanych przez Zamawiającego potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich elementów robót, natomiast płatność za wykonanie dokumentacji projektowej po uzyskaniu oświadczenia organu o braku sprzeciwu do zgłoszonych robót budowlanych. Każdorazowo płatność nastąpić za wykonane i odebrane roboty zgodnie z SIWZ. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Ponadto w § 5 ust. 1 umowy wskazano, że *Wykonawca oświadcza, że posiada aktualną, opłaconą polisę OC od odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej oraz ubezpieczenie ryzyk budowlano – montażowych obejmującą swym zakresem przedmiot umowy oraz w szczególności: roboty budowlane w zakresie umowy, urządzenia oraz wszelkie mienie ruchome związane bezpośrednio z wykonawstwem robót, odpowiedzialność cywilna za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczące pracowników i osób trzecich, powstałe przy i w związku z prowadzonymi robotami, w tym także ruchem pojazdów mechanicznych, ubezpieczenie obejmuje Wykonawcę i wszystkich podwykonawców na kwotę równą co najmniej całkowitej wartości robót budowlanych określonych w § 3 ust. 1 (1.088.996,74 zł), obowiązującą co najmniej od dnia przekazania terenu robót do dnia ostatecznego odbioru.* Wskazaną polisę Wykonawca, zgodnie z § 5 ust. 2 umowy, zobowiązany był przekazać Zamawiającemu w ciągu 7 dni roboczych od dnia przekazania terenu robót. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierskiego przez Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i drugiego Członka Zarządu – Adama Świniucha przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk. Natomiast ze strony Fundacji umowę podpisał Prezes Fundacji „Głowa do góry” – ŁUKASZ BALEJA. Umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zabezpieczenie należytego wykonania umowy, stanowiące 5% wartości zamówienia (54.449,84 zł), jak wynika z umowy, wniesione zostało w formie pieniężnej w dniu 11 lipca 2017 roku, przy czym faktycznie zabezpieczenie to wpłynęło na rachunek Zamawiającego w dniu 12 lipca 2017 roku.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na roboty budowlane zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 13 lipca 2017 roku (107507-2017), w tym samym dniu nastąpiła również publikacja ogłoszenia o zmianie ogłoszenia (500003431-N-2017).

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.43.2017 podpisany został w imieniu Zamawiającego przez dwóch Członków Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha w dniu 14 lipca 2017 roku.

W zakresie wypełnienia przez Wykonawcę obowiązku wynikającego z zapisu § 5 ust. 1 i 2 zawartej umowy, tj. przekazania Zamawiającemu przez Wykonawcę kopii polisy – na kwotę równą co najmniej całkowitej wartości robót budowlanych – kontrolującym przedłożono dwie polisy wystawione przez TUIR Warta S.A.:

[1] polisę nr 908553944963 oznaczoną jako NOWA obejmującą okres ubezpieczenia od dnia 9 marca 2017 roku do 8 marca 2018 roku na sumę gwarancyjną 1.000.000,00 zł wystawioną na C.R.B. ŁUKASZ BALEJA siedziba Główno, ul. Sikorskiego 2 m. 61 (brak na polisie daty wpływu do Starostwa Powiatowego w Zgierzu),

[2] polisę nr 908560099617 oznaczoną jako NOWA obejmującą okres ubezpieczenia od dnia 5 września 2017 roku do 4 września 2018 roku na sumę

gwarancyjną 1.100.000,00 zł wystawioną na FUNDACJA GŁOWA DO GÓRY siedziba Łódź, ul. Brukowa 12.

Biorąc powyższe pod uwagę, w odniesieniu do zapisu § 5 ust. 1 umowy nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku, wskazać należy, iż Wykonawca na dzień zawarcia umowy oświadczył, iż posiada aktualną polisę OC, przy czym na dzień 11 lipca 2017 roku obowiązywała polisa nr 908553944963, która nie była wystawiona na Wykonawcę przedmiotu umowy, tj. Fundację „Głowa do góry”, a na osobę fizyczną prowadzącą działalność gospodarczą, tj. C.R.B. ŁUKASZ BALEJA, przy czym należy zauważyć, iż Łukasz Baleja pełnił jednocześnie funkcję Prezesa Fundacji „Głowa do góry”. Ponadto suma gwarancyjna, na którą zawarta została polisa, nie obejmowała wartości, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy, tj. wartości robót budowlanych (1.088.996,74 zł). Dopiero polisa nr 908560099617 obowiązująca od dnia 5 września 2017 roku do 4 września 2018 roku zawarta została na Fundację „Głowa do góry” i na sumę gwarancyjną, w której mieściła się wartość robót budowlanych objętych umową nr 41/2017, zatem na dzień zawarcia umowy brak było polisy wystawionej na Fundację „Głowa do góry”. Przekazanie placu budowy nastąpiło w dniu 25 sierpnia 2017 roku. Polisa zawarta została w dniu 4 września 2017 roku. Uwzględniając, zapis zawarty w § 5 ust. 1 umowy, że polisa winna *obowiązywać co najmniej od dnia przekazania terenu robót do dnia ostatecznego odbioru*, stwierdzić należy, iż również w dacie przekazania placu budowy brak było ważnej polisy wystawionej na Wykonawcę przedmiotu umowy, tj. Fundację „Głowa do góry”.

Należy zauważyć, iż Zamawiający w chwili kiedy otrzymał polisę nr 908560099617 obowiązującą od dnia 5 września 2017 roku do 4 września 2018 roku winien wezwać Wykonawcę do przedłożenia polisy ważnej w dacie zawarcia umowy nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku, zgodnie z oświadczeniem Wykonawcy złożonym w § 5 ust. 1 ww. umowy.

Zgodnie z KRS, złożonym zarówno bezpośrednio do oferty, jak i w wyniku wezwania w trybie art. 26 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Fundacja „Głowa do góry” nie miała w dziale 3 wpisanej żadnej działalności, a jedynie w rubryce 3 – cel działania organizacji – działania związane z pomocą społeczną i promocją zatrudnienia.

Do oferty Wykonawca załączył informację, iż „Fundacja „Głowa do góry” jest przedsiębiorstwem społecznym, prowadzącym działalność gospodarczą w zakresie usług remontowo – budowlanych. Zatrudnia osoby zagrożone wykluczeniem społecznym, które posiadają doświadczenie w branży i legitymują się odpowiednimi kwalifikacjami. W ten sposób realizuje cele statutowe jednocześnie aktywizując osoby w trudnej sytuacji życiowej poprzez wyrównywanie szans oraz integrację i reintegrację społeczną i zawodową osób zagrożonych wykluczeniem społecznym. Fundacja ma potencjał i zasoby oraz współpracuje z przedsiębiorstwami zapewniającymi rzetelne wykonanie zamawianych robót. (...)” .

2.2. Realizacja zadania

Po zawarciu umowy nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku, Fundacja „Głowa do góry” zwróciła się w dniu 18 lipca 2017 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu z prośbą o zgodę na cesję z ww. umowy na zabezpieczenie kredytu potrzebnego do realizacji zadania. Umowa nr 41/2017 zawarta na realizację zadania związanego z termomodernizacją Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie, w § 15 ust. 4 przewidywała możliwość udzielenia cesji, gdzie określono, że *cesja wiarytelności przypadających z niniejszej umowy może być dokonana na rzecz osób trzecich wyłącznie za zgodą Zamawiającego wyrażoną w formie pisemnej pod rygorem nieważności.*

Pismem z dnia 20 lipca 2017 roku (IR.7011.3.2017.KG) Zarząd Powiatu Zgierskiego wyraził zgodę na cesję na zabezpieczenie kredytu z umowy nr 41/2017 dotyczącej Termomodernizacji Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie. Pismo podpisane zostało przez dwóch członków Zarządu: Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego.

W dniu 1 września 2017 roku zawarta została – pomiędzy Fundacją „Głowa do góry” reprezentowaną przez Łukasza Baleję – Prezesa Zarządu a Towarzystwem Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych S.A. z siedzibą w Warszawie – umowa przelewu wierzytelności na zabezpieczenie. Na podstawie wskazanej umowy strony oświadczyły, iż w dniu 1 września 2017 roku zawarły umowę pożyczki nr 2017/08/11, zaś umowa przelewu wierzytelności jest zawarta w celu zabezpieczenia wykonania przez Cedenta umowy pożyczki. Fundacja jako cedent oświadczyła, że przysługuje jej wierzytelność w stosunku do Powiatu Zgierskiego (dłużnik) z tytułu umowy nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku. Zgodnie z § 2 umowy przelewu wierzytelności – w celu zabezpieczenia wierzytelności TISE – Cedent przelewa na TISE przyszłą wierzytelność (pieniężną i związane z nią roszczenia istniejące lub mogące powstać w przyszłości), która będzie przysługiwać mu w stosunku do Dłużnika, a TISE ten przelew przyjmuje z zastrzeżeniami wyspecyfikowanymi w przedmiotowej umowie. W § 2 ust. 2 zobowiązano Fundację „Głowa do góry” jako Cedenta do zawiadomienia dłużnika o scedowaniu Wierzytelności i przedstawieniu TISE w terminie 7 dni od zawarcia umowy oświadczenia Dłużnika o treści stanowiącej załącznik nr 1. Ponadto w § 3 umowy wskazano, że TISE może wykonać prawa ze scedowanej Wierzytelności w przypadku, gdy Cedent nie dokona w terminie określonym w umowie pożyczki zapłaty jakiegokolwiek raty pożyczki lub odsetek. TISE zobowiązuje się do przekazywania każdorazowo po wpływie środków w danym miesiącu i po spłaceniu, począwszy od pierwszego wpływu środków, w pierwszej kolejności należnych rat pożyczki wraz z odsetkami, nadwyżki środków wpływających z tytułu scedowanej wierzytelności, w ciągu 2 dni roboczych od ich wpływu, na rachunek Cedenta wskazany w umowie pożyczki nr 2017/08/11. Po całkowitej spłacie wierzytelności TISE z umowy pożyczki cedowana wierzytelność przejdzie na Cedenta bez konieczności dokonywania dalszych czynności prawnych. Na żądanie Cedenta TISE wystawi odpowiednie zaświadczenie, w szczególności w celu poinformowania Dłużnika cedowanej wierzytelności o przejściu cedowanej wierzytelności na Cedenta. Umowa podpisana została ze strony Cedenta przez Fundację „Głowa do góry” i ze strony TISE przez Wiceprezesa Zarządu.

Załącznikiem nr 1 do ww. umowy przelewu wierzytelności na zabezpieczenie było zawiadomienie na podstawie, którego Fundacja „Głowa do góry” reprezentowana przez Prezesa Fundacji „Głowa do góry” – Łukasza Baleję zawiadomiła Powiat Zgierski, że wierzytelność pieniężna wobec Powiatu Zgierskiego z tytułu umowy 41/2017 zawartej w dniu 11 lipca 2017 roku z Fundacją „Głowa do góry” została przez Fundację, na podstawie umowy cesji wierzytelności zgodnie z art. 509 i nast. Kodeksu Cywilnego, przeniesiona na Towarzystwo Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych S.A. z siedzibą w Warszawie – tytułem zabezpieczenia wierzytelności TISE S.A. z umowy pożyczki nr 2017/08/11 zawartej w dniu 1 września 2017 roku pomiędzy TISE S.A. a Fundacją. W zawiadomieniu poinformowano, że spłata wierzytelności objętych umową przelewu winna nastąpić na rachunek TISE S.A, jak również, że przelew nie może być odwołany bez pisemnej zgody TISE S.A. Zawiadomienie podpisane zostało przez Fundację „Głowa do góry” i przez dwóch członków Zarządu: Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego.

W ramach realizacji zadania dot. termomodernizacji budynków Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie – Fundacja „Głowa do góry” jako Wykonawca przedłożyła Zamawiającemu „Umowę o Wykonanie Robót Budowlanych”. Umowa zawarta została pomiędzy Fundacją „Głowa do góry” reprezentowaną przez Wiceprezesa Fundacji – Genowefę Gorącą – jako Zamawiającym, a firmą CRB Łukasz Baleja, z siedzibą w Głownie, reprezentowaną przez właściciela firmy Łukasza Baleję – jako Wykonawcą. Wskazaną umową Wykonawca

zobowiązał się do wykonania prac przygotowawczych związanych z termomodernizacją budynku Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w zakresie: przygotowania placu budowy, usunięcia drzew i krzewów rosnących wokół budynku, robót demontażowych wewnątrz budynku. Termin rozpoczęcia robót strony ustaliły na 25 sierpnia 2017 roku, a termin zakończenia na 7 września 2017 roku. Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły wynagrodzenie w wysokości 2000 zł netto.

Protokołem z dnia 24 sierpnia 2017 roku Fundacja „Głowa do góry” przekazała Starostwu Powiatowemu w Zgierzu dokumentację projektową dla budynku Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie. Dokumentację projektową w formie papierowej w ilości 5 egzemplarzy oraz w formie elektronicznej na nośniku CD w ilości 2 egzemplarzy odebrał ze strony Powiatu – Krzysztof Gawroński – Kierownik Biura Inwestycji i Remontów Starostwa Powiatowego w Zgierzu. Protokół przekazania podpisany zostały ze strony Powiatu przez Krzysztofa Gawrońskiego oraz ze strony Fundacji „Głowa do góry” przez Łukasza Baleję.

Analiza przedłożonej dokumentacji wykazała, iż dokumentacja projektowa nie została w całości wykonana przez Fundację „Głowa do góry” jako Wykonawcę zadania pn. „Termomodernizacja budynków użyteczności Powiatu Zgierskiego – termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie”, tj.:

- projekt budowlany wymiany instalacji centralnego ogrzewania w ramach „Termomodernizacji budynków użyteczności Powiatu Zgierskiego – termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie” – sporządzony został przez Biuro Projektowo – Inwestycyjne „PAMAR” z Głowna,
- projekt budowlany termomodernizacji budynku Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie – część budowlana – sporządzony został przez Biuro Projektowo – Inwestycyjne „PAMAR” z Głowna,
- projekt techniczny wymiany oświetlenia ogólnego, projekt oświetlenia awaryjnego i ewakuacyjnego oraz projekt wykonania ochrony odgromowej zadań realizowanych w ramach termomodernizacji budynku Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie – wykonany został przez firmę ENERGETYKA-SERWIS Jarosław Kostrubiec ze Zgierza,
- projekt robót geologicznych na wykonanie otworów wiertniczych w celu wykorzystania ciepła Ziemi na działkach o numerach ewidencyjnych 125/2, 125/15 obręb 0014 w Głownie – wykonany został przez Firmę Hydrogeologiczną PANGEA z Chrzanowa,
- projekt wykonawczy instalacji pomp ciepła – sporządzony przez Fundację „Głowa do góry”.

W związku z faktem, iż dokumentacja projektowa sporządzona została przez różne specjalistyczne firmy, a kontrolującym okazano jedną umowę na podwykonawstwo, zwrócono się w dniu 6 lipca 2018 roku do Starosty Zgierskiego z zapytaniem czy były zawierane przez Fundację „Głowa do góry” inne umowy o podwykonawstwo, o których mowa w § 7 umowy nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku.

Pismem z dnia 10 lipca 2018 roku (IR.7011.3.2017.KG) Wicestarosta Zgierski – Krzysztof Kozanecki poinformował, że wykonawca tj. Fundacja „Głowa do Góry” nie zgłosiła innych podwykonawców oprócz firmy CRB Łukasz Baleja.

Wyjaśnienie z dnia 10 lipca 2018 roku (IR.7011.3.2017.KG) w zakresie podwykonawstwa stanowi załącznik nr 5 do protokołu kontroli.

Wartość dokumentacji projektowej, jak wynika z umowy, wynosiła 15.000,00 zł. Jak wynika z zapisu § 7 ust. 6 umowy – *Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz jej zmiany w terminie*

7 dni licząc od daty ich zawarcia, z wyłączeniem umów o podwykonawstwo o wartości mniejszej niż 0,5 % wartości niniejszej umowy. Wyłączenie, o którym mowa w zdaniu pierwszym nie dotyczy umów o podwykonawstwo o wartości większej niż 50.000,00 zł. Biorąc pod uwagę powyższy zapis w odniesieniu do wartości zamówienia – równowartość 0,5% stanowi kwotę 5.444,98 zł, zaś wartość usług projektowych objętych umową 15.000,00 zł (zgodna w wystawioną fakturą nr 01/12/2017). Dokumentacja projektowa wykonana została przez cztery różne podmioty. W związku z faktem, iż Wykonawca nie zgłosił innych wykonawców niż firmę CRB Łukasz Baleja, zaś Zamawiający po odbiorze dokumentacji projektowej nie wezwał Wykonawcy do przedłożenia stosownych umów z podwykonawcami – kontrolujący nie mieli możliwości zweryfikowania czy powyższy obowiązek został przez Wykonawcę zrealizowany.

W dniu 25 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski, w obecności przedstawiciela Zamawiającego, dwóch inspektorów nadzoru oraz przy udziale użytkownika, przekazał przedstawicielowi Wykonawcy – Łukaszowi Baleja teren budowy.

Zgłoszenie zamiaru budowy obiektu lub wykonania robót budowlanych polegających na termomodernizacji budynku w Zespole Szkół Specjalnych w Głownie, bez naruszeń konstrukcji budynku obejmujące ocieplenie ścian zewnętrznych i dachu styropianem, wymianę instalacji c.o. i wymianę oświetlenia – nastąpiło w dniu 28 sierpnia 2017 roku ze wskazaniem, iż roboty rozpoczęte będą w dniu 19 września 2017 roku.

Postanowieniem nr 592/2017 z dnia 12 września 2017 roku (AB.6743.799.2017.KZ/2) Starosta Zgierski odmówił wszczęcia postępowania z uwagi na brak obowiązku zgłoszenia robót budowlanych objętych zgłoszeniem z dnia 28 sierpnia 2017 roku.

Pismem z dnia 28 sierpnia 2017 roku skierowanym do Powiatu Zgierskiego (**brak daty wpływu**) – Fundacja „Głowa do góry” dokonała zgłoszenia zakończenia robót prowadzonych w Zespole Szkół Specjalnych w Głownie polegających na wymianie oświetlenia z jednoczesną prośbą o wyznaczenia daty odbioru robót.

Protokół odbioru robót wymiany oświetlenia i montażu oświetlenia awaryjnego i ewakuacyjnego o wartości kosztorysowej 119.990,00 zł brutto spisany został w dniu 11 września 2017 roku. Z protokołu wynika, że roboty zostały wykonane w czasie od 25 sierpnia 2017 roku do 30 sierpnia 2017 roku, przy czym zgłoszenie zakończenia robót nastąpiło w dniu 28 sierpnia 2017 roku. Planowany termin odbioru wyznaczono na 11 września 2017 roku i w tym też dniu nastąpił odbiór. Z protokołu nie wynika, aby Komisja składająca się z przedstawiciela Zamawiającego, Inspektora nadzoru, Kierownika budowy, oraz Wykonawcy, przy udziale Dyrektora ZSS w Głownie – miała czy też nie miała uwag o jakości wykonanych robót. Wykonawca udzielił gwarancji na wykonane roboty – zgodnie z umową. W pkt 13 protokołu wskazano, iż na podstawie dokumentacji projektowej, wyników dokonanych odbiorów rozruchu oraz oględzin z natury z przedstawionych dokumentów Przekazujący i Przyjmujący stwierdzają zrealizowanie inwestycji (robót), zgodnie z projektem technicznym wykonania zakresu rzeczowego. Przyjmujący stwierdził gotowość przyjęcia przedmiotu odbioru. Protokół podpisany został ze strony Zamawiającego przez Krzysztofa Gawrońskiego – Kierownika Biura Inwestycji i Remontów Starostwa Powiatowego.

Za powyższe roboty Fundacja „Głowa do góry” w dniu 11 września 2017 roku wystawiła fakturę 01/09/2017 na kwotę 119.990,00 zł tytułem termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie – roboty elektryczne. Faktura wystawiona z terminem zapłaty – 30 dni. Wartość wynikająca z faktury przekazana została w dniu 19 września 2017 roku w całości na rachunek Towarzystwa Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych w Warszawie (WB nr 23).

Następnie pismem z dnia 28 września 2017 roku (**brak daty wpływu do Starostwa**) Fundacja „Głowa do góry” dokonała zgłoszenia zakończenia robót polegających na

modernizacji centralnego ogrzewania z montażem nowego źródła ciepła z prośbą o wyznaczenie daty odbioru robót. W dniu 23 października 2017 roku spisany został protokół odbioru robót dotyczących modernizacji c.o. wraz z montażem nowego źródła ciepła o wartości kosztorysowej 498.000,00 zł brutto. Z protokołu wynika, iż roboty prowadzone były w okresie od 25 sierpnia do 28 września 2017 roku, natomiast na dzień 23 października 2017 roku wyznaczono termin odbioru. Komisja nie miała uwag co do jakości wykonanych robót. Gwarancja udzielona została przez Wykonawcę – zgodnie z umową. Protokół podpisany został ze strony Zamawiającego przez Krzysztofa Gawrońskiego – Kierownika Biura Inwestycji i Remontów Starostwa Powiatowego. Jak zostało wskazane powyżej zgłoszenie zakończenia robót nastąpiło w dniu 28 września 2017 roku, natomiast odbioru dokonano w dniu 23 października 2017 roku, przy czym zgodnie z § 8 ust. 4 umowy Zamawiający zobowiązany był przystąpić do odbioru końcowego wykonanych robót w ciągu 14 dni od dnia ich zakończenia i zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru końcowego.

W dniu odbioru robót, tj. 23 października 2017 roku Fundacja wystawiła fakturę nr 01/10/2017 tytułem robót budowlanych – modernizacja instalacji c.o. wraz z montażem nowego źródła ciepła na kwotę 498.000,00 zł z terminem zapłaty – 30 dni. Zapłaty za wskazaną fakturę dokonano w dniu 24 listopada 2017 roku w całości również na rachunek Towarzystwa Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych w Warszawie (WB nr 37).

Pismem z dnia 30 listopada 2017 roku Fundacja „Głowa do góry”, w związku z zakończeniem wszystkich prac związanych z termomodernizacją Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie, zgłosiła gotowość do odbioru. Na piśmie zamieszczona została parafka Biura Inwestycji o wpływie pisma w dniu 30 listopada 2017 roku.

Protokołem odbioru robót z dnia 11 grudnia 2017 roku dokonano odbioru pozostałych robót budowlanych objętych przedmiotem zamówienia o wartości kosztorysowej 456.006,74 zł. Zgodnie z protokołem roboty wykonane zostały w okresie od 25 sierpnia do 30 listopada 2017 roku. Termin odbioru zaplanowano na dzień 11 grudnia 2017 roku. Wykonawca udzielił gwarancji na wykonane roboty do 12 grudnia 2025 roku. Komisja nie miała uwag do jakości wykonanych robót. Ze strony Zamawiającego Protokół podpisany został przez Krzysztofa Gawrońskiego – Kierownika Biura Inwestycji i Remontów Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Za roboty objęte protokołem odbioru z dnia 11 grudnia 2017 roku, oraz za dokumentację projektową, Fundacja „Głowa do góry” w dniu 12 grudnia 2017 roku wystawiła fakturę 01/12/2017 na kwotę 471.006,74 zł, w tym za wykonanie pozostałych robót budowlanych objętych przedmiotem zamówienia 456.006,74 zł i za wykonanie dokumentacji projektowej 15.000,00 zł. Faktura wystawiona z terminem zapłaty – 30 dni. Wartość wynikająca z faktury w całości przekazana została w dniu 22 grudnia 2017 roku (WB nr 46) na rachunek Towarzystwa Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych w Warszawie.

Realizacja zadania związanego z termomodernizacją Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie odbywała się przy udziale środków unijnych w ramach projektu pn. „Termomodernizacji budynków użyteczności Powiatu Zgierskiego” zakwalifikowanego do dofinansowania na podstawie uchwały podjętej przez Instytucję Zarządzającą w dniu 1 marca 2017 roku nr 220/17, w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Łódzkiego na lata 2014-2020. Umowę o dofinansowanie projektu nr UDA-RPLD-04.02.01-10-0006/16-00 zawarto w dniu 14 marca 2017 roku, którą ze strony Powiatu Zgierskiego podpisali: Starosta Zgierski – Bogdan Jarota, Wicestarosta – Krzysztof Kozanecki oraz Skarbnik – Iwona Stańczyk. Zgodnie z umową całkowita wartość projektu wynosiła 9.368.949,85 zł, w tym: 7.617.032,40 zł wydatki kwalifikowalne; 6.474.477,54 zł wartość dofinansowania stanowiąca 85% wydatków kwalifikowalnych; 1.751.917,45 zł wartość wydatków niekwalifikowalnych; 2.894.472,31 zł wkład własny Beneficjenta (1.751.917,45 zł wydatki niekwalifikowalne + 1.142.554,86 zł – 15% wydatków kwalifikowalne). Rozpoczęcie

realizacji projektu określono na 19 września 2016 roku zaś zakończenie na 30 grudnia 2019 roku.

W okresie od 12 do 15 lutego 2018 roku Departament ds. Regionalnego Programu Operacyjnego – Wydział Kontroli Zamówień Publicznych Urzędu Marszałkowskiego Województwa Łódzkiego – jako Instytucja Zarządzająca - przeprowadził planowaną kontrolę w zakresie sprawdzenia prawidłowości przeprowadzenia dwóch postępowań o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Termomodernizacja budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego” – termomodernizacja budynków Starostwa Powiatowego Długa 49 w Zgierzu w formule zaprojektuj i wybuduj (znak: ZP.272.64.2017) oraz „Termomodernizacja budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego” – termomodernizacja Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie w formule zaprojektuj i wybuduj (ZP.272.43.2017). Z informacji pokontrolnej nr RPIII.44.11.2018 z dnia 16 lutego 2018 roku wynika, iż Instytucja Zarządzająca nie stwierdziła nieprawidłowości w zakresie udzielenia zamówień publicznych na ww. postępowania przetargowe.

2.3. Zabezpieczenie środków w budżecie i wydatki związane z realizacją zadania

Uchwała budżetowa na rok 2017 (XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) nie przewidywała zadania związanego z termomodernizacją Zespołu Szkół Specjalnych w Głownie. Realizacja powyższego zadania nastąpiła ze środków rozdziału 80102 – Oświata i wychowanie, w którym to rozdziale dla zadania „Termomodernizacja budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego” Rada Powiatu Zgierskiego zabezpieczyła środki uchwałami zmieniającymi budżet:

Termomodernizacja budynków użyteczności publicznej Powiatu Zgierskiego	Rozdział 80102 - Oświata i wychowanie		
	6050	6057	6059
XXIX/339/17 z 24.02.2017	-	1.019.911,64	455.960,48
XXXIII/370/17 z 26.05.2017	65.268,21	-	-
XXXIV/379/17 z 30.06.2017	170.267,29	-	-
XXXV/386/17 z 24.07.2017	-235.535,50	184.196,51	82.346,70
XXXVII/403/17 z 29.09.2017	-	-9.712,01	-4.341,84
Razem	0,00	1.194.396,14	533.965,34

Wykonawca wystawił faktury:

Nr faktury i data wystawienia	Kwota do zapłaty	Data zapłaty faktury	Wydatki kwalifikowane			Wydatki niekwalifikowane § 6059
			Ogółem	Dofinansowane § 6057	Wkład własny § 6059	
Fa nr 01/09/2017 11-09-2017	119 990,00	19-09-2017	97 552,85	82 919,92	14 632,93	22 437,15
Fa nr 01/10/2017 23-10-2017	498 000,00	24-11-2017	404 878,05	344 146,34	60 731,71	93 121,95
Fa nr 01/12/2017 12-12-2017	471 006,74	22-12-2017	382 932,31	325 492,46	57 439,85	88 074,43
Razem	1 088 996,74	-	885 363,21	752 558,72	132 804,49	203 633,53

Wskazane faktury zapłacone zostały w terminie wskazanym w fakturach ze środków rozdziału 80102. Środki wynikające z faktur każdorazowo przekazane zostały na rachunek

Towarzystwa Inwestycji Społeczno – Ekonomicznych w Warszawie w związku z cesją opisaną przy realizacji zadania.

AKTA KONTROLI [strony B:1-313] Kserokopie: SIWZ na roboty budowlane dot. termomodernizacji ZSS w Głownie, ogłoszenie o zamówieniu, oferta Fundacji „Głowa do góry”, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 20 marca 2017 roku, informacja z otwarcia ofert, wezwanie z dnia 26 czerwca 2017 roku do uzupełnienia oświadczenia, dokumenty dotyczące uzupełnienia, wezwanie do uzupełnienia dokumentów z dnia 30 czerwca 2017 roku, dokumenty uzupełnione – wpływ 4 lipca 2017 roku, notatka służbowa z dnia 4 lipca 2017 roku, wniosek komisji dotyczący wyboru oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, umowa nr 41/2017 z dnia 11 lipca 2017 roku, protokół postępowania ZP-PN, polisa na okres 09-03-2017 – 08-03-2018, polisa na okres 05-09-2017 – 04-09-2018, pozwolenie na budowę, protokół przekazania placu budowy, protokół przekazania dokumentacji projektowej, protokół odbioru robót z dnia 11 września 2017 roku, protokół odbioru robót z dnia 23 października 2017 roku, protokół odbioru robót z dnia 11 grudnia 2017 roku, dokumenty dotyczące cesji, statut, KRS, faktury, wnioski pokontrolne Urzędu Marszałkowskiego, umowa o dofinansowanie projektu.

3. BUDOWA CHODNIKA W PASIE DROGI POWIATOWEJ NR 5104 E W M. SMOLICE, GM. STRYKÓW

3.1. Dokumentacja projektowa

Wykonawcą dokumentacji projektowej na zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków” wybrano w wyniku przeprowadzonego postępowania na udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, które ogłoszone zostało w dniu 1 czerwca 2016 roku (BZP nr 64233-2016).

Należy zauważyć, iż zgodnie z art. 4 pkt 8) ustawy prawo zamówień publicznych – ustawy nie stosuje się do: zamówień i konkursów, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro.

Ogłoszenie ww. postępowania przetargowego poprzedzone zostało wnioskiem z dnia 9 maja 2016 roku o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na wykonanie dokumentacji projektowej na zadania pn.:

Zadanie 1: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5167 E w m. Grotniki, gm. Zgierz.

Zadanie 2: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142 E w m. Ustronie, gm. Zgierz.

Zadanie 3: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków.

Wniosek zawierał: propozycję trybu postępowania przetargowego – przetarg nieograniczony; formę wynagrodzenia – umowa ryczałtowa; szacunkową wartość zamówienia – 30.000,00 zł brutto (7.185,80 euro), w tym: zadanie 1 – 9.000,00 zł, zadanie 2 – 9.000,00 zł, zadanie 3 – 12.000,00 zł. Wniosek przewidywał możliwość składania ofert częściowych. Osobą prowadzącą postępowanie w wydziale wnioskującym był Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski, który podpisał w dniu 29 kwietnia 2016 roku przedmiotowy wniosek.

Przedmiotem ogłoszonego postępowania była dokumentacja projektowa na zadania:

1: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5167 E w m. Grotniki, gm. Zgierz.

2: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142 E w m. Ustronie, gm. Zgierz.

3: Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków.

Dokumentacja w każdym przypadku zawierać miała m.in.: mapę numeryczną, aktualną mapę ewidencyjną, plan zagospodarowania terenu, projekt budowlany, projekt

wykonawczy, projekt usunięcia kolizji, specyfikację techniczną wykonania i odbioru robót, kosztorys inwestorski, uzyskanie decyzji pozwolenia na budowę, nadzór autorski.

Kryteria oceny ofert określono jako: cena 80%, termin wykonania 20%.

Do terminu składania ofert (9 czerwca 2016 roku godz. 10⁰⁰) wpłynęła jedna oferta złożona przez firmę pn. STUDIO CENTRUM S.C. J. Kluska, J. Jońca z siedzibą w Łodzi, która to oferta obejmowała wszystkie trzy zadania za cenę:

11.900,00 zł brutto – zadanie nr 1,

11.900,00 zł brutto – zadanie nr 2,

16.500,00 zł brutto – zadanie nr 3.

Łączna wartość trzech zadań wg cen ofertowych wynosiła 40.300,00 zł i tym samym przekraczała szacunkową wartość zamówienia wynoszącą 30.000,00 zł brutto.

W dniu otwarcia ofert, tj. 9 czerwca 2016 roku Komisja przetargowa wystąpiła do Zarządu Powiatu z wnioskiem w sprawie zwiększenia środków finansowych na realizację zamówienia o 10.300,00 zł, wskazując w uzasadnieniu cenę oferty, która wpłynęła w przedmiotowym postępowaniu z jednoczesnym powołaniem się na zapis art. 93 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z wyciągiem z protokołu nr 27/16 z posiedzenia Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 9 czerwca 2016 roku, zatwierdzonym w dniu 16 czerwca 2016 roku – Zarząd Powiatu wyraził zgodę na zwiększenie środków finansowych na realizację ww. zamówienia publicznego o kwotę 10.300,00 zł. W dniu 20 czerwca 2016 roku Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota i Wiceprzewodniczący Zarządu – Krzysztof Kozanecki zatwierdzili propozycję Komisji przetargowej w zakresie udzielenia zamówienia publicznego firmie STUDIO CENTRUM S.C. J. Kluska, J. Jońca.

W dniu 23 czerwca 2016 roku Powiat Zgierski zawarł 3 umowy z wyłonionym w postępowaniu przetargowym wykonawcą STUDIO CENTRUM S.C. J. Kluska, J. Jońca z siedzibą w Łodzi na wykonanie dokumentacji projektowej na trzy odrębne zadania:

umowa nr 18/2016 na zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5167 E w m. Grotniki, gm. Zgierz” – za wynagrodzeniem ryczałtowym w wysokości 11.900,00 zł brutto,

umowa nr 19/2016 na zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5142 E w m. Ustronie, gm. Zgierz” – za wynagrodzeniem ryczałtowym w wysokości 11.900,00 zł brutto,

umowa nr 20/2016 na zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków” – za wynagrodzeniem ryczałtowym w wysokości 16.500,00 zł brutto.

Termin rozpoczęcia we wszystkich umowach określono jako od dnia podpisania umowy, zaś termin zakończenia – 85 dni kalendarzowych. Umowy podpisane zostały ze strony Powiatu przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Adama Świniucha, oraz przez Skarbnika Powiatu – Iwonę Stańczyk.

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego zatwierdzony został w dniu 27 czerwca 2016 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Adama Świniucha.

Umowny termin zakończenia zadania określony został w ilości 85 dni kalendarzowych od dnia zawarcia umowy. Ostatni dzień terminu wykonania zadania przypadał na dzień 15 września 2016 roku. **W dniu 14 października 2016 roku** spisane zostały trzy protokoły odbioru dokumentacji – wykonanych zgodnie z umowami z dnia 23 czerwca 2016 roku, odpowiednio nr: 18/2016, 19/2016 i 20/2016. Z protokołów wynika, iż wykonawca złożył

dokumentację projektowo-wykonawczą w 4 egzemplarzach w wersji papierowej każda, oraz po 1 egzemplarzu w wersji elektronicznej.

W wyniku nieterminowego wykonania zadania wynikającego z umów: 18/2016, 19/2016, 20/2016 Powiat Zgierski pismami z dnia 30 listopada 2016 roku (odrębnie do każdej umowy) poinformował wykonawcę o naliczeniu wykonawcy kar umownych, zgodnie z zapisem § 9 ust. 2 każdej z umów, wg wyliczeń:

[1] do umowy nr 18/2016 i 19/2016:

$(11.900,00 \text{ zł} \times 1\%) \times 6 \text{ dni (od dnia 16.09.2016 do 21.09.2016)} = 714,00 \text{ zł},$

$(11.900,00 \text{ zł} \times 1\%) \times 21 \text{ dni (od dnia 23.09.2016 do 13.10.2016)} = 2.499,00 \text{ zł},$

Razem 3.213,00 zł, która to kara zgodnie z pismami miała zostać potrącona z wynagrodzenia wykonawcy,

[2] do umowy nr 20/2016:

$(16.500,00 \text{ zł} \times 1\%) \times 6 \text{ dni (od dnia 16.09.2016 do 21.09.2016)} = 990,00 \text{ zł},$

$(16.500,00 \text{ zł} \times 1\%) \times 21 \text{ dni (od dnia 23.09.2016 do 13.10.2016)} = 3.465,00 \text{ zł}.$

Razem 4.455,00 zł – zgodnie z pismem kara umowna miała zostać potrącona z wynagrodzenia wykonawcy.

Stwierdzono rozbieżność w ilości dni, za które kara miała zostać naliczona. Z powyższego wyliczenia wynika, iż nie naliczono kary za dzień 22 września 2016 roku, jak również za dzień 14 października 2016 roku, w którym nastąpił odbiór dokumentacji potwierdzony protokołem odbioru z dnia 14 października 2016 roku. Zatem nie naliczono kary umownej za 2 dni kalendarzowe.

W wyjaśnieniu z dnia 27 kwietnia 2018 roku, dotyczącym umów nr: 18/2016, 19/2016, 20/2016 z dnia 23 czerwca 2016 roku, Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski, wskazał: „W związku z otrzymaniem od Wykonawcy – Pana Jakuba Jońcy pełnomocnika Studio Centrum S.C. Kluska, J. Jońca kosztorysów na wykonanie dokumentacji na przebudowę powyższych chodników i nie zaakceptowaniem ich przez Zamawiającego Naczelnik Wydziału Drogownictwa przesłał e-maila w dniu 21.09.2016r. do Wykonawcy z prośbą o ich aktualizację. W dniu 22.09.2016r. otrzymaliśmy zaktualizowane wersje kosztorysów na e-maila. Z uwagi na to przy wyliczaniu kar nie uwzględniliśmy jednego dnia, tj. 22.09.2017r., gdyż Wykonawca w tym dniu pracował na zlecenie Zamawiającego zgodnie z § 4 ust. 6 w/w umów uwzględniając jego zalecenie do treści dokumentacji. Powyższe nie uzasadnia naliczenia kary umownej za ten dzień i pomniejsza łączny okres opóźnienia, za który należą się kary umowne.”

Do wskazanego wyjaśnienia przedłożono wydruk z poczty elektronicznej z dnia 21 września 2017 roku dotyczący korespondencji skierowanej do Jakuba Jońcy, gdzie wskazano, cyt. „Kwota zabezpieczona w budżecie Powiatu Zgierskiego na zadanie pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków: 373.500,00 zł. Sugerujemy aby koszty pośrednie przyjąć w wysokości 40% a zysk 5%-10% natomiast stawkę robocizny 11,00 zł netto. Po osiągnięciu kwoty 373.500,00 zł brutto na Smolicach, należy przenieść wszystkie wskaźniki i ceny do pozostałych dwóch tematów tj. chodnika w m. Grotniki i w m. Ustronie, gm. Zgierz.” Korespondencja podpisana została przez Roberta Kowalskiego.

Wyjaśnienie z dnia 27 kwietnia 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego stanowi załącznik nr 6 do protokołu kontroli.

Powołany § 4 – Warunki wykonania przedmiotu umowy ust. 6 umów określał zapis: „Wszelkie rozwiązania technologiczne i materiałowe wymagają pisemnego uzgodnienia z Zamawiającym na etapie zatwierdzania koncepcji projektowej”.

Biorąc pod uwagę powyższy zapis, trudno uznać złożone wyjaśnienie w powyższej kwestii, gdyż zapis ten jasno dotyczy rozwiązań technologicznych i materiałowych, zaś korespondencja z dnia 21 września odnosi się wyłącznie do wysokości kosztów i wysokości zysku, co tym samym nie dotyczy ustaleń dotyczących zastosowania takich a nie innych materiałów, jak również kwestii technicznych. Ponadto cytowany zapis § 4 ust. 6 wskazuje wymóg pisemnych uzgodnień na etapie zatwierdzania koncepcji projektowej, co tym samym odnosi się do ustaleń mających miejsce przed etapem projektowym, a nie już na etapie kosztorysowej. Ponadto, zdaniem kontrolujących, wszelkie ustalenia i oczekiwania Zamawiającego winny być poczynione w trakcie okresu wykonywania przedmiotu umowy, a nie w chwili kiedy przedmiot umowy winien zostać przekazany Zamawiającemu, dlatego też kary umowne winny być naliczone od dnia 16 września 2016 roku do dnia 14 października 2016 roku, tj. za 29 dni opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy, a nie 27 dni i tym samym wynosić:

[1] dla umowy nr 18/2016 i 19/2016:

$(11.900,00 \text{ zł} \times 1\%) = 119,00 \text{ zł} \times 29 \text{ dni} = 3.451,00 \text{ zł}$ dla każdej z umów,

Razem 6.902,00 zł,

[2] dla umowy nr 20/2016:

$(16.500,00 \text{ zł} \times 1\%) = 165,00 \text{ zł} \times 29 \text{ dni} =$

Razem 4.785,00 zł.

Łącznie kara umowna z powyższych umów winna wynosić 11.687,00 zł.

W związku z naliczonymi karami umownymi Starostwo Powiatowe w Zgierzu wystawiło na rzecz Studio Centrum S.C. J. Kluska, J. Jońca obciążające noty księgowo:

3/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 3.213,00 zł umowa nr 18/2016,

4/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 3.213,00 zł umowa nr 19/2016,

5/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 4.455,00 zł umowa nr 20/2016.

3.2. Wybór wykonawcy realizacji zadania

Przedmiot zamówienia: budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w miejscowości Smolice, gmina Stryków. Inwestycja zlokalizowana w miejscowości Smolice, na działkach drogowych nr ewid. 253/2, obręb Smolice oraz 485/2, obręb Stryków 2. Zakres robót: budowa chodnika oraz przebudowa istniejących zjazdów: długość chodnika ok. 998,00 m, szerokość chodnika 2,00 m, pochylenie poprzeczne 2,0% w kierunku jezdni, szerokość zjazdów indywidualnych 5,00 m, szerokość zjazdów publicznych 5,00 m, grubość kostki: na chodniku „6” cm, na zjazdach „6” cm.

Wydział Drogownictwa wystąpił z wnioskiem (DR.272.21.2017.MS) do Biura Zamówień Publicznych o wszczęcie procedury w sprawie udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków” w trybie przetargu nieograniczonego z umową ryczałtową. Wniosek ze strony komórki merytorycznej podpisał w dniu 24 lutego 2017 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski. Wniosek zawierał m.in.:

szacowana wartość zamówienia netto 892.697,63 zł³ (213.824,91 euro), tj. 1.098.018,09 zł brutto (263 004,64 euro brutto),

kwota przeznaczona na sfinansowanie zamówienia: 373.456,97 zł brutto,

wysokość wadium – 9.000,00 zł,

wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy – 5% ceny całkowitej podanej w ofercie,

terminy realizacji zamówienia:

rozpoczęcie - do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,

zakończenie – do 50 dni kalendarzowych do dnia przekazania terenu.

Wniosek zawierał stanowisko Skarbnika Powiatu z dnia 27 lutego 2017 roku z potwierdzeniem zabezpieczenia środków w wysokości 373.456,97 zł. Akceptacja Kierownika Zamawiającego o wszczęcie procedury o udzielenie zamówienia nastąpiła w dniu 28 lutego 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego. Do wniosku załączone zostały: określenie szacunkowej wartości zadania, istotne postanowienia umowy, oraz opis czynności. Kosztorys inwestorski opracowany 1 września 2016 roku określał wartość brutto robót 373.456,97 zł.

Postępowanie na przedmiotowe zadanie ogłoszone zostało w dniu 28 marca 2017 roku. Specyfikację istotnych warunków zamówienia na „Budowę chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków” zatwierdzili w imieniu Zamawiającego: Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota oraz Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztof Kozanecki (brak daty zatwierdzenia). Treść SIWZ obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. Wskazano, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści umowy, zawierał pkt XVII specyfikacji, natomiast projekt umowy stanowił załącznik nr 4 do SIWZ. W pkt IV-VI specyfikacji, zamawiający określił warunki, jakie musieli spełniać wykonawcy oraz opisał wymagane dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie tychże warunków oraz brak podstaw do wykluczenia. Jak wynika z pkt IV.1 SIWZ – Zamawiający wymagał od wykonawcy – na wezwanie Zamawiającego – przedłożenia informacji z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową w kwocie nie mniejszej niż 250 000,00 zł PLN w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone:

- w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 28 marca 2017 roku (53185-2017),
- na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w okresie 28 marca – 14 kwietnia 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia,

³ Szacunkowa wartość zadania netto wynikała z wartości zadań: [1] budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 w m. Smolice, gm. Stryków – kwota netto 303.623,55 zł, [2] zamówienie podstawowe, tj. remonty cząstkowe nawierzchni bitumicznych mieszanką mineralno – bitumiczną na drogach powiatowych Powiatu Zgierskiego – 3 zadania – kwota 203.005,96 zł netto, [3] planowane zamówienie na roboty uzupełniające (45%) – 91.352,68 zł netto, [4] remont cząstkowy nawierzchni bitumicznych przy użyciu emulsji asfaltowej i grysów na drogach powiatowych Powiatu Zgierskiego – 3 zadania kwota 203.252,03 zł, [5] planowane zamówienie na roboty uzupełniające (45%) – 91.463,41 zł netto.

- na stronie BIP Starostwa Powiatowego - wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną w dniu 28 marca 2017 roku.

Powyższe ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Termin składania ofert, zgodnie z SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, wyznaczono na dzień 12 kwietnia 2017 roku, godz. 10⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium - 9.000,00 zł (wysokość wadium określono zgodnie z art. 45 ust. 4 ustawy). Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, termin wykonania 40%. Termin wykonania zamówienia: min. 40 dni max. 50 dni.

W przedmiotowym postępowaniu wykonawcy nie skorzystali z uprawnienia przewidzianego w art. 38 ust. 1 ustawy, tj. możliwości zwrócenia się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Do ostatecznego terminu składania ofert (12 kwietnia 2017 roku godz. 10⁰⁰) - oferty zostały złożone przez 2 wykonawców wskazanych w poniższej tabeli. Zgodnie z pisemną informacją z otwarcia ofert z dnia 12 kwietnia 2017 roku, kwota przeznaczona na sfinansowanie zamówienia wynosiła 373.456,97 zł brutto.

Nr oferty	Dane wykonawcy	wadium	Cena ofertowa (zł brutto)	Termin wykonania	Ocena ofert
1.	Roboty Drogowe Dariusz Kłys 95-002 Smardzew, ul. Smardzewska 5	9.000,00	367.599,69	40 dni kalendarzowych	93,88
2.	Usługi Budowlane KAL-BRUK 91-341 Łódź, ul. Brukowa 12	Gotówka 9.000,00	330.118,00	40 dni kalendarzowych	100

W dniu 12 kwietnia 2017 roku Zamawiający sporządził „Informację z otwarcia ofert”, którą w tym samym dniu opublikował na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu, gdzie poinformował wykonawców o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia publikacji informacji na stronie internetowej - oświadczenia o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału). Oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w dniu 14 kwietnia 2017 roku.

Oferta nr 2 złożona przez Firmę KAL-BRUK wraz z oświadczeniami złożona została na dzień składania, tj. 12 kwietnia 2017 roku i zawierała wraz z oświadczeniami podpisy we wszystkich wymaganych miejscach. Do oferty Wykonawca załączył wydruk z CEIDG, oraz potwierdzenie dokonania wpłaty wadium. Analiza powyższej oferty wykazała, iż w formularzu ofertowym w pkt 6 nie została w żaden sposób wypełniona tabela dotycząca podwykonawców, tym samym wykonawca nie wskazał w jaki sposób zamierza wykonać zamówienie. Komisja w powyższym zakresie nie wezwała Wykonawcy do złożenia wyjaśnień. Na wskazaną okoliczność Komisja przetargowa sporządziła protokół (brak daty sporządzenia protokołu) dotyczący zaniechania czynności wezwania do wyjaśnień uznając, iż w oświadczeniu składanym na podstawie art. 25a ust. 1 ustawy dotyczącym przesłanek wykluczenia z postępowania w dziale „Oświadczenie dotyczące podwykonawcy niebędącego podmiotem na którego zasoby powołuje się wykonawca” Wykonawca oświadczył, że **nie dotyczy**. Tym samym Komisja uznała, że Wykonawca nie zamierza zlecić wykonania zamówienia podwykonawcy.

Zamawiający w dniu 13 kwietnia 2017 roku dokonał badania i oceny ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, jak również średniej arytmetycznej wszystkich złożonych ofert. Komisja nie stwierdziła zaniżenia wartości złożonych ofert.

W dniu 18 kwietnia 2017 roku Zamawiający na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wezwał firmę KAL-BRUK do złożenia aktualnych na dzień złożenia dokumentów i oświadczeń potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia z przedmiotowego postępowania (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia), przy czym dokument o którym mowa w § 5 pkt 4 rozporządzenia załączony został przez Wykonawcę wraz z ofertą. Wymienionym wezwaniem Zamawiający wezwał również Wykonawcę do złożenia dokumentu potwierdzającego ekonomiczne warunki udziału w postępowaniu. Termin na uzupełnienie oświadczeń i dokumentów wyznaczono na 25 kwietnia 2017 roku. Zamawiający dopuścił przesłanie powyższych dokumentów drogą elektroniczną bądź faxem z zaznaczeniem, że oryginał należy niezwłocznie przesłać drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego. Dokumenty i oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w formie elektronicznej w dniu 20 kwietnia 2017 roku, natomiast w oryginale wpływ dokumentów nastąpił w dniu 24 kwietnia 2017 roku, tj. w wymaganym terminie. Wśród dokumentów była również informacja z CEIDG.

Analiza złożonych dokumentów i oświadczeń wykazała, iż złożona przez Wykonawcę informacja z Krajowego Rejestru Karnego odnosiła się jedynie do zapisu „DO PRZETARGÓW GMINNYCH I W STAROSTWIE” bez wskazania czy obejmuje zakres, o którym mowa w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 oraz art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Komisja przetargowa w dniu 25 kwietnia 2017 roku sporządziła do zatwierdzenia wnioski w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty ze wskazaniem oferty firmy KAL-BRUK, jako oferty, która uzyskała najkorzystniejszy bilans liczby przyznanych punktów w oparciu o ustalone kryteria. Oferta Wykonawcy, zdaniem Komisji, nie podlega odrzuceniu i tym samym Wykonawca nie podlega wykluczeniu. Wniosek Komisji zatwierdzony został przez Przewodniczącego i Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego. Zawiadomienie o wyborze oferty sporządzone zostało również w dniu 25 kwietnia 2017 roku i zatwierdzone przez wskazane osoby. Zawiadomienie o wyborze oferty w tym samym dniu zamieszczone zostało na stronie BIP Zamawiającego.

W dniu 9 maja 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Członków Zarządu: Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu, zawarł z firmą KAL-BRUK umowę nr 26/2017 na „Budowę chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków”.

Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

- 1) termin rozpoczęcia – od dnia podpisania umowy,
- 2) termin przekazania terenu robót – do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy,
- 3) termin rozpoczęcia robót – do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,
- 4) termin zakończenia robót – do 40 dni kalendarzowych.

Jednocześnie wskazano, że w odniesieniu do terminu wskazanego w pkt 3 i 4 określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 14 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych (wyspecyfikowanych w ppkt a-d), oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okolicznościach wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 11 lit. a) do h).

Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły wynagrodzenie ryczałtowe brutto 330.118,00 zł. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia

prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierskiego przez Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i drugiego Członka Zarządu – Adama Świniucha przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk. Umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na roboty budowlane zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 10 maja 2017 roku (80790-2017).

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.43.2017 podpisany został w dniu 12 maja 2017 roku w imieniu Zamawiającego przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego.

3.3. Realizacja zadania

Inspektorem nadzoru przy realizacji powyższego zadania – zgodnie z postanowieniami umowy – był Robert Kowalski, posiadający uprawnienia NB.IV.7342/19/98, pełniący jednocześnie funkcję Naczelnika Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Zgłoszenie budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę w zakresie: „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków” wystawione zostało w dniu 9 września 2016 roku. Termin rozpoczęcia robót budowlanych w ww. zgłoszeniu wskazano na 17 października 2016 roku. W zakresie wskazanego zgłoszenia – nie wniesiono sprzeciwu.

W dniu 16 maja 2017 roku, tj. 7 dni od dnia zawarcia umowy nr 26/2017 spisany został protokół z przekazania placu budowy w zakresie ww. zadania. Z protokołu wynika, iż wraz z przekazaniem placu budowy, przekazane zostały: dziennik budowy oraz komplet dokumentacji. W przekazaniu placu budowy uczestniczyła Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Monika Stodulska, Kierownik Oddziału Patrolowo – Drogowego Wydziału Drogownictwa – Jarosław Filipiński, Inspektor Nadzoru – Robert Kowalski, oraz właściciel firmy – Zbigniew Skrzatek.

W dniu 23 czerwca 2017 roku spisany został protokół końcowy odbioru robót zadania „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków”. W odbiorze uczestniczyli: Monika Stodulska – Z-ca Naczelnika Wydziału Drogownictwa i Jarosław – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa, Robert Kowalski – Inspektor Nadzoru, oraz przedstawiciel Wykonawcy i Kierownik budowy. Według protokołu roboty zakończone zostały w dniu 16 czerwca 2017 roku, które odebrane zostały przedmiotowym protokołem – bez uwag. Tym samym przedmiotowe zadanie zrealizowane zostało w umownym terminie.

3.4 Zabezpieczenie środków w budżecie i wydatki związane z realizacją zadania

Dokumentacja projektowa

Uchwałą nr XIX/229/16 z dnia 29 kwietnia 2016 roku Rady Powiatu Zgierskiego wprowadzono plan wydatków z rozdziale 60014 § 6050 na realizację zadań związanych z budową chodników w pasie dróg powiatowych:

nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków – wprowadzony plan wydatków 147.600,00 zł,

nr 5142 E w m. Ustronie, gm. Stryków – wprowadzony plan wydatków 100.800,00 zł,

nr 5167 E w m. Grotniki, gm. Stryków – wprowadzony plan wydatków 147.600,00 zł.

W dniu 16 czerwca 2016 roku uchwałą Zarządu Powiatu zwiększono środki na wskazanych zadaniach o kwoty:

4.500,00 zł – chodnik w pasie drogi 5104 – plan po zmianach 152.100,00 zł,

2.900,00 zł – chodnik w pasie drogi 5142 – plan po zmianach 103.700,00 zł,

2.900,00 zł – chodnik w pasie drogi 5167 – plan po zmianach 103.700,00 zł.

Następnie Rada Powiatu uchwałą nr XXII/258/16 z dnia 29 lipca 2016 roku zwiększyła plan wydatków o kwotę 221.400,00 zł na zadaniu związanym z budową chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E. Plan po zmianie na wskazanym zadaniu wynosił 373.500,00 zł.

Natomiast uchwałą nr XXVI/302/16 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 25 listopada 2016 roku zdjęto całkowicie środki z ww. zadań związanych z budową chodników w pasie dróg powiatowych nr 5104 E, 5142 E, 5167 E. **Tym samym plan wydatków na tych zadaniach wynosił 0,00 zł.**

Uchwałą XXVII/312/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku wprowadzono środki na ww. zadaniach w kwotach:

16.500,00 zł na budowę chodnika w drodze nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków,

11.900,00 zł na budowę chodnika w drodze nr 5142 E w m. Ustronie, gm. Stryków,

11.900,00 zł na budowę chodnika w drodze nr 5167 E w m. Grotniki, gm. Stryków.

Tym samym wprowadzony 22 grudnia 2016 roku plan wydatków na ww. zadania był w każdym przypadku równoważnością wynagrodzenia wykonawcy określonego w poszczególnych umowach: 20/2016, 19/2016 i 18/2016.

W dniu 8 listopada 2016 roku wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu trzy faktury wystawione w dniu 8 listopada 2016 roku przez STUDIO CENTRUM S.C. z terminem zapłaty 30 dni od daty wpływu faktury:

nr 05.11.2016 na kwotę 11.900,00 zł – do umowy nr 18/2016,

nr 06.11.2016 na kwotę 11.900,00 zł – do umowy nr 19/2016,

nr 07.11.2016 na kwotę 16.500,00 zł – do umowy nr 20/2016.

Powyższe faktury zaewidencjonowane zostały na kontach:

[1] Wn 402/1 i Ma 201/001 z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 4300 (z całą wartością wynikającą z danej faktury, tj. 11.900,00 zł, 11.900,00 zł, 16.500,00 zł).

Następnie naliczone zostały kary umowne w wysokościach: 3.213,00 zł, 3.213,00 zł i 4.455,00 zł i tym samym dokonano księgowania:

[2] Wn 201/001 i Ma 240/000 z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 4300 (wyksięgowanie kar umownych z konta 201, celem ujęcia ich na koncie 240).

Zapłaty wartości faktur pomniejszonych o kary umowne dokonano w dniu 7 grudnia 2016 roku (WB nr 244), ze środków klasyfikacji budżetowej 60014 § 4300, w kwotach:

8.687,00 zł – faktura nr 05.11.2016 (11.900,00 zł – 3.213,00 zł),

8.687,00 zł – faktura nr 06.11.2016 (11.900,00 zł – 3.213,00 zł),

12.045,00 zł – faktura nr 07.11.2016 (16.500,00 zł – 4.455,00 zł).

Faktury do zapłaty zatwierdzone zostały przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Skarbnika Powiatu – Iwonę Stańczyk.

Kary umowne w tym samym dniu przekazane zostały z rachunku podstawowego (WB nr 244) na rachunek dochodów w kwotach: 3.213,00 zł 3.213,00 zł i 4.455,00 zł, co zaksięgowano: Wn 240 i Ma 130/030 również z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 4300.

Zatem z powyższego wynika, iż całkowite zdjęcie z planu wydatków środków przeznaczonych na realizację przedmiotowych zadań nastąpiło już w chwili kiedy na podstawie trzech umów (18/2016, 19/2016, 20/2016) zaciągnięte było zobowiązanie i kiedy wpłynęły do Starostwa faktury za realizację zadań. Brak zabezpieczonych środków na zapłatę powyższych zobowiązań spowodował, iż faktury zarówno po stronie kosztowej, jak również po stronie wydatków, ujęte zostały w klasyfikacji budżetowej tego samego rozdziału 60014 jednak w paragrafie wydatków bieżących 4300, a nie wydatków majątkowych 6050. Dopiero po zabezpieczeniu środków w rozdziale 60014 § 6050, które nastąpiło w dniu 22 grudnia 2016 roku, dowodem PK nr PK/87/12/2016 z dnia 9 stycznia 2017 roku, dokonano prawidłowego ujęcia kosztów i wydatków, poprzez:

[1] wyksięgowanie z kont: Wn 402/1 i Ma 201/001, oraz Wn 201/001 i Ma 130/030 – kwot 16.500,00 zł, 11.900,00 zł, 11.900,00 zł z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 4300,

[2] zaksięgowanie na kontach: Wn 080 i Ma 201/001, oraz Wn 201/001 i Ma 130/030 – kwot 16.500,00 zł, 11.900,00 zł, 11.900,00 zł z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 6050,

[3] wyksięgowanie z kont: Wn 901 i Ma 998 kwoty 40.300,00 zł z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 4300,

[3] zaksięgowanie na kontach: Wn 901 i Ma 998 kwoty 40.300,00 zł z klasyfikacją budżetową rozdziału 60014 § 6050.

Powyższe działanie spowodowało również naruszenie art. 254 pkt 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2017, poz. 2077), gdzie określono zasadę, iż dokonywanie wydatków następuje w granicach kwot określonych w planie finansowym, z uwzględnieniem prawidłowo dokonanych przeniesień i zgodnie z planowanym przeznaczeniem, w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów.

W dniu 14 maja 2018 roku Skarbnik Powiatu Zgierskiego złożyła wyjaśnienie w zakresie zabezpieczenia środków na powyższe zadania wskazując: „W dniu 25 listopada 2016 r. Uchwałą Nr XXVI/302/16 Rady Powiatu Zgierskiego, z budżetu powiatu zgierskiego usunięto trzy zadania inwestycyjne dotyczące budowy chodników w Smolicach, Ustroniu i Grotnikach. Inwestycje nie były możliwe do wykonania; powód – zbyt późno przystąpiono do ich realizacji. Ponieważ nie zrealizowano tych inwestycji, środki zabezpieczone na ten cel zostały przeniesione na inne wydatki. Z dofinansowania inwestycji wycofały się też gminy: Stryków (chodnik w Smolicach) i Zgierz (chodnik w Grotnikach i Ustroniu). Z tego wynikało, iż inwestycja nie będzie już nigdy zrealizowana. Dokumentacja projektowa, na której wykonanie została zawarta umowa, miała być sfinansowana z wydatków bieżących w ramach paragrafu 4300 w rozdziale 60014 – Drogi publiczne powiatowe (gdzie występowały środki niewykorzystane na ten cel). Zobowiązanie z tytułu wykonanej dokumentacji zostało przeksięgowane z paragrafu 6050 na paragraf 4300 w ramach rozdziału 60014. W grudniu 2016 r. okazało się, iż Zarząd Powiatu Zgierskiego podjął rozmowy z wóldarzami gmin o zgodę na dofinansowanie inwestycji w roku 2017 a wkład własny na realizację inwestycji pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków” został wprowadzony autopoprawką do projektu budżetu na rok 2017. Tak więc inwestycje miały być jednak realizowane, ale dopiero w

2017 r. W związku z powyższym Uchwałą Nr XXVII/312/16 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 22 grudnia 2016 r. zostały wprowadzone środki na dokumentację projektową w ramach paragrafu 6050, aby stanowić część kosztów związanych z jej realizacją."

Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu w zakresie zabezpieczenia środków na zadaniu pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków” stanowi załącznik nr 7 do protokołu kontroli.

AKTA KONTROLI [strony C:1-162] Kserokopie: not księgowych wraz z protokołami odbioru: 3/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 3.213,00 zł umowa nr 18/2016, 4/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 3.213,00 zł umowa nr 19/2016, 5/k/2016 z dnia 6 grudnia 2016 roku na kwotę 4.455,00 zł umowa nr 20/2016, pism z dnia 28 listopada 2016 roku dotyczących naliczenia kar umownych, trzech faktur wystawionych przez wykonawcę, umów nr 18/2016, 19/2016, 20/2016, protokół postępowania ZP-PN, oferta firmy KAL-BRUK na budowę chodnika w DP 5104E, wezwanie z dnia 18 kwietnia 2017 wraz z dokumentami uzupełnionymi, w tym KRK, uchwała nr XIX/229/16 z dnia 29 kwietnia 2016 roku, uchwała nr XXVI/302/16 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 25 listopada 2016 roku, uchwała nr XXVII/312/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku,

Budowa chodnika

W uchwale budżetowej na rok 2017 podjętej przez Radę Powiatu Zgierskiego w dniu 22 grudnia 2016 roku wprowadzone zostało zadanie pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków”, na które zabezpieczono środki w rozdziale 60014 § 6050 w kwocie 150.000,00 zł. Następnie środki te zwiększone zostały o kwoty:

221.400,00 zł – uchwała Rady Powiatu Zgierskiego nr XXVIII/328/17 z dnia 27 stycznia 2017 roku,

9.600,00 zł – uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 8/28/17 z dnia 16 lutego 2017 roku.

Po dokonanych zmianach plan wydatków na zadaniu ww. zadaniu wynosił 381.000,00 zł. Następnie plan ten został zmniejszony o kwoty:

27.553,00 zł – uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 36/123/17 z dnia 6 lipca 2017 roku,

23.329,00 zł – uchwała Rady Powiatu Zgierskiego nr XXXVI/391/17 z dnia 7 września 2017 roku.

Plan po zmianach wyniósł 330.118,00 zł i pozostał już niezmienny dla tego zadania do końca roku budżetowego 2017.

W dniu 23 czerwca 2017 roku wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu faktura VAT nr 7/2017 z dnia 23 czerwca 2017 roku tytułem budowy chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104E w m. Smolice, gm. Stryków, zgodnie z umową nr 26/2017 na kwotę 330.118,00 zł z terminem zapłaty do dnia 22 lipca 2017 roku. Faktura zatwierdzona została do zapłaty przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Skarbnika Powiatu – Iwonę Stańczyk. Jak wynika z opisu do faktury wydatek współfinansowany był ze środków Gminy Stryków w kwocie 198.070,80 zł otrzymanych na podstawie umowy nr WF 3033.1.2017 z dnia 12 maja 2017 roku. Zapłaty faktury dokonano w dniu 7 lipca 2017 roku (WB nr 53) ze środków rozdziału 60014 § 6050. Księgowania kwoty 330.118,00 zł dokonano na kontach Wn 080 Ma 201/001 i w chwili zapłaty Wn 201/001 Ma 130.

Reasumując, na zadaniu pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków” na dzień zawarcia umowy, tj. na dzień 9 maja 2017 roku środki zabezpieczone zostały w kwocie 381.000,00 zł, natomiast na dzień zapłaty zobowiązania wysokość zabezpieczonych środków równa była wysokości wynagrodzenia wykonawcy i wynosiła 330.118,00 zł.

Realizacja zadania „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków” nastąpiła przy udziale środków pochodzących z dotacji celowej uzyskanej z Gminy Stryków na podstawie umowy nr WF.3033.1.2017 z dnia 12 maja 2017 roku. Umowa zawarta została pomiędzy Gminą Stryków a Powiatem Zgierskim reprezentowanym przez Zarząd Powiatu w osobach Krzysztofa Kozaneckiego – Wicestarosty Zgierskiego i Adama Świniucha – Członka Zarządu, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Zgierskiego – Iwony Stańczyk. Gmina Stryków na podstawie wskazanej umowy zobowiązała się do przekazania na rzecz Powiatu dotacji celowej w łącznej wysokości 449.400,00 zł na realizację dwóch zadań inwestycyjnych:

- 1) Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków – 221.400,00 zł,
- 2) Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5110 E w m. Tymianka, gm. Stryków – 228.000,00 zł.

Umowa określała, że wysokość pomocy finansowej na zadania nie może przekroczyć 60% wartości inwestycji wynikającej z rozstrzygnięć przetargowych. Zgodnie z umową Powiat zobowiązał się do wykorzystania środków zgodnie z przeznaczeniem i rozliczenia udzielonego dofinansowania w terminie 30 dni kalendarzowych od daty zakończenia realizacji zadania, nie później niż do dnia 30 listopada 2017 roku. Ze strony Powiatu umowę podpisali: Wicestarosta Zgierski – Krzysztof Kozanecki, oraz Członek Zarządu – Adam Swiniuch, **stwierdzono brak podpisu Skarbnika Powiatu – Iwony Stańczyk.**

W dniu 30 listopada 2017 roku zawarty został aneks nr 1 do powyższej umowy na mocy, którego zmieniono termin rozliczenia udzielonego dofinansowania, tj. nie później niż do dnia 28 grudnia 2017 roku.

Pismem z dnia 21 lipca 2017 roku Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu (znak: DR.032.68.2017.JF), złożył w Urzędzie Miejskim w Strykowie rozliczenie końcowe udzielonej dotacji, przy czym rozliczenie nie wskazywało, którego zadania ono dotyczy. Z przedłożonych dokumentów ustalono, iż rozliczenie dotyczyło budowy chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E w m. Smolice gm. Stryków. Z pisma wynika, iż do rozliczenia przedłożono umowy, protokół odbioru robót, dokumenty księgowe, oraz potwierdzenie dokonania zapłaty. Środki w kwocie 198.070,80 zł, stanowiące 60% wartości wynagrodzenia Wykonawcy (330.118,00 zł) wpłynęły na rachunek Powiatu w dniu 11 lipca 2017 roku.

4. DROGA POWIATOWA NR 5106 E

4.1. Budowa odwodnienia odcinka drogi powiatowej nr 5106 E – ul. Piłsudskiego w Zgierzu

W dniu 30 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski, pismem AB.6743.796.2017.KZ, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na budowie odwodnienia odcinka drogi powiatowej nr 5106E – ul. Piłsudskiego w Zgierzu na działkach nr 598/1, 689 (obręb Zgierz 123). Planowany termin przystąpienia do robót – 20 września 2017 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Architektury i Budownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 11 grudnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Członków Zarządu Wojciecha Brzeskiego oraz Adama Świniucha, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 73/2017 z Dariuszem Kłysem (Roboty Drogowe Dariusz Kłys; 95-002 Smardzew; Łagiewniki Nowe, ul. Smardzewska 5) na wykonanie przedmiotu

zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 133.977,00 zł⁴ w terminie 25 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 11 grudnia 2017 roku ważną w okresie: [1] od 11 grudnia 2017 roku do dnia 12 lutego 2018 roku do kwoty 6.698,85 zł z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 13 stycznia 2018 roku do dnia 28 stycznia 2021 roku do kwoty 2.009,66 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych⁵.

Protokół z przekazania placu budowy spisano w dniu 9 lutego 2018 roku, wskazując, że plac budowy jest przekazywany z tym dniem. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego. Zgodnie z §2 ust. 1 pkt 2) umowy nr 73/2017, termin przekazania terenu robót – do 7 dni kalendarzowych od dnia podpisania umowy.

W dniu 2 marca 2018 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęło pismo następującej treści: „Firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys zwraca się z prośbą o przesunięcie terminu zakończenia realizacji zadania (...) do dnia 30.03.2018 r. Swoją prośbę motywujemy występującymi od dnia przekazania terenu ujemnymi temperaturami, opadami śniegu oraz utrzymującą się zmarzliną podłoża. Z uwagi na występowanie wyżej wspomnianych zjawisk atmosferycznych, nie jest możliwe zrealizowanie zamówienia w sposób należyty, zgodnie z dokumentacją projektową, z zachowaniem obowiązujących norm i przepisów oraz zasad sztuki budowlanej”.

W dniu 9 marca 2018 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęło kolejne od Dariusz Kłysa: „Firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys zgłasza zakończenie prac związanych z kanalizacją deszczową, odwodnieniem oraz usunięciem kolizji (...). Jednocześnie podtrzymujemy naszą prośbę wyrażoną w piśmie z dnia 02.03.2018 roku o przesunięciu terminu zakończenia prac do 30.03.2018 r. z uwagi na utrzymywanie się niesprzyjających warunków atmosferycznych. Na potwierdzenie powyższego w załączeniu składamy meteorogramy”. Przedmiotowe meteorogramy obejmowały okres od dnia 9 lutego do dnia 2 marca 2018 roku i **prezentowały warunki atmosferyczne we ww. okresie dla miasta Łodzi (inwestycja była realizowana w Zgierzu).**

Aneksem nr 1 z dnia 5 marca 2018 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 30 marca 2018 roku.

Zgodnie z §14 ust. 2 pkt 9) umowy nr 73/2017, zamawiający przewidywał możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych m.in. w pkt 10), tj. wstrzymania robót budowlanych, w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.: a) temperatura gruntu niższa niż +5° C; b) ciągłe opady śniegu, utrzymujące się dłużej niż 2 dni kalendarzowe; c) śnieg utrzymujący się na gruncie dłużej niż 2

⁴ Uchwałą nr XL/465/17 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 22 grudnia 2017 r. wraz ze zmianą wprowadzoną uchwałą nr XLI/469/17 z dnia 28 grudnia 2017 roku ustalono wykaz wydatków niewygasających z upływem roku budżetowego 2017, w tym wydatki z tytułu budowy odwodnienia odcinka drogi powiatowej nr 5106E (Zgierz, ul. Piłsudskiego) – 133.977,00 zł. Termin realizacji – 30 czerwca 2018 roku.

⁵ Art. 67 ust. 1 pkt 4 stanowi, że zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego albo przetargu ograniczonego nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, i nie zostały złożone żadne oferty lub wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ze względu na ich niezgodność z opisem przedmiotu zamówienia lub wszyscy wykonawcy zostali wykluczeni z postępowania, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione (obecne brzmienie ww. przepisu obowiązuje od dnia 28 lipca 2016 roku). W dniu 15 listopada 2017 roku Powiat Zgierski unieważnił przetarg nieograniczony w przedmiotowym zakresie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 – nie złożono żadnej oferty. Wartość zamówienia ustalona na podstawie kosztorysu inwestorskiego – 109.107,86 zł.

dni kalendarzowe; d) opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe. W §14 ust. 2 pkt 12) zapisano: „Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych. Wniosek musi zawierać uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych: ogólnodostępne mapy pogodowe, dokumentację fotograficzną itp., w przypadku zaistnienia innych okoliczności opinie, dokumenty potwierdzające stan opisany we wniosku. Ponadto Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Do terminu wykonania umowy, określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres przerwy w jej realizacji spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 9)”.

Na podstawie okazanych dokumentów kontrolujący nie są w stanie ustalić, czy inwestycja została zrealizowana w ciągu 25 dni kalendarzowych, jak przewidywała umowa.

Wykonawca w dniu 26 marca 2018 roku dokonał zgłoszenia wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 5 kwietnia 2018 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego przy udziale inspektora nadzoru. Usterki nie stwierdzono. **Inwestycja była realizowana po zakończeniu obowiązywania gwarancji należytego wykonania umowy. Nie przedłużano terminu obowiązywania gwarancji, ani nie dokonywano zmian z zakresie formy wniesienia zabezpieczenia.**

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
Roboty Drogowe Dariusz Kłys Umowa z dn. 11.12.2017 r.			133.977,00	
1.	43/2018 05.04.2018 05.04.2018	Budowa odwodnienia odcinka drogi powiatowej nr 5106E – protokół odbioru z dn. 05.04.2018 r.	133.977,00	09.04.2018

AKTA KONTROLI [strony D:1-36]: kserokopie: umowa nr 73/2017 z dnia 11 grudnia 2017 roku z Dariuszem Kłyssem, protokół z przekazania placu budowy z dnia 9 lutego 2018 roku, pisma wykonawcy z dnia 2 i 8 marca 2018 roku, aneks nr 1 z dnia 5 marca 2018 roku, zawiadomienie o zakończeniu robót z dnia 26 marca 2018 roku, protokół odbioru z dnia 5 kwietnia 2018 roku, faktura nr 43/2018z dnia 5 kwietnia 2018 roku wraz z potwierdzeniem zapłaty.

4.2. Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5106 E – ul. Piłsudskiego w Zgierzu

W dniu 29 września 2017 roku Powiat Zgierski, pismem AB.6743.912.2017.PM, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na przebudowie chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5106E – ul. Piłsudskiego w Zgierzu, na działkach nr 598/1, 689 (obręb Zgierz 123). Planowany termin przystąpienia do robót – 20 października 2017 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Architektury i Budownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 22 grudnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Budziarskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr

78/2017 ze Zbigniewem Skrzatkiem, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą Skrzatek Zbigniew Jarosław Usługi Budowlane KAL-BRUK, na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 218.940,00 zł⁶ w terminie 25 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 21 grudnia 2017 roku ważną w okresie: [1] od 22 grudnia 2017 roku do dnia 13 lutego 2018 roku do kwoty 10.947,00 zł z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 14 lutego 2018 roku do dnia 27 lutego 2021 roku do kwoty 3.284,10 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych⁷.

W umowie wskazano, że Zamawiający jest zobowiązany do powiadomienia wykonawcy o wejściu w teren w terminie 7 dni kalendarzowych po wykonaniu odwodnienia w ulicy Piłsudskiego w Zgierzu (odbiór ww. zadania został dokonany w dniu 5 kwietnia 2018 roku). Protokół z przekazania placu budowy spisano w dniu 9 kwietnia 2018 roku, wskazując, że plac budowy jest przekazywany z tym dniem. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego.

Wykonawca w dniu 30 kwietnia 2018 roku dokonał zgłoszenia wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 11 maja 2018 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę przy udziale inspektora nadzoru – Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego. Usterek nie stwierdzono. **Inwestycja była realizowana po zakończeniu obowiązywania gwarancji należytego wykonania umowy. Nie przedłużano terminu obowiązywania gwarancji, ani nie dokonywano zmian w zakresie formy wniesienia zabezpieczenia.**

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
KAL-BRUK Skrzatek Zbigniew Umowa z dn. 22.12.2017 r.			218.940,00	
1.	4/2018 11.05.2018 11.05.2018	Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5106E – protokół odbioru z dn. 11.05.2018 r.	218.940,00	05.06.2018

5. BUDOWA CHODNIKA W PASIE DROGI POWIATOWEJ NR 5142 E W M. USTRONIE, GM. ZGIERZ (ZP.272.78.2017)

5.1. Wybór wykonawcy inwestycji

W dniu 24 sierpnia 2017 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa Robert Kowalski przedłożył wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na realizację przedmiotowej inwestycji. Wartość zamówienia została ustalona na kwotę 268.869,45 zł (64.401,41 euro)⁸ na podstawie kosztorysu inwestorskiego. Wniosek został zaakceptowany przez Wicestarostę Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego w dniu 25

⁶ Uchwałą nr XL/465/17 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 22 grudnia 2017 r. wraz ze zmianą wprowadzoną uchwałą nr XLI/469/17 z dnia 28 grudnia 2017 roku ustalono wykaz wydatków niewygasających z upływem roku budżetowego 2017, w tym wydatki z tytułu przebudowy chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5106E (Zgierz, ul. Piłsudskiego) – 218.940,00 zł. Termin realizacji – 30 czerwca 2018 roku.

⁷ Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był termin wykonania przedmiotu zamówienia (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 25 kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy, za co otrzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

⁸ Zamówienie udzielane jako część zamówienia o wartości 857.943,53 (205.500,38 euro).

sierpnia 2017 roku. W tym samym dniu Skarbnik Powiatu Zgierskiego Iwona Stańczyk potwierdziła, że w uchwale budżetowej na 2017 rok znajdują się środki finansowe w wysokości 330.709,42 zł (wartość zamówienia powiększona o podatek od towarów i usług) na realizację zamówienia. Wniosek został zatwierdzony przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Budziarskiego.

Postępowanie zostało wszczęte w dniu 31 sierpnia 2017 roku poprzez zamieszczenie na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w Zgierzu oraz na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego ogłoszenia o zamówienia. W tym samym dniu ogłoszenie zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych (581114-N-2017). Najważniejsze informacje dotyczące przetargu: [1] czas trwania zamówienia – do 50 dni od dnia przekazania terenu budowy; [2] wadium – 7.000,00 zł; [3] kryteria wyboru najkorzystniejszej oferty – najniższa cena (60%), termin wykonania (40%)⁹; [4] termin składania ofert – 15 września 2017, godz. 10.00.

W dniu 31 sierpnia 2018 roku na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego zamieszczono specyfikację istotnych warunków zamówienia, która została zatwierdzona przez Wojciecha Brzeskiego oraz Adama Świniucha – Członków Zarządu.

W niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznej oferty zostały złożone przez:

Lp.	Wykonawca	Cena (zł)	Termin wykonania
1.	Roboty Drogowe Dariusz Kłys 95-002 Smardzew; Łagiewniki Nowe, ul. Smardzewska 5	324.720,00	40 dni

Wykonawca w dniu 18 września 2017 roku przedłożył oświadczenie o braku przynależności do grupy kapitałowej, natomiast w dniu 27 września 2017 roku dokumenty/oświadczenia potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu i niepodleganiu wykluczeniu (wezwanie z dnia 21 września 2017 roku, termin składania dokumentów – 28 września 2017 roku).

Wniosek komisji przetargowej w sprawie wyboru wykonawcy został w dniu 3 października 2017 roku zatwierdzony przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego. W tym samym dniu przekazano wykonawcy zawiadomienie o wyborze oferty.

W dniu 10 października 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Adama Świniucha oraz Wojciecha Brzeskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 61/2017 z Dariuszem Kłysem, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą Roboty Drogowe Dariusz Kłys, na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 324.720,00 zł w terminie 40 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 5 października 2017 roku ważną w okresie: [1] od dnia 10 października do dnia 26 grudnia 2017 roku do kwoty 16.236,00 zł z niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 27 grudnia 2017 roku do dnia 11 stycznia 2021 roku do kwoty 4.870,80 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 20 października 2017 roku (500046839-N-2017).

⁹ Kryterium oceniane na podstawie oświadczenia składanego w treści formularza ofertowego: [1] 40 dni kalendarzowych – 40 pkt; [2] 45 dni kalendarzowych – 20 pkt; [3] 50 dni kalendarzowych – 0 pkt.

5.2. Realizacja i nadzór inwestorski

W dniu 9 września 2016 roku Powiat Zgierski pismem BS.132.2016.MP, podpisanym przez Wojciecha Brzeskiego oraz Adama Świniucha – Członków Zarządu, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych związanych z budową chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5142E w miejscowości Ustronie (Gmina Zgierz), w istniejącym śladzie, niewymagającego zmiany granic pasa drogowego (działka nr 391 w obrębie Ustronie). Planowany termin przystąpienia do robót – 10 października 2016 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją Naczelnika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierzu Agnieszki Kropp-Nowackiej.

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano w dniu 17 października 2017 roku (protokół z dnia 13 października 2017 roku). Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego.

W dniu 20 listopada 2017 roku wykonawca inwestycji zwrócił się do Powiatu Zgierskiego pismem następującej treści: *„Firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys zwraca się z prośbą o przesunięcie terminu zakończenia realizacji zadania pn. »Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5142E w m. Ustronie, gm. Zgierz«, zgodnie z zawartą umową Nr 61/2017 z dnia 10.10.2017 r. W związku z wystąpieniem okoliczności zawartych w w/w umowie, zgodnie z §14 pkt 9 i 10 ppkt a) zawartej umowy, w dniach 31 października oraz od 11 do 14 listopada, jak również 17 i 18 listopada – występowała temperatura niższa niż +5 °C., stan taki miał miejsce przez 7 dni kalendarzowych. Ponadto zgodnie §14 pkt 10 ppkt d), w dniach 27.10 do 29.10 oraz 01.11 do 03.11 występowały opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni, stan taki miał miejsce przez 6 dni kalendarzowych. Opady deszczu występowały również w innych dniach trwania okresu umowy powodując przerwy w prowadzeniu budowy chodnika, a okoliczności te nie zostały zawarte w umowie. W związku z powyższym, prosimy o przesunięcie terminu zakończenia realizacji budowy chodnika o 13 dni kalendarzowych, to jest do 8 grudnia 2017 roku r. Jako dowód występujących okoliczności przedstawiamy meteorogramy pogodowe”.* **Załączone meteorogramy pogodowe zostały wygenerowane dla miasta Łodzi, natomiast inwestycja była realizowana na terenie gminy Zgierz (miejscowość Ustronie). Serwis z którego korzystał wykonawca pozwala na generowanie meteorogramów dla miasta Zgierza.**

W odpowiedzi, pismem z dnia 22 listopada 2017 roku podpisanym przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę wyrażono zgodę na przedłużenie terminu wykonania zadania do dnia 8 grudnia 2017 roku.

Aneks nr 1 z dnia 23 listopada 2017 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 8 grudnia 2017 roku (pierwotny termin upływał z dniem 27 listopada 2017 roku)¹⁰.

W dniu 2 lipca 2018 roku kontrolujący zwrócili się do Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego pismem następującej treści: „W dniu 10 października 2017 Powiat Zgierski zawarł umowę nr 61/2017 z Dariuszem Kłysem, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą Roboty Drogowe Dariusz Kłys, na wykonanie przedmiotowej inwestycji. W dniu 23 listopada 2017 roku zawarto aneks nr 1 do powołanej umowy. Jako uzasadnienie zawarcia niniejszego aneksu

¹⁰ Termin 40 dni kalendarzowych od dnia 17 października 2017 roku upływał w dniu 26 listopada 2017 roku - niedziela. Zgodnie z art. 115 kodeksu cywilnego, jeżeli koniec terminu do wykonania czynności przypada na dzień uznany ustawowo za wolny od pracy lub na sobotę, termin upływa następnego dnia, który nie jest dniem wolnym od pracy ani sobotą.

kontrolującym przedłożono: [1] pismo Dariusza Kłysa z dnia 20 listopada 2017 roku wraz z załączonymi do tego pisma meteorogramami; [2] pismo Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 22 listopada 2017 roku, podpisane przez Pana, w którym wyrażono zgodę na zawarcie aneksu. Czy w zakresie okoliczności związanych z zawarciem przedmiotowego aneksu istnieje jeszcze jakaś dokumentacja? Jeśli tak, proszę o przekazanie kserokopii tej dokumentacji poświadczzonej za zgodność z oryginałem”.

Odpowiedź na powyższe pismo kontrolujący uzyskali w dniu 4 lipca 2018 roku w piśmie podpisanym przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego: „(...) Zarząd Powiatu Zgierskiego informuje, że nie posiadamy innej dokumentacji w zakresie okoliczności związanych z zawarciem aneksu niż tą którą Pan posiada”.

Zapytanie kontrolujących z dnia 2 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 4 lipca 2018 roku (Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142E w m. Ustronie) stanowią załącznik nr 8 do protokołu kontroli.

Zgodnie z §14 ust. 2 pkt 9) umowy nr 50/2017, zamawiający przewidywał możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych m.in. w pkt 10), tj. wstrzymania robót budowlanych, w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.: a) temperatura gruntu niższa niż +5° C; b) ciągłe opady śniegu, utrzymujące się dłużej niż 2 dni kalendarzowe; c) śnieg utrzymujący się na gruncie dłużej niż 2 dni kalendarzowe; d) opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe. W §14 ust. 2 pkt 12) zapisano: „Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych. Wniosek musi zawierać uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych: ogólnodostępne mapy pogodowe, dokumentację fotograficzną itp., w przypadku zaistnienia innych okoliczności opinie, dokumenty potwierdzające stan opisany we wniosku. Ponadto Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Do terminu wykonania umowy, określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres przerwy w jej realizacji spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 9)”.

Abstrahując od powyższego, z przedłożonych przez wykonawcę dokumentów nie wynika, by w przedmiotowym okresie występowały „opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe”, co stanowiło warunek konieczny złożenia wniosku o wstrzymanie robót. W ocenie kontrolujących przez to pojęcie należy rozumieć opady trwające przez większą część dnia, a nie w ogóle opady deszczu. Zauważyć należy, że w miesiącach jesiennych (październik-listopad), w których była realizowana inwestycja, występujące przelotne opady nie są zjawiskiem nadzwyczajnym i każdy przedsiębiorca musi takie zjawiska pogodowe brać pod uwagę, co wiąże się z ryzykiem prowadzenia działalności gospodarczej. Poza tym wykonawca licząc się z możliwością wystąpienia niekorzystnych warunków pogodowych mógł zaproponować dłuższy termin realizacji zamówienia (70 dni kalendarzowych), co oczywiście wiązałoby się z brakiem punktacji za to to kryterium (wykonawca zaproponował 40 dni kalendarzowych przez co uzyskał 40 punktów – waga kryterium terminu wynosiła 40%).

Zgłoszenie zakończenia robót nastąpiło w dniu 7 grudnia 2017 roku. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 14 grudnia 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego przy udziale inspektora nadzoru. Usterek nie stwierdzono. W uwagach wskazano, iż „*istnieje konieczność wyregulowania wysokości powierzchni z kostki brukowej chodnika stanowiącego dojście do budynku Remizy OSP do nowo wybudowanego chodnika – realizacja leży w gestii Gminy Zgierz*”.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
Roboty Drogowe Dariusz Kłys Umowa z dn. 10.10.2017 r.			324.720,00	
1.	155/2017 14.12.2017 14.12.2017	Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142 – protokół odbioru z dn. 14.12.2017 r.	324.720,00	20.12.2017

W dniu 4 października 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Adama Świniucha oraz Wojciecha Brzeskiego, przy kontrasygnacie Głównego Księgowego Agnieszki Szymczyk (z up. Skarbnika Powiatu), zawarł umowę nr 60/2017 z Anną Michałowicz, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Anna Michałowicz MICHAŁOWICZ Przedsiębiorstwo Budowlano-Remontowe, na pełnienie nadzoru inwestorskiego za wynagrodzeniem w kwocie 3.382,50 zł.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
PBR MICHAŁOWICZ Anna Michałowicz Umowa z dn. 04.10.2017 r.			3.382,50	
1.	06/12/2017 14.12.2017 15.12.2017	Nadzór inwestorski	3.382,50	20.12.2017

Zabezpieczenie środków w budżecie dokonane uchwałami Rady Powiatu Zgierskiego: [1] XXXIV/378/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku – 202.395,00 zł; [2] XXXIV/379/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku – zwiększono do kwoty 334.679,00 zł; [3] XXXIXV/449/17 z dnia 30 listopada 2017 roku – zmniejszono do kwoty 328.102,50 zł.

W dniu 7 lipca 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha – Członków Zarządu, zawarł umowę nr 121/WF/2017 z Gminą Zgierz w zakresie pomocy finansowej z przeznaczeniem na realizację zadania pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142E w miejscowości Ustronie (gm. Zgierz) w kwocie maksymalnej wysokości 202.395,00 zł, ale nie większej niż 60% wartości zadania. W dniu 21 grudnia 2017 roku Gmina Zgierz dokonała wpłaty kwoty 196.861,50 zł, co stanowiło 60% poniesionych kosztów na wykonawcę inwestycji oraz nadzór inwestorski.

AKTA KONTROLI [strony E:1-90]: kserokopia: specyfikacja istotnych warunków zamówienia (ZP.272.78.2017), zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty, protokół z postępowania, umowa nr 61/2017 z dnia 10 października 2017 roku z Dariuszem Kłyssem, protokół z przekazania placu budowy z dnia 13 października 2017 roku, aneks nr 1 z dnia 23 listopada 2017 roku, zawiadomienie o zakończeniu robót z dnia 7 grudnia 2017 roku, protokół odbioru z dnia 14 grudnia 2017 roku, faktura nr 155/2017 z dnia 14 grudnia 2017 roku, umowa nr 121/WF/2017 z dnia 7 lipca 2017 roku z Gminą Zgierz – pomoc finansowa dla Powiatu Zgierskiego.

6. PRZEBUDOWA DROGI POWIATOWEJ NUMER 5147 E RELACJI BORSZYN – TROJANY – RÓŻYCE ŻMIJOWE NA TERENIE GMINY PARZĘCZEW

6.1. Wybór wykonawcy dokumentacji projektowej dotyczącej przebudowy drogi powiatowej nr 5147 E

Wykonanie dokumentacji projektowej na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew” powierzono Janowi Zawadzkiemu prowadzącemu działalność gospodarczą pn. Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki z siedzibą w Łodzi na podstawie umowy nr 128/2016 zawartej przez Powiat Zgierski z wykonawcą w dniu 30 marca 2016 roku. Przedmiotem umowy była dokumentacja projektowa wraz z uzyskaniem decyzji pozwolenia na budowę, obejmująca:

- przebudowę nawierzchni gruntowej na nawierzchnię utwardzoną bitumiczną,
- ułożenie dwóch warstw bitumicznych (warstwy wyrównawczej i warstwy ścieralnej) na odcinku istniejącej nawierzchni,
- odnowę podkładów (belek) i płyty mostu,
- odnowę powierzchni betonowych mostu.

W skład dokumentacji projektowej miały wejść poniższe opracowania projektowe:

- numeryczna mapa do celów projektowych w skali 1:500 na papierze i w formie elektronicznej,
- aktualna mapa ewidencyjna oraz aktualne wypisy z ewidencji gruntów dla terenów bezpośrednio przyległych do inwestycji,
- plan zagospodarowania terenu z wykreśleniem linii regulacyjnych pasa drogowego,
- projekt budowlany,
- projekt usunięcia kolizji istniejącej infrastruktury,
- operat wodno-prawny i opinia (decyzja) środowiskowa,
- specyfikacje techniczne wykonania i odbioru robót budowlanych sporządzone w oparciu o aktualnie obowiązujące ogólne specyfikacje techniczne,
- przedmiar robót,
- kosztorys inwestorski szczegółowy i uproszczony,
- badania, pomiary, opinie, ekspertyzy,
- informacja dotycząca bezpieczeństwa i ochrony zdrowia,
- uzyskanie decyzji pozwolenia na budowę.

Z zapisów umowy wynika, iż wykonawca w ramach umowy i tego samego wynagrodzenia, zobowiązany był do pełnienia nadzoru autorskiego w trakcie realizacji procesu inwestycyjnego robót objętych zadaniem, jak również do dwukrotnej aktualizacji wykonanej dokumentacji projektowo – wykonawczej stanowiącej przedmiot zamówienia. W ramach aktualizacji wykonawca zobowiązany był do wykonania aktualizacji dokumentacji projektowej pod względem aktualnego stanu prawnego oraz wykonania aktualizacji kosztorysów inwestorskich w zakresie obowiązujących cen, w okresie 24 miesięcy od dnia zakończenia realizacji usługi na pisemny wniosek zlecniodawcy, w terminie 30 dni, od daty potwierdzenia otrzymania korespondencji. Jednocześnie wskazano, że w przypadku konieczności poprawienia lub uzupełnienia dokumentacji

projektowej wykonawca zobowiązany jest do dokonania niezbędnych zmian w terminie 7 dni od dnia powiadomienia o tym przez zleceniobiorcę (§ 2 pkt 9-13).

Wynagrodzenie wykonawcy określone zostało w formie ryczałtowej i wynosiło 67.650,00 zł brutto, natomiast termin realizacji – 6 miesięcy od dnia podpisania umowy.

Umowę ze strony Powiatu Zgierskiego podpisał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Członek Zarządu – Wojciech Brzeski, oraz Skarbnik Powiatu – Iwona Stańczyk.

Pismem z dnia 19 września 2016 roku (wpływ 30 września 2016 roku) Wykonawca dokumentacji poinformował, iż z uwagi na opóźnienie prac związanych z opracowaniem mapy do celów projektowych nastąpi opóźnienie złożenia projektu. Ostatecznie odbiór wykonanej dokumentacji nastąpił protokołem odbioru spisany w dniu 17 lutego 2017 roku. Zatem odbiór przedmiotu zamówienia nastąpił po umownym terminie, który to termin wynosił 6 m-cy od dnia podpisania umowy i przypadał na 30 września 2016 roku. **Pismem z dnia 21 lutego 2017 roku Zamawiający poinformował Wykonawcę, iż w związku z faktem, iż dokumentacja dostarczona została Zamawiającemu dopiero w dniu 17 lutego 2017 roku i tym samym Wykonawca nie złożył w terminie umownym dokumentacji – Zamawiający jest zobowiązany do naliczenia kar zgodnie z § 5 ust. 1 umowy, tj. w kwocie 4.702,37 zł. Wskazana wysokość kary umownej wyliczona została wg wzoru:**

$67.650,00 \times 0,05\% = 33,83 \times 139 \text{ dni (od dnia 01.10.2016 do 16.02.2017)}$.

Wymieniona kara umowna miała zostać potrącona przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia.

W dniu 22 lutego 2017 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęła faktura VAT nr 4/02/2017 z dnia 22 lutego 2017 roku wystawiona przez Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki na kwotę 67.650,00 zł tytułem: projekt przebudowy drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew. Termin płatności 21 dni.

W dniu 6 marca 2017 roku Wydział Finansowy wystawił notę księgową nr NK/0009/2017/PZ, na podstawie której obciążono firmę Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki kwotą 4.702,37 zł tytułem kary umownej za 139 dni opóźnienia w wykonaniu umowy nr 128/2016 z dnia 30 marca 2016 roku. W opisie noty wskazano, że zgodnie z § 5 ust. 3 umowy należna kara zostanie potrącona z płatności za fakturę VAT nr 4/02/2017 z dnia 22 lutego 2017 roku. W wyniku powyższego w dniu 13 marca 2017 roku dokonano płatności za wskazaną fakturę w kwocie 62.947,63 zł (WB nr 52), natomiast kwotę 4.702,37 zł w tym samym dniu przekazano na rachunek dochodów powiatu (WB nr 52).

Należy zauważyć, iż ilość dni opóźnienia została zaniżona o jeden dzień, tj. o dzień 17 lutego 2017 roku, w którym to dniu Wykonawca przedłożył Zamawiającemu przedmiot umowy. Tym samym naliczona kara zaniżona została o 33,83 zł.

Zawarcie przedmiotowej umowy poprzedzone było przeprowadzeniem procedury zamówienia publicznego o wartości nie przekraczającej 30 000 euro. Wniosek ZP/05/01/16/DR/DP, zgodnie z zapisem § 5 ust 1 regulaminu¹¹ sporządzony został w formie elektronicznej, obejmujący zamówienie na zlecenie usługi (kosztorysy, SST, przedmiary oraz projekty budowlane) o wartości szacunkowej netto 48.780,49 zł, brutto 60.000,00 zł zaakceptowany został przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa, Głównego

¹¹ Regulamin realizacji zamówień, których wartość szacunkowa netto jest niższa niż wyrażona w złotych równowartość kwoty 30 000 euro Starostwa Powiatowego w Zgierzu – podjęty uchwałą nr 20/63/16 Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 21 kwietnia 2016 roku.

Specjalistę Biura Zamówień Publicznych, Skarbnika, oraz w dniu 11 stycznia 2016 roku przez Starostę Zgierskiego.

Zapytanie ofertowe wysłane zostało do czterech podmiotów:

- 1) PROJTECH Dawid Klimek – Budownictwo Komunikacyjne Projekty i Nadzory – Radziszów,
- 2) Pro – Inwest Łukasz Wyżykowski – Brzozów,
- 3) Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki – Łódź,
- 4) MAG-BUD Piotr Grzyb – Ozorków.

W wyniku powyższego wpłynęły dwie oferty:

- [1] Pro – Inwest Łukasz Wyżykowski – Brzozów – cena brutto 68.880,00 zł,
[2] Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki – Łódź – cena brutto 67.650,00 zł.

Zamawiający wybrał ofertę nr 2 z ceną 67.650,00 zł. Wybór oferty zatwierdzony został w dniu 10 marca 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę.

AKTA KONTROLI [strony F:1-46] Kserokopie: ofert na dokumentację projektową drogi powiatowej nr 5147E, wybór oferty, umowa nr 128/2016, dokumentacja dotycząca odbioru dokumentacji wraz z płytą CD zawierającą dokumentację projektową, faktura nr 4/02/2017 z naliczeniem kary umownej.

6.2. Wybór wykonawcy realizacji zadania

Opis przedmiotu zamówienia zgodnie z SIWZ: przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew oraz Ozorków – długość odcinka 3.408,54 m. Przebudowa obejmowała przebudowę drogi, zjazdów i pobocza. Istniejące przepusty pod koroną drogi oraz pod zjazdami – wymiana na nowe. Usunięcie kolizji z przebiegającym kablem teletechnicznym oraz wykonanie prac remontowych i zabezpieczających na istniejącym obiekcie mostowym.

Kosztorys inwestorski z dnia 1 stycznia 2017 roku opracowany przez Projekty i Nadzory Drogowe Jan Zawadzki Łódź wynosił 2.130.623,62 zł netto (brutto 2.620.667,05 zł).

Naczelnik Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu zwrócił się z wnioskiem (DR.272.22.2017.MS) do Biura Zamówień Publicznych o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na „Przebudowę drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. Wniosek zawierał, m.in.:

- 1) tytuł zamówienia, proponowany tryb postępowania, wysokość wadium,
- 2) szacunkową wartość zamówienia wynoszącą 2.719.697,70 zł netto, tj. 651 440,20 euro netto, 3.345.240,17 brutto, 801 271,45 euro brutto. Kwota przeznaczona na zamówienie 2.620.667,05 zł brutto,
- 3) informacje dotyczące: zamówienia uzupełniającego, zaliczek na poczet wykonania zamówienia, ofert częściowych, ofert wariantowych,
- 4) wysokość wadium – 60.000,00 zł, wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania zamówienia – 5% ceny całkowitej podanej w ofercie,
- 5) okres realizacji zamówienia: rozpoczęcie (do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu), zakończenie (do 90 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu),

- 6) przewidywania istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty,
- 7) informacje o oświadczeniach lub dokumentach jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu, w tym informacja z banku – 2.000.000,00 zł,
- 8) akceptację członka zarządu,
- 9) stanowisko Skarbnika Powiatu o zabezpieczeniu środków w budżecie, akceptację kierownika zamawiającego.

Wniosek zaakceptowany został w imieniu Zamawiającego w dniu 1 marca 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego.

W wyniku powyższego Biuro Zamówień Publicznych w dniu 3 marca 2017 roku przekazało wersję roboczą SIWZ wraz z projektem umowy do zweryfikowania do wydziału merytorycznego.

Specyfikację istotnych warunków zamówienia na przebudowę drogi powiatowej nr 5147 relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew zatwierdziło w dniu 10 marca 2017 roku dwóch Członków Zarządu, tj. Wojciech Brzeski i Adam Świniuch. Jej treść obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy, oraz dodatkowe postanowienia wskazane w ust. 2. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. Wskazano, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści umowy, zawierał pkt XVII specyfikacji, natomiast projekt umowy stanowił załącznik nr 4 do SIWZ. W pkt V i VI specyfikacji, zamawiający określił warunki, jakie musieli spełniać wykonawcy oraz opisał wymagane dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie tychże warunków oraz brak podstaw do wykluczenia.

Jak wynika z przedmiotu zamówienia wskazanego w SIWZ do postępowania przetargowego pn. „Przebudowa drogi powiatowej numer 5147 E relacji Borszyn – Trojany Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew” w opisie przedmiotu zamówienia (pkt II ppkt 1) wskazano, że przedmiotem zamówienia jest przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E na terenie gmin Parzęczew oraz Ozorków. Wobec powyższego zwrócono się do Starosty Zgierskiego o wyjaśnienie przyczyn rozbieżności pomiędzy nazwą główną zadania, a przedmiotem zamówienia w odniesieniu do przebudowy przedmiotowej drogi na terenie gminy Ozorków.

W piśmie z dnia 24 maja 2018 roku Starosta Zgierski wskazał: *„W odniesieniu do pytania dotyczącego rozbieżności w zakresie nazewnictwa zadania, wyjaśniam, że z uwagi na okoliczność, iż przedmiot inwestycji w znacznej mierze (w 80%) położony jest na terenie gminy Parzęczew dla zachowania czytelności w realizowanych zadaniach zostało użyte sformułowanie o przebudowie drogi na terenie gminy Parzęczew. Powyższe miało na celu, w szczególności umożliwienie mieszkańcom Powiatu Zgierskiego na uzyskanie czytelnego przekazu, co do zakresu prac na przedmiotowej inwestycji, a z uwagi na fakt, że przedmiotowa droga przebiega przez obszar dwóch gmin, inny zapis mógł wprowadzać w błąd co do lokalizacji przedmiotu inwestycji.”*

Wyjaśnienie Starosty Zgierskiego z dnia 24 maja 2018 roku stanowi załącznik nr 9 do protokołu kontroli.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone:

w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 10 marca 2017 roku (40691-2017);

na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w dniach 10 marca – 3 kwietnia 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia,

na stronie BIP Starostwa Powiatowego – wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną w dniu 10 marca 2017 roku.

Opublikowane ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, termin składania ofert wyznaczono na dzień 27 marca 2017 roku, godz. 10⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium – 60.000,00 zł (wysokość wadium określono zgodnie z art. 45 ust. 4 ustawy). Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, termin wykonania 40%. Termin wykonania zamówienia: [1] termin przekazania terenu robót budowlanych wraz z kompletną dokumentacją – 7 dni kalendarzowych od dnia zawarcia umowy na realizację zadania, [2] rozpoczęcie: w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu, [3] zakończenie: w terminie min. 70 max. 90 dni kalendarzowych od dnia przekazania wykonawcy terenu budowy.

W przedmiotowym postępowaniu jeden z wykonawców skorzystał z uprawnienia przewidzianego w art. 38 ust. 1 ustawy, tj. możliwości zwrócenia się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (wpływ zapytań nr 1 – 16 marca 2017 roku, przy czym wydział merytoryczny, tj. Wydział Drogownictwa, poinformował o tym fakcie Biuro Zamówień Publicznych w dniu 20 marca 2017 roku; wpływ zapytań nr 2 – 16 marca 2017 roku). Zawiadomienie o udzielonych wyjaśnieniach wraz z pytaniami opublikowano na stronie BIP Starostwa Powiatowego w dniu 20 marca 2017 roku. Jednocześnie w dniu 20 marca 2017 roku zamieszczono na stronie BIP: STWIORB – przepusty pod zjazdami; STWIORB – przepusty pod koronami drzew, oraz przedmiar - teletechnika. W związku z faktem, iż większość odpowiedzi odsyłała ogólnie do treści projektu budowlanego bądź do pomiarów w terenie – Zamawiający przedłużył termin składania ofert o 4 dni, tj. z 27 na 31 marca 2017 roku, celem umożliwienia wykonawcom znalezienia wszystkich danych w dokumentacji projektowej służących przygotowaniu oferty. Zawiadomienie o udzielonych odpowiedziach podpisane zostało przez dwóch członków Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha. Ogłoszenie o zmianie terminu składania ofert (31 marca 2017 roku godz. 10⁰⁰) opublikowano w BZP (47425-2017), na stronie BIP Starostwa w dniu 20 marca 2017 roku, oraz na tablicy ogłoszeń na okres od dnia 20 marca do 3 kwietnia 2017 roku.

W terminie wskazanym przez zamawiającego, tj. 31 marca 2017 roku godz. 10⁰⁰ oferty zostały złożone przez 5 wykonawców wykazanych w poniższej tabeli. Bezpośrednio przed otwarciem ofert, jak wynika z pisemnej „Informacji z otwarcia ofert” z dnia 31 marca 2017 roku, zamawiający podał kwotę jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, tj. 2.620.667,05 zł brutto.

Nr oferty	Dane wykonawcy	wadium	Cena ofertowa (zł brutto)	Termin wykonania	Okres gwarancji	Ocena ofert
1.	WŁODAN Andrzej Włodarczyk Spółka Jawna 95-200 Pabianice, Porszewice 31	Gotówka 60.000,00 – 24.03.2017	2.230.558,25	70 dni	36 m-ce	98,28
2.	DROGOMEX Sp. z o.o. 05-800 Pruszków., ul. Stefana Bryły 4	Gwarancja ubezpieczeniowa 60.000,00 27.03.2017- 31.05.2017	2.364.117,92	70 dni	36 m-cy	94,99
3.	P.U.H. DOMAX Arkadiusz Mika 42-283 Boronów, ul. Grabińska 8	Gwarancja ubezpieczeniowa 60.000,00 31.03.2017 – 30.05.2017	2.345.164,90	70 dni	36 m-cy	95,44

4.	Przedsiębiorstwo Budowy Dróg i Mostów ERBEDIM Sp. z o.o. 97-300 Piotrków Tryb., ul. Żelazna 3	Gwarancja ubezpieczeniowa 60.000,00 31.03.2017 – 30.05.2017	2.422.356,43	80 dni	36 m-ce	93,67 Powinno być 73,67
5.	Konsorcjum firm: LARKBUD Sp. z o.o. , 91-214 Łódź, Kaczeńcowa 6, lok 17 P.P..H.U. WIMTRANS Witold Michalak, 91-409 Łódź, ul. Anstadta 5 lok. 31	Gwarancja ubezpieczeniowa 60.000,00 31.03.2017- 31.05.2017	2.166.800,00	70 dni	36 m-ce	100

Zamawiający w „Informacji z otwarcia ofert”, opublikowanej na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 31 marca 2017 roku, poinformował wykonawców o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia zamieszczenia wskazanej informacji na stronie internetowej – oświadczenie o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału), o którym mowa w art. 24 ust 1 pkt 23 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wszystkie oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w dniu 3 kwietnia 2017 roku.

Komisja przetargowa w dniu 3 kwietnia 2017 roku, na podstawie art. 90 ust. 1a ustawy Prawo zamówień publicznych, przeprowadziła badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia. Nie stwierdzono zaniżenia wartości oferty w stosunku do innych ofert, jak również w stosunku do wartości zamówienia.

W dniu 10 marca 2017 roku oświadczenie, o którym mowa w art. 17 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych złożyli: jako kierownik zamawiającego: Bogdan Jarota – Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego, Krzysztof Kozanecki – Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego, Adam Świniuch – Członek Zarządu (zarówno jako kierownik zamawiającego i jako członek komisji przetargowej), Wojciech Brzeski – Członek Zarządu, Wojciech Budziarski – Członek Zarządu (w dniu 17 marca 2017 roku), oraz Robert Kowalski, Aleksandra Boruta i Monika Wójcik – jako członkowie komisji przetargowej, a także Agnieszka Kowalewska – jako inna osoba wykonująca czynności w postępowaniu.

Powyższe oświadczenia złożone zostały w dniu powołania komisji przetargowej. Należy zauważyć, iż dniu powołania komisji członkowie nie mogli wiedzieć, czy podlegają wykluczeniu w stosunku do potencjalnych wykonawców, tym samym zasadne byłoby by przedmiotowe oświadczenia składane były w chwili otwarcia ofert.

W wyniku badania oferty wykonawcy, którego oferta została oceniona jako najkorzystniejsza (Konsorcjum: Larkbud Sp. z o.o. – WIMTRANS), Zamawiający pismem z dnia 4 kwietnia 2017 roku wezwał wykonawcę w trybie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych do złożenia aktualnego na dzień złożenia oferty oświadczenia składanego na podstawie art. 25a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek wykluczenia z postępowania oraz oświadczenia składanego na podstawie art. 25a ust. 1 dotyczącego spełniania warunków udziału w postępowaniu. Oświadczenie należało uzupełnić do dnia 6 kwietnia 2017 roku. Powyższe wynikało z faktu, iż wykonawca (zarówno Lider konsorcjum, jak i Partner) w oświadczeniach ograniczyli się do złożenia na każdej ze stron jednego podpisu, nie zaś pod treścią każdego z poszczególnych oświadczeń, zatem bez możliwości określenia, do której z części oświadczeń podpis ten się odnosi. Uzupełnione oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w wymaganym terminie. Wszystkie oświadczenia, zarówno złożone wraz z ofertą, jak również uzupełnione, wystawione zostały z datą 30 marca 2017 roku.

Zamawiający w dniu 6 kwietnia 2017 roku wezwał wykonawcę, którego oferta oceniona została najwyżej, do złożenia dokumentów w zakresie: [1] potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu dot. sytuacji ekonomicznej lub finansowej (§ 2 ust. 2

pkt 3 rozporządzenia z dnia 26 lipca 2016 roku w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – informacja z banku potwierdzająca wysokość posiadanych środków lub zdolność kredytową nie mniej niż 2 mln zł), [2] potwierdzenia braku podstaw wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia). Oświadczenia i dokumenty należało przedłożyć w Kancelarii Starostwa do dnia 12 kwietnia 2017 roku.

W dniu 11 kwietnia 2017 roku wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu dokumenty potwierdzające spełnienie ww. warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia złożone przez konsorcjum firm LARKBUD Sp. z o.o. i WIM-TRANS Witold Michalak, w tym:

- opinia bankowa z dnia 30 marca 2017 roku złożona przez partnera Konsorcjum – firmę WIM-TRANS,
- informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21, oraz art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, złożone zgodnie z ww. wymogiem przez Lidera konsorcjum, oraz złożone przez Partnera konsorcjum **jedynie w ogólnie określonym zakresie „wystąpienie przetargu” (bez wskazania czy dotyczy zakresu z art. 24 ust. 1 pkt 13 czy art. 24 ust. 5 pkt 5, czy też obu zakresów)**, które wystawione zostało na dzień 11 października 2016 roku, zatem złożone zostało w ostatnim dniu jego ważności,
- zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wydane przez właściwe US, w tym Lider konsorcjum przedłożył dwa zaświadczenia: wydane w dniu 5 stycznia 2017 roku wg stanu na dzień 4 stycznia 2017 roku, oraz wydane w dniu 5 kwietnia 2017 roku wg stanu na dzień 30 marca 2017 roku,
- zaświadczenia o niezaleganiu w opłacaniu składek ZUS,
- oświadczenia, o których mowa w § 5 pkt 5-9 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia, które zarówno przez Lidera, jak i Partnera konsorcjum **złożone zostały z datą 30 marca 2017 roku, nie zaś na dzień ich składania, o czym mowa w art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.**

Pismem z dnia 11 kwietnia 2017 roku Zamawiający na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych wezwał Wykonawcę do uzupełnienia oświadczeń w zakresie potwierdzenia braku podstaw do wykluczenia, tj. złożenia aktualnych oświadczeń na dzień ich złożenia na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia, tj. oświadczeń wskazanych w § 5 pkt 5-9 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – w związku z faktem, iż wykonawca w dniu 11 kwietnia 2017 roku złożył wymagane dokumenty, jednakże oświadczenia te datowane są na dzień 30 marca 2017 roku, zatem nie są aktualne na dzień złożenia. Oświadczenia należało uzupełnić do dnia 14 kwietnia 2017 roku.

W dniu 13 kwietnia 2018 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęły ww. oświadczenia złożone przez Lidera i przez Partnera konsorcjum. Oświadczenia złożone zostały z datą 13 kwietnia 2017 roku.

Komisja przetargowa w dniu 18 kwietnia 2017 roku (pismo ZP.272.17.201.AB/9) przedstawiła kierownikowi Zamawiającego wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty z jednoczesną propozycją wyboru oferty i propozycją ogłoszenia o wyborze oferty. We wniosku wskazano ofertę, która otrzymała maksymalną liczbę punktów oparciu o ustalone kryteria, tj. oferta nr 5 złożona przez Konsorcjum dwóch firm: Larkbud Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi jako Lider i P.P.H.U. WIM-TRANS Witold Michalak z siedzibą w Łodzi

jako Partner – za cenę ofertową brutto w wysokości 2.166.800,00 zł, która to oferta nie podlegała odrzuceniu i tym samym wykonawca nie podlegał wykluczeniu. W tym samym dniu kierownik Zamawiającego zatwierdził przedłożoną propozycję wyboru oferty ww. wykonawcy. Zatwierdzenia w imieniu kierownika Zamawiającego dokonali: Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota i Członek Zarządu – Wojciech Brzeski.

Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty, zawierające uzyskaną przez poszczególne oferty punktację wraz ze wskazaniem oferty najkorzystniejszej – podpisane przez ww. osoby wysłane zostało w formie elektronicznej w dniu 18 kwietnia 2017 roku do wszystkich wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu, jak również wywieszane na tablicy ogłoszeń na okres 18-26 kwietnia 2017 roku, oraz opublikowano w dniu 18 kwietnia 2017 roku na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu (art. 92 ust. 1 pkt 1 i ust. 2).

W dniu 25 kwietnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez dwóch Członków Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu, zawarł umowę nr 22/2017 z Konsorcjum Firm: Larkbud Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi – Lider Konsorcjum oraz P.P.H.U. WIM-TRANS z siedzibą w Łodzi – Partner Konsorcjum, które to Konsorcjum reprezentowane było przez Prezesa firmy Larkbud Sp. z o.o. Przedmiotem umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. Jak wynika z umowy przedmiotem zamówienia jest przebudowa drogi powiatowej nr 5147 Parzęczew oraz Ozorków. Długość odcinka – 3.408,54 m. Podczas realizacji zostaną przebudowane droga, zjazdy i pobocza. Istniejące przepusty pod koroną drogi oraz pod zjazdami będą wymienione na nowe. Zostaną usunięte kolizje z przebiegającym kablem teletechnicznym¹² oraz wykonane prace remontowe i zabezpieczające na istniejącym obiekcie mostowym zgodnie z SIWZ, przedmiarem robót, projektem budowlanym, projektem wykonawczym, decyzją pozwolenia na budowę, decyzją o środowiskowych uwarunkowaniach, kartą informacyjną przedsięwzięcia i szczegółową specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót budowlanych. Termin rozpoczęcia umowy: od dnia podpisania umowy; termin przekazania terenu robót: do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy; termin rozpoczęcia robót: do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu; termin zakończenia robót – 70 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Ustalone wynagrodzenie, było wynagrodzeniem ryczałtowym wynoszącym 2.166.800,00 zł brutto i było tożsame z ceną złożoną w ofercie. W § 3 ust. 5-7 umowy wskazano, że wykonawca wystawi fakturę po odbiorze całości przedmiotu umowy, dokonany przez Zamawiającego i potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich elementów robót składających się na przedmiot umowy. Płatność nastąpi za wykonane i odebrane roboty zgodnie z SIWZ. Podstawą wystawienia faktury jest protokolarne odebranie prac objętych przedmiotem umowy. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierski przez dwóch Członków Zarządu Powiatu Zgierskiego – Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk. Umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 1 pkt 2.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył: ubezpieczeniową gwarancję należytego wykonania i właściwego usunięcia wad nr 9082207316869 z dnia 20 kwietnia 2017 roku na kwotę 108.340,00 zł stanowiącą 5% kwoty wynagrodzenia brutto wykonawcy, wystawioną przez Towarzystwo Ubezpieczeń i Reasekuracji WARTA S.A., ważną:

¹² Kolizje wynikające z projektu budowlanego.

od dnia 25 kwietnia 2017 roku do daty podpisania przez Wykonawcę i Beneficjenta protokołu odbioru końcowego należycie wykonanych robót budowlanych, jednak nie dłużej niż do dnia 4 sierpnia 2017 roku – jako gwarancja niewykonania bądź nienależytego wykonania robót budowlanych objętych umową.

od dnia 5 sierpnia 2017 roku do dnia 20 września 2020 roku w zakresie odpowiedzialności gwaranta z tytułu nieusuniętych wad fizycznych.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na roboty budowlane zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 25 kwietnia 2017 roku (73370-2017).

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.17.2017 podpisany został w imieniu Zamawiającego przez dwóch Członków Zarządu – Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha w dniu 25 kwietnia 2017 roku.

REALIZACJA ZADANIA

Umowa na realizację zadania zawarta została w dniu 25 kwietnia 2017 roku, natomiast plac budowy dotyczący zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie Gminy Parzęczew” (postępowanie ZP.272.17.2017) przekazany został Wykonawcy protokołem z dnia 4 maja 2017 roku. W protokole wskazano, że Wykonawca na koszt własny zobowiązany jest do wykonania i zatwierdzenia projektu organizacji ruchu na czas trwania robót oraz ponosić będzie koszty zmiany organizacji ruchu, oznakowania tymczasowego oraz jego utrzymanie i demontaż. Wraz z placem budowy przekazano Wykonawcy: [1] projekt budowlany w części drogowej i teletechnicznej, [2] projekt wykonawczy w części teletechnicznej, [3] dziennik budowy. Biorąc pod uwagę termin przekazania placu budowy – zgodnie do zapisów umowy – termin zakończenia robót przypadł na dzień 13 lipca 2017 roku.

W dniu 18 maja 2017 roku wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu dwa pisma Wykonawcy wskazujące zaistniałe problemy:

- 1) rosnące między kilometrem 2+865,430, a 2+871,90 drzewa nie są ujęte na mapie do celów projektowych, ani w projekcie wykonawczym przebudowy drogi powiatowej nr 5147 E, nie są one również przewidziane do wycinki,
- 2) na odcinku od pik. 2+900 do 3+225 przebieg projektowanej drogi znajduje się w miejscu istniejącego przydrożnego rowu, który zgodnie z dokumentacją projektową należy zasypać gruntem dowiezionym. Wyżej wymieniony rów pełni funkcję odwodnienia pasa drogowego oraz graniczących z pasem drogowym działek. Ciągłe napływająca woda opadowa uniemożliwia uzyskanie zagęszczenia podłoża pod nasyp spełniające wymagania STWiORB.

W wyniku powyższego wykonawca zwrócił się do Zamawiającego o pilne zajęcie stanowiska zaznaczając, iż do tego czasu nie może wykonywać prac na wyżej wymienionym odcinku.

Wydział Drogownictwa pismem z dnia 24 maja 2017 roku odniósł się do powyższych uwag informując, iż kolidujące drzewa rosnące w przydrożnym rowie zostały usunięte, natomiast w zakresie rowu na odcinku od pik. 2+900 do 3+225 przewidziano zasypanie rowu w celu wyregulowania pasa drogowego. Ponadto wskazano, iż *spadek nawierzchni został dopasowany do projektowanych przechylek. Na przedmiotowym odcinku istniejący rów nie będzie służył do odwodnienia projektowanej drogi. Nasyp należy konstruować zgodnie z wytycznymi z STWiORB D.02.03.01 pkt 5.2. Należy również zauważyć, że już na etapie zamówienia przetargowego Inwestor wskazał, że przedmiar jest dokumentem pomocniczym do oszacowania kosztów inwestycji, a szczegółowe dane należy pozyskać z projektu budowlanego lub z pomiarów w terenie. Zaznaczamy także, że w trakcie trwania procedury o udzielenie zamówienia publicznego do Inwestora nie wpłynęło żadne*

zapytanie dot. przedmiotu pisma. W porozumieniu z projektantem Inwestor proponuje na w/w odcinku zastosować drenaż w celu osuszenia rowu. Jednakże decyzja należy do Wykonawcy i Inspektora nadzoru. Inwestor pragnie podkreślić, że problemy ujęte w Państwa pismach nie mogą stanowić podstawy do ewentualnego przedłużenia terminu realizacji zadania z uwagi na fakt, że odcinek drogi planowany do przebudowy ma długość 3408,54m i można prowadzić roboty w pełnym zakresie w innej lokalizacji. Pismo podpisane zostało przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego.

W dniu 31 maja 2017 roku Wykonawca złożył kolejne pismo informując, że zgodnie z treścią Projektu Budowlanego oraz Decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach z dnia 10 stycznia 2017 roku, przebudowa drogi będzie polegała m.in. na oczyszczeniu i renowacji istniejących rowów. Dokumenty te nie przewidują zasypania rowu na odc. od pik. 2+900 do 3+225. Pismem dnia 24 maja 2017 roku potwierdziliście Państwo nasze stanowisko, iż przebudowa drogi na tym odcinku wymaga zasypania rowu. Wykonanie tej czynności wymaga opracowania dokumentacji zamiennej oraz uzyskania pozwolenia wodnoprawnego. Biorąc pod uwagę art. 123a Ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. – Prawo wodne (tj. Dz. U. z 2015 r. poz. 469 z późn. zm.), wykonanie rowu – w tym również rowu drogowego, zawsze wymaga uzyskania pozwolenia wodnoprawnego na wykonanie urządzenia wodnego na podstawie art. 122 ust. 1 pkt 3 Ustawy – Prawo wodne. Stosowna jest również treść art. 9 ust. 2 pkt 2, w myśl którego przepisy Prawa wodnego dotyczące wykonania urządzeń wodnych stosuje się odpowiednio do odbudowy, rozbudowy, przebudowy, rozbiórki lub likwidacji tych urządzeń. Zakres prac przewidzianych (...) umową obejmuje również wymianę przepustów. Przepisy prawa wodnego dopuszczają wykonanie takich robót bez pozwolenia wodnoprawnego tylko w sytuacji, gdy przepust posiada niezbędny przekrój, zapewniający przepływ wód bez powodowania ujemnych skutków na terenach przyległych. Brak stosownych stwierdzeń w projekcie budowlanym oraz brak pozwolenia uniemożliwia Wykonawcy wykonanie wyżej wymienionych robót. Ponawiamy prośbę o zajęcie stanowiska w sprawie.

Powiat Zgierski na dzień 6 czerwca 2017 roku zarządził naradę techniczną dotyczącą postępów robót w ramach zadania. Wskazane spotkanie odbyło się w dniu 7 czerwca 2017 roku, na którym ustalono:

- 1) Wykonawca zwrócił uwagę, że na odcinku od pik. 2+900 do 3+225 zasypanie rowów spowoduje podmywanie konstrukcji drogi. W związku z powyższym Projektant zaproponował dwa rozwiązania:
 - a) ułożenie rur drenarskich w geowłókninie zasypanych kruszywem tzw. drenaż francuski,
 - b) porozumienie się z właścicielem gruntów przyległych do pasa przebudowywanej drogi w celu wykopania rowu odwadniającego na gruncie prywatnym oraz usunięcie kolidujących drzew,
- 2) wszystkie przepusty (zjazdy indywidualne i korona drogi) wykonać zgodnie z projektem budowlanym,
- 3) Wykonawca przedstawi wstępną kalkulację zaproponowanego przez Projektanta odwodnienia,
- 4) Wykonawca zaktualizuje harmonogram,
- 5) Wykonawca przedstawi do wykonanych prac telekomunikacyjnych powykonawcze szkice geodezyjne, potwierdzenie zgodności wykonania robót z projektem oraz protokół odbioru z gestorem sieci Orange Polska.

Jednocześnie na dzień 20 czerwca 2017 roku wyznaczono kolejne spotkanie koordynujące. W spotkaniu uczestniczył ze strony Powiatu Zgierskiego Naczelnik Wydziału

Drogownictwa – Robert Kowalski i Specjalista – Dariusz Ruda, oraz przedstawiciele Wykonawcy, Inspektor Nadzoru, Jan Zawadzki – Projekty i Nadzory Drogowe.

Pismem z dnia 9 czerwca 2017 roku firma Larkbud Sp. z o. o., poinformowała Starostwo Powiatowe w Zgierzu „(...) iż z powodu gwałtownych i ulewnych opadów deszczu w dniu 06 czerwca 2017 roku wykonana warstwa mrozoochronna z piasku oraz podbudowa z kruszywa stabilizowanego mechanicznie uległy bardzo dużym uszkodzeniom wzdłuż krawędzi przebudowywanej drogi. Zdjęcia przedstawiające skalę zniszczeń zawarto w załącznikach. Na przedmiotowym odcinku drogi gminnej projekt nie przewiduje wykonania ciągłości rowów w miejscach zbyt wąskiej granicy pasa drogowego przez co woda opadowa tworzy lokalne zastoiska powodując przelewanie się wody przez jezdnię oraz podmywania konstrukcji drogowej. Problem zasygnalizowaliśmy na naradzie koordynacyjnej w dniu 8 czerwca, w wyniku której Projektant zaproponował dwa rozwiązania z czego, naszym zdaniem, jedynym rozsądnym i skutecznie zapewniającym równomierne odprowadzenie wody jest rozwiązanie polegające na opracowaniu i wykonaniu ciągłości rowów na całym odcinku przebudowywanej drogi. Zastosowanie drenażu francuskiego wiąże się z dużo większymi kosztami, a nie gwarantuje ono prawidłowej przepustowości przy ulewnych opadach, więc problem tworzenia zastoisk wody w sytuacji przedstawionej na zdjęciach nie zostanie skutecznie rozwiązany. Pozostawienie stanu rzeczy bez jakiegokolwiek interwencji utrudni Wykonawcy prowadzenie prac zgodnie z harmonogramem oraz zmusi do ponoszenia przez firmę Larkbud dodatkowych kosztów związanych z pracami naprawczymi. Ponadto po ukończeniu inwestycji przebudowana droga z uwagi na podtopienia może ulec zniszczeniu co godzi w interes zarówno Wykonawcy jak i Zamawiającego. Wykonawca w/w zadania, firma Larkbud, obawia się iż prace naprawcze i odtworzeniowe zniszczonych podbudów w dniu wczorajszym oraz istniejące duże ryzyko ponownego zjawiska spowodują opóźnienia w realizacji przedmiotu zamówienia nie z naszej winy. Dlatego też powołując się na paragraf 14 ust. 2 pkt 9/h umowy nr 22/2017 mówiący o działaniu siły wyższej jakim niewątpliwie są gwałtowne opady deszczu powodujące lokalne podtopienia, Wykonawca wnosi o zmianę terminu wykonania robót budowlanych do dnia 31.07.2017 r. Ponadto prosimy o pilną interwencję odnośnie opisanego problemu braku ciągłości rowów melioracyjnych oraz uzgodnienia z właścicielami działek możliwości poszerzenia pasa drogowego w celu rozwiązania problemu odprowadzenia wody. Informujemy, iż w związku z koniecznością uzyskania dodatkowych zezwoleń przez Zamawiającego, zgodnie z paragrafem 14 pkt. 9 oraz 11c umowy, Wykonawca będzie rościł przedłużenie terminu wykonania zamówienia.”

Następnie pismem z dnia 13 czerwca 2017 roku Wykonawca poinformował Powiat Zgierski, iż z powodu gwałtownych i ulewnych opadów deszczu w dniu 12 czerwca 2017 roku, po raz kolejny wykonana warstwa mrozoochronna z piasku oraz podbudowa z kruszywa stabilizowanego mechanicznie uległy bardzo dużym uszkodzeniom wzdłuż krawędzi przebudowywanej drogi. Jednocześnie Wykonawca poinformował, iż w związku z brakiem odpowiedzi na wystąpienie z dnia 9 czerwca 2017 roku zmuszony jest do wstrzymania prac na odcinkach gdzie występują podtopienia do czasu przedstawienia przez Zamawiającego projektu zamiennego uwzględniającego prawidłowe odwodnienie budowanej drogi, jak również, że na pozostałych odcinkach prace są kontynuowane. Do pisma Wykonawca załączył zdjęcia przedstawiające skalę zniszczeń.

W odpowiedzi na powyższe pisma, Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 19 czerwca 2017 roku wskazał, iż na obecnym etapie realizacji inwestycji nie wystąpiły żadne okoliczności pozwalające na zmianę terminu realizacji inwestycji, w szczególności wynika to z faktu, że nie wystąpiły zdarzenia, które mogły być zakwalifikowane jako siła wyższa. Do chwili obecnej Zamawiający nie otrzymał szacunkowych kosztów proponowanego rozwiązania odwodnienia na problematycznym odcinku drogi (drenaż francuski i umocnienie skarp rowu melioracyjnego za mostem w kierunku Trojan) podnoszonych na spotkaniu w dniu 07.06.2017r. jednocześnie ponownie podtrzymując dotychczasowe stanowisko w zakresie, którym wskazywane było, że

lokalne zdarzenia nie uniemożliwiają realizacji pozostałej części inwestycji. Z uwagi na duży obszar inwestycji możliwe jest przez Państwa prowadzenie działań w zakresie nieobjętym opisanymi przez Państwa zdarzeniami. Faktycznie w kodeksie cywilnym nie podano definicji siły wyższej. W świetle orzecznictwa Sądu Najwyższego za siłę wyższą uznaje się zdarzenie zewnętrzne, niemożliwe do przewidzenia oraz niemożliwe do zapobieżenia (w tym ostatnim przypadku mowa jest nie tyle o samym zjawisku, ile o szkodliwym jego skutku przy zastosowaniu współcześnie dostępnej techniki). Pismo w imieniu Zarządu Powiatu Zgierskiego podpisali Przewodniczący i Wiceprzewodniczący Powiatu Zgierskiego.

W dniu 20 czerwca 2017 roku odbyła się druga narada techniczna, w której udział wzięli: Robert Kowalski i Dariusz Ruda – ze strony Powiatu Zgierskiego, Inspektor Nadzoru Telekom., Kierownik budowy, Inspektor Nadzoru, Kierownik robót. Ze spisanego protokołu wynika, iż: [1] podczas prac ziemnych stwierdzono w pikietarzu 1380 m – 1770 m kabel telekomunikacyjny ułożony niezgodnie z inwentaryzacją geodezyjną. Wnioskuje się na w/w odcinku o ułożenie kabla telekomunikacyjnego zgodnie ze stanem projektowym. O w/w niezgodności Wykonawca poinformuje gestora sieci. Po przełożeniu kabla telekomunikacyjnego wykonać inwentaryzację geodezyjną. Minimum siedem dni przed planowanym terminem odbioru końcowego przedstawić do weryfikacji kompletną dokumentację powykonawczą zawierającą inwentaryzację geodezyjną i protokół gestora sieci (ORANGE). [2] Zamawiający wnosi do Wykonawcy o dostosowanie ustawionych znaków do etapów zatwierdzonej tymczasowej organizacji ruchu. Następne spotkanie koordynujące wyznaczono na dzień 28 czerwca 2017 roku.

W dniu 20 czerwca 2017 roku, tj. w dniu kiedy odbyła się narada techniczna, wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu dwa pisma Wykonawcy sporządzone w dniu 20 czerwca 2017 roku, w których Wykonawca wskazał:

- 1) podczas prowadzenia robót ziemnych – korytowania pod warstwy konstrukcyjne – stwierdzono kolizję wysokościową konstrukcji jezdni z istniejącymi kablami na odcinku 1+385 – 1+774. Sama lokalizacja kabla w tym miejscu dla Wykonawcy zaskakująca, gdyż według otrzymanej dokumentacji projektowej przedstawiającej uzbrojenie terenu odkryty kabel teletechniczny powinien znajdować się w pasie pobocza lub poza nim, a nie jak to ma miejsce w jezdni w odległości 130 cm od jej krawędzi. Z tego względu projekt nie uwzględnił jego przebudowy sytuacyjnej i wysokościowej na wymienionym odcinku 1+385 – 1+774. Do pisma Wykonawca załączył dokumentację fotograficzną.

Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego o pilne zajęcie stanowiska i rozwiązanie kolizji kabla z konstrukcją jezdni w celu możliwości przystąpienia do dalszych prac budowlanych.

- 2) po zakończeniu robót związanych z przygotowaniem koryta na konstrukcję jezdni stwierdzono, iż zalegające w podłożu grunty nie pozwolą na osiągnięcie warunków nośności i zagęszczenia wymaganych przez SSTWiOB. Po wykonaniu koryta jezdni przystąpiliśmy do badań nośności i wskaźnika zagęszczenia przygotowanego podłoża. Na 10 wykonanych prób tylko jedną można uznać za prawidłową – pozostałe wyniki są bardzo słabe i niedopuszczalne przez SSTWiOB. Niezwłocznie przystąpiono do zwiększenia wilgotności gruntu i dalszego zagęszczenia podłoża walcami lecz w żaden sposób nie można było osiągnąć wymaganych warunków technicznych. Zalegający tam grunt jest zbyt miękki i sypki dlatego też praktycznie w ogóle nie klinuje tworząc piaszczystą poduszkę. Rozwiązaniem tego problemu jest wykonanie stabilizacji na miejscu i tak też jako Wykonawca sugerujemy. Dodatkowo na niektórych odcinkach przygotowanego koryta zalegają niekontrolowane grunty antropomorficzne – grunty ceglane pochodzące z rozbiórek. Według wszelkich norm grunt antropomorficzny tego typu nie jest gruntem budowlanym i nie może stanowić podłoża pod konstrukcją obiektów, gdyż nie uzyska się na nim wymaganych modułów nośności oraz

prawidłowego zagęszczenia. Ponadto gruz ceglany charakteryzuje się dużą nasiąkliwością, gdzie przy temperaturach ujemnych doprowadzić może do wysadzin i niszczenia wybudowanej konstrukcji.

Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego o pilne zajęcie stanowiska – biorąc pod uwagę wykonywanie robót budowlanych zgodnie ze sztuką oraz obowiązującymi przepisami.

Pismami z dnia 27 czerwca 2017 roku Wykonawca poinformował o kolejnej kolizji kabla na odcinku 0+500 – 1+280, oraz zwrócił uwagę na brak odpowiedzi na pisma z dnia 20 czerwca 2017 roku.

W dniu 28 czerwca 2017 roku spisany został protokół ze spotkania technicznego, gdzie ustalono m.in.:

[1] kwestie kolizji kabli telekomunikacyjnych, z których wynika, że Inwestor podejmie decyzję o ich rozwiązaniu, gdyż brak decyzji w przedmiotowej kwestii uniemożliwia wykonanie dalszej konstrukcji drogi,

[2] Zamawiający i nadzór inwestorski widzą za konieczne w ramach zawartej umowy wykonanie przepustów pod wjazdami wszystkimi do poszczególnych nieruchomości z rur przewidzianych w projekcie (PAD Ø400 SN8). Wykonawca powyższe roboty wykona,

[3] Zamawiający przekazuje rysunek z biura projektów Wykonawcy dot. wykonania drenażu francuskiego. Prace będą wykonane w ramach robót dodatkowych. Wykonawca przedstawi kosztorys ofertowy na niniejsze roboty celem zatwierdzenia przez Zamawiającego.

Jednocześnie wskazano, że front robót dla przedmiotu umowy istnieje i tym samym Wykonawca sukcesywnie będzie realizował prace. Protokół podpisali: Robert Kowalski i Dariusz Ruda – jako przedstawiciele Starostwa, Dyrektor Zakładu Projektowania, Nadzoru Budowlanego i Rzecznostwa, Inspektor Nadzoru Drogi, Kierownik budowy, Kierownik robót.

Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 30 czerwca 2017 roku udzielił Wykonawcy odpowiedzi na pismo z dnia 20 i 27 czerwca 2017 roku dotyczących gruntów w podłożu nie pozwalających osiągnięcia warunków nośności i zagęszczenia wymaganych przez STWIORB. Zamawiający przedstawił stanowisko:

- *na etapie przetargu wszystkie dokumenty dot. zadania były umieszczone i dostępne na stronie internetowej,*
- *do terminu składania ofert tj. do dnia 31.03.2017r. Wykonawca nie złożył żadnego zapytania w w/w kwestii,*
- *patrząc na ukształtowanie terenu i przekroje poprzeczne należy zauważyć, że droga realizowana będzie w głównej mierze w wykopach i w niewielkim stopniu w nasypach. Zatem zgodnie ze sztuką budowlaną, ażeby wykonać koryto pod konstrukcję drogi najpierw należy dokonać wykopów bądź nasypów. Specyfikę prac w/w określają poszczególne specyfikacje D.02.01.01. i D.02.03.01. Przytoczone specyfikacje wyraźnie mówią co należy wykonać ażeby spełnić wymogi (...).*

Odnosząc się do zalegania gruzu ceglanego należy zauważyć, iż specyfikacja dotycząca wykonania koryta wraz z profilowaniem i zagęszczeniem podłoża D.04.01.01. również wskazuje sposób postępowania pkt 5.3. Profilowanie i zagęszczenie podłoża: „Przed przystąpieniem do profilowania podłoże powinno być oczyszczone ze wszelkich zanieczyszczeń. Po oczyszczeniu powierzchni podłoża należy sprawdzić, czy istniejące rzedne terenu umożliwiają uzyskanie po profilowaniu zaprojektowanych rzednych podłoża. Zaleca się, aby rzedne terenu przed profilowaniem były o co najmniej 5 cm wyższe niż

projektowane rzędne podłoża. Zatem reasumując Zamawiający wnosi o zastosowanie się do zapisów STWIORB i realizację umowy zgodnie z jej zapisami. Jednocześnie w sprawie kolizji nieprawidłowo umieszczonego kabla teletechnicznego w drodze powiatowej Nr 5147 E zostało wysłane pismo do gestora sieci (ORANGE) w celu szybkiego rozwiązania problemu.

Powiat Zgierski pismami z dnia 29 czerwca i 3 lipca 2017 roku zwrócił się do ORANGE Polska w zakresie zajęcia stanowiska co do stwierdzonych kolizji kabli teletechnicznych.

Do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 3 lipca 2017 roku wpłynął sporządzony przez firmę LARKBUD Sp. z o.o. kosztorys ofertowy dotyczący umocnienia rowów i drenażu francuskiego, którego wartość kosztorysowa netto wynosiła 287.888,29 zł (354.102,60 zł brutto).

W dniu 7 lipca 2017 roku odbyło się spotkanie koordynujące z przedstawicielami Orange Polska, na którym ustalono usunięcie istniejących kolizji przez firmę Orange.

W dniu 12 lipca 2017 roku wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu pismo firmy Larkbud, działającego jako Lider Konsorcjum, w którym Wykonawca poinformował: „(...) iż z powodu niżej wymienionych okoliczności powstałych z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, nie jest możliwe dotrzymanie terminu zakończenia przedmiotu umowy przypadającego na dzień 12 lipca 2017 roku.

- 1) W czasie przeprowadzenia robót ziemnych – korytowania i profilowania podłoża pod konstrukcję jezdni – wystąpiła kolizja wysokościowa z istniejącym kablem teletechnicznym na odcinkach nie przewidujących jego przebudowę (0+500 – 1+280 oraz 1+380 – 1+770). Co więcej, według wszelkiej otrzymanej dokumentacji projektowej, kabel na tych odcinkach powinien znajdować się poza obszarem projektowanej jezdni. Do czasu usunięcia kolizji, przebudowy sytuacyjnej oraz wysokościowej kabla teletechnicznego, Wykonawca nie może kontynuować prac na tych odcinkach powodując przedłużenie terminu umownego,
- 2) W czasie realizacji przedmiotu umowy każda ze stron: Wykonawca, Projektant jak i Inwestor stwierdzili konieczność wprowadzenia dodatkowego rozwiązania zapewniającego prawidłowe odwodnienie pasa drogowego oraz przydrożnych działek na odcinku 2+900 – 3+225. Projekt na tym odcinku uwzględnia zasypanie rowów melioracyjnych i wykonanie w ich miejscu poszerzenia drogi, jednocześnie wykluczając wybudowanie nowego rowu odprowadzającego wodę z uwagi na zbyt wąską granicę pasa drogowego. Z tego też powodu w trakcie prowadzenia prac podczas wystąpienia intensywnych opadów deszczów woda tworzyła lokalne zastoiska i podtapiała przydrożne tereny. Podczas narad koordynacyjnych podjęto decyzję o wykonaniu na tym odcinku drenażu francuskiego w formie zamówienia uzupełniającego w celu zapewnienia prawidłowego odpływu wody oraz likwidując zagrożenie lokalnych podtopień. Wykonanie dodatkowych prac powoduje wydłużenie realizacji całości zamówienia.

Biorąc pod uwagę zaistniałe i opisane powyżej okoliczności, Wykonawca wnosi o zmianę terminu umownego na dzień 31 sierpnia 2017 roku.”

Zarząd Powiatu Zgierskiego w piśmie z dnia 13 lipca 2017 roku skierowanym do firmy Larkbud Sp. z o.o. wskazał: „W związku z nieprzewidzianymi okolicznościami, które wynikają z lokalizacji kabla teletechnicznego niezgodnie z inwentaryzacją geodezyjną oraz wprowadzenia dodatkowego rozwiązania odwodnienia pasa drogowego w km 2+900 – 3+225 Zamawiający dopuszcza możliwość przełożenia terminu realizacji zadania zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 2 lit. a, b, c Prawo zamówień publicznych. W związku z zaistniałą sytuacją Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu wykonania zadania pn. Przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na

terenie gminy Parzęczew do 31.08.2017 r.” Pismo podpisali dwaj Członkowie Zarządu: Wojciech Brzeski i Adam Swiniuch.

W wyniku powyższego **w dniu 12 lipca 2017 roku**, zawarty został aneks do umowy nr 22/2017 na mocy, którego zmianie uległ zapis zawarty w § 2 ust. 1 pkt 4 – termin zakończenia robót: 31 sierpnia 2017 roku. Wskazany aneks zawarty został na podstawie § 14 ust. 2 pkt 6 umowy. Aneks ze strony Powiatu podpisany został przez Członków Zarządu Powiatu Zgierskiego – Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego. Tym samym przedmiotowy aneks został antydatowany w stosunku do pisma Zarządu Powiatu z dnia 13 lipca 2017 roku.

Podany w aneksie § 14 ust. 2 pkt 6 umowy nr 22/2017, na podstawie którego dokonano zmiany terminu zakończenia robót, określał, iż *Istotne zmiany do treści niniejszej umowy na podstawie art. 144 ust. 1 pkt 1 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych będą dopuszczalne jedynie w przypadku: zmiany dokonane podczas wykonywania robót, które nie odstępują w sposób istotny od zatwierdzonego projektu lub warunków pozwolenia na budowę w ramach art. 36a ust. 5 ustawy Prawo budowlane i dokonane zostały zgodnie z zapisami art. 36a ust. 6 ustawy Prawo budowlane, spełniające zapisy art. 57 ust. 2 ustawy Prawo budowlane.*

W związku z zawartym aneksem do umowy Wykonawca przedłożył aneks nr 1 do ubezpieczeniowej gwarancji należytego wykonania i właściwego usunięcia wad nr 908207316869 z dnia 20 kwietnia 2017 roku. Na podstawie wskazanego aneksu dokonano przedłużenia gwarancji niewykonania bądź nienależytego wykonania robót budowlanych określonych w umowie od dnia 24 kwietnia 2017 roku do daty podpisania przez Wykonawcę i Beneficjenta protokołu odbioru końcowego należycie wykonanych robót budowlanych, jednak nie dłużej niż do dnia 30 września 2017 roku. Natomiast w zakresie odpowiedzialności gwaranta z tytułu nieusuniętych wad fizycznych od dnia 1 października 2017 roku do dnia 16 listopada 2020 roku.

Pismem z dnia 17 lipca 2017 roku (wpływ 19 lipca 2017 roku) Wykonawca przekazał do Powiatu Zgierskiego dokonaną przez geodetę Wykonawcy inwentaryzację kabla teletechnicznego, która przedstawia faktyczną lokalizację kabla na pomierzonych odcinkach.

Zarząd Powiatu Zgierskiego (pismem z dnia 20 lipca 2017 roku) w nawiązaniu do pisma Wykonawcy z dnia 17 lipca 2017 roku, oraz spotkań z przedstawicielami Orange, wskazał, iż po przeanalizowaniu operatów geodezyjnych i uzupełnień do tychże operatów, nie będzie ponosić dodatkowych kosztów z tytułu nieprawidłowego ułożenia kabla telefonicznego względem mapy. Analiza wykazała, że w dwóch miejscach tj. 1+000 – 1+025 i 1+425 – 1+450 istniejący kabel telefoniczny będzie wchodzić w warstwę odsączającą, przy czym nie będzie kolizji z konstrukcją drogi. Tym samym Zamawiający wniósł o zastosowanie się Wykonawcy do pkt 5 ze spotkania z dnia 7 lipca 2017 roku. W tym samym dniu Wykonawca, powołując się również na spotkania z przedstawicielami Zamawiającego i firmy Orange poinformował, że firma Larkbud Sp. z o.o. jako Wykonawca nie będzie ponosić żadnych dodatkowych kosztów związanych z zabezpieczeniem istniejącego kabla (poprzez zagłębienie), gdyż wiąże się to jego przebudową. Przebudowa kabla, którego lokalizacja jest niezgodna z otrzymaną dokumentacją na tych odcinkach nie stanowi zakresu robót Wykonawcy. Co więcej firma Larkbud nie będzie ponosić kosztów nadzoru przez inspektora nadzoru branży telekomunikacyjnej sieci, która została nieprawidłowo wykonana przez innego wykonawcę na zlecenie firmy Orange.

Pismem z dnia 25 lipca 2017 roku Powiat Zgierski poinformował Wykonawcę, iż podczas objazdu drogi powiatowej nr 5147 E Różyce – Trojany – Borszyn gm., Parzęczew w dniu 25 lipca 2017 roku Inwestor nie stwierdził sprzętu budowlanego na terenie realizowanej inwestycji pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Różyce – Trojany – Borszyn.

W związku z powyższym Inwestor jest zaniepokojony realizacją w/w zadania w przedłużonym terminie tj. do 31 sierpnia 2017 roku.

Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 27 lipca 2017 roku odniósł się do pisma Wykonawcy z dnia 20 lipca 2017 roku, informując, że: „(...) *podtrzymujemy nasze stanowisko zawarte w piśmie (...) z dnia 20.07.2017r. dot. kolizji z istniejącym kablem doziemnym ORANGE POLSKA. Nawiązując do wcześniejszych ustaleń i wykonanej analizy wysokościowej przedstawionych operatów geodezyjnych kolizje kabla występują na odcinkach 1+000 do 1+025 oraz 1+425 do 1+450 co łącznie stanowi odcinek 50mb i nie powoduje konieczności wstrzymywania prac na pozostałych odcinkach drogi. Jednocześnie należy zauważyć, że kabel pozostanie w warstwie odsączającej nie kolidującej z konstrukcją drogi. Należy zwrócić jedynie uwagę na ręczne wykonywanie prac w bezpośrednim sąsiedztwie odkrytych kabli. W przypadku jego całkowitego odsłonięcia proponujemy na wskazanym odcinku (50mb) zabezpieczenie go rurą osłonową dwudzielną bez pogłębiania kabla. Przedmiotowe prace wchodzą w zakres przewidziany rozliczeniem ryczałtowym. Wnosimy o dalsze kontynuowanie prac celem dotrzymania terminu wynikającego z podpisanego aneksu terminowego. W przypadku niezamierzonego uszkodzenia kabla zgodnie z wcześniejszymi zapisami (pkt 5 ustaleń z dnia 07.07.2017) wszelkie koszty związane z jego naprawą ma wykonać na własny koszt ORANGE POLSKA. W dalszym ciągu nie widzimy postępu prac mimo upływającego terminu realizacji inwestycji.*” Pismo podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę.

W dniach 4-8 sierpnia 2017 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęły pisma z firmy Larkbud:

[1] pismo z dnia 3 sierpnia 2017 roku wskazujące, iż „(...) *do dnia dzisiejszego nie ustały okoliczności stanowiące podstawę do wydłużenia realizacji kontraktu zawarte w Państwa piśmie DR.032.69.2017 z dnia 13.07.2017. Biorąc powyższe pod uwagę pragniemy poinformować, iż czas niezbędny na wykonanie prac objętych kontraktem na odcinku: kolizji z kablem teletechnicznym oraz dodatkowego odwodnienia wynosi 30 dni roboczych od czasu wznowienia prac na omawianych odcinkach. Jednocześnie prosimy o podanie przybliżonego terminu kiedy Wykonawca będzie mógł wznowić prace na omawianych odcinkach w celu odpowiedniego zaplanowania ludzi i sprzętu.*”

[2] pismo z dnia 7 sierpnia 2017 roku - „*Firma Larkbud w nawiązaniu do pism z dnia 30.06.2017 oraz pisma z dnia 27.07.2017 pragnie poinformować, iż z uwagi na wystąpienie złych warunków podłoża konieczne jest pogrubienie ulepszanego podłoża do 20 cm w technologii stabilizacji spoiwem hydraulicznym na miejscu o wytrzymałości C 1,5/2. Z uwagi na powyższe prosimy o zabranie stanowiska w przedmiotowej sprawie w możliwie szybkim terminie.*”

[3] pismo z dnia 8 sierpnia 2017 roku - „*Firma Larkbud pragnie poinformować, iż po wytyczeniu rzędnych osi drogi oraz rzędnych wysokościowych na odcinku w km od 0+260 do 0+700 stwierdzono, że budowana droga znajduje się poniżej istniejącego terenu (...) co będzie powodowało brakiem jej odwodnienia, a w konsekwencji degradację budowanej drogi. Jednocześnie należy podkreślić, iż różnica wysokości na odcinku w km 0+260 do 0+700 wynosi 9,62m co w połączeniu z wyżej opisaną sytuacją będzie skutkowało zalewaniem posesji znajdujących się na odcinku w km 0+00 do 0+260. Biorąc powyższe pod uwagę firma Larkbud Sp. z o.o. pragnie poinformować zgodnie z art. 651 k.c., iż zaszły okoliczności niemożliwe do przewidzenia na etapie postępowania przetargowego, które uniemożliwiają prawidłowo wykonywanie prac zgodnie ze sztuką budowlaną oraz obowiązującymi normami. Ponadto należy podkreślić, ww. sytuacja może powodować roszczenia osób trzecich, za co Wykonawca nie może brać odpowiedzialności.*”

Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 14 sierpnia 2017 roku, w nawiązaniu do pisma Zamawiającego z dnia 13 lipca 2017 roku i pisma Wykonawcy z dnia 7 sierpnia 2017 roku,

poinformował, że wprowadza z dniem 14 sierpnia 2017 roku wykonawcę na roboty związane z dodatkowym odwodnieniem pasa drogowego w km 2+924 – 3+284 str. lewa, w ramach zadania realizowanego przez firmę Larkbud Sp. z o.o. pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na terenie gminy Parzęczew”. Firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys miała przeprowadzić roboty w lokalizacji: [1] od 2+924 do 3+284 strona lewa – drenaż francuski, [2] od 2+779 do 2+919 strona lewa – umocnienie skarp i dna rowów płytami ażurowymi – w terminie do 25 sierpnia 2017 roku¹³.

Pismem z dnia 17 sierpnia 2017 roku Wykonawca przekazał do Powiatu Zgierskiego plan wzmocnienia konstrukcji drogi i usunięcia usterek na przedmiotowej inwestycji, wskazując, iż:

- wykonane wjazdy do posesji nr 13 i 14 zamierzamy poprawić na wysokości 4 cm ponad projektową nawierzchnię jezdni drogi,
- w miejscu zapadnięcia i popękanej warstwy wiążącej (km 1+934 – 1+944; km 2+493 – 2+510) zamierzamy wykonać wymianę w/w warstwy wraz z podbudową,
- w pikietażu 2+110 – 2+195 zamierzamy ułożyć dodatkowo warstwę wiążącą – wyrównawczą z AC 16 W 50/70 w celu zachowania pełnej konstrukcji drogi i nawiązania się do istniejących wlotów skrzyżowania,
- w miejscach niewystarczającej szerokości odsadzek poszczególnych warstw konstrukcji jezdni zamierzamy wykonać odsadzki z kruszywa 0-31,5 mm o szerokości 0,50 m,
- na odcinku od km 2+300 do km 2+330 (na łuku w planie) zamierzamy wykonać korektę wysokościową nawierzchni drogowych.

Wskazane propozycje Wykonawcy – Zamawiający przekazał projektantowi do weryfikacji. W wyniku powyższego projektant wskazał, iż co do poprawności zaproponowanych rozwiązań powinien ustosunkować się w pierwszej kolejności Inspektor Nadzoru, który ma pełną wiedzę na temat prowadzonych robót. Niestety z pisma nie wynika czy firma zamierza wprowadzić korekty w projektowanej niwelecie, jakie są wyniki badań warstw zanikających, w jaki sposób zostanie wykonana wymiana wadliwych warstw konstrukcyjnych i/lub ich poszerzenia, brak informacji o sposobie uzupełnienia brakującej warstwy odsączającej.

Pismem z dnia 24 sierpnia 2017 roku Zarząd Powiatu Zgierskiego w odpowiedzi na zaproponowany przez Wykonawcę plan naprawczy, wskazał:

- 1) *na spotkaniu w dniu 09.08.2017r. Wykonawca otrzymał dokumentację fotograficzną przedstawiającą wykryte usterki na budowanej drodze nr 5147 E,¹⁴*
- 2) *obecny na spotkaniu Projektant celem weryfikacji wprowadzonych napraw poprosił o geodezyjne szkice sytuacyjne i wysokościowe. W przedstawionym planie tego nie ma,*
- 3) *celem wprowadzenia dodatkowej warstwy Projektant i Zamawiający chcieliby poznać rodzaj i grubość użytej mieszanki bitumicznej. Na spotkaniu była mowa o wzmocnieniu konstrukcji w miejscach spękań bądź korekt niwelety,*
- 4) *prosimy o doprecyzowanie napraw związanych z odsadzką kruszywa 0-31,5 mm (na jakiej długości, w którym kilometrażu, jaka technologia wykonania?),*
- 5) *brak informacji o sposobie naprawy brakującej warstwy odsączającej,*

¹³ Postępowanie o udzielenie zamówienia firmie Kłys opisane zostało w dalszej części zadania.

¹⁴ Kontrolującym nie przedłożono protokołu z ustaleń ze spotkania w dniu 9 sierpnia 2017 roku.

W związku z powyższym prosimy o odniesienie się do postawionych uwag i przesłanie poprawnego planu naprawczego. Ponadto Inspektor Nadzoru, Projektant oraz Zamawiający informują, że przedstawienie nowego planu naprawczego będzie rozpatrzone pod warunkiem opracowania popartego szkicami geodezyjnymi odniesionymi do niwelety drogi z projektu budowlanego.

W dniu 28 sierpnia 2017 roku wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu obszernie wystąpienie Wykonawcy z dnia 25 sierpnia 2017 roku, stanowiące podsumowanie realizacji zawartej umowy, gdzie podniesiono, iż Wykonawca po raz kolejny powiadamia Zamawiającego, że dostarczona przez Zamawiającego (inwestora) dokumentacja projektowa nie nadaje się do prawidłowego wykonania robót, a ponadto zachodzą też inne okoliczności, które przeszkadzają nawet wręcz uniemożliwiają prawidłowe wykonanie robót. W wystąpieniu tym Wykonawca odniósł się do Odwodnienia drogi i braku ciągłości rowu; kolizji z kablem teletechnicznym; braku nośności gruntu; usterek w wykonanych pracach, które to odniesienia sprecyzowane zostały w oparciu o korespondencję między Wykonawcą a Zamawiającym. Ponadto Wykonawca odniósł się do uzasadnienia prawnego, gdzie wskazane zostało:

Zamawiający jako jednostka publiczna zobowiązana jest w pierwszym rzędzie przestrzegać prawa i nie może czynić niczego co by przeszkadzało wykonaniu świadczeń i zobowiązań umownych przez Wykonawcę. Zgodnie z art. 140 ust. 1 Prawa zamówień publicznych (p.z.p.) zakres świadczenia Wykonawcy wynikający z Umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie, a zawartość dokumentacji projektowej wyznacza zakres świadczenia Wykonawcy w przypadku zamówienia na roboty budowlane. W zamówieniach publicznych na roboty budowlane obowiązują bezwzględne wynikające z norm prawnych zasady:

- a. dokumentacja projektowa wyznacza zakres świadczenia wykonawcy,*
- b. zakres świadczenia wykonawcy wynikający z Umowy musi być tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie, a więc również z opisem przedmiotu zamówienia -art. 140 ust. 1 Prawa zamówień publicznych (p.z.p.), w zw. z art. 31 ust. 1 p.z.p.*
- c. Zamawiający nie może wymagać od Wykonawcy doprecyzowywania wymagań postawionych w opisie przedmiotu zamówienia, a także jednostronnie doprecyzowywać wymagania w dokumentacji projektowej, specyfikacjach technicznych wykonania i odbioru robót, itp., oraz dowolnie jednostronnie rozszerzać lub zmieniać przedmiot (zakres) świadczenia Wykonawcy, bez obustronnych uzgodnień.*

Udostępnienie Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) jest czynnością prawną, powodującą powstanie zobowiązania po stronie Zamawiającego, który jest związany swoim oświadczeniem woli. Nie znajduje uzasadnienia stwierdzenie Zamawiającego, że powinien on przed zawarciem Umowy ocenić zakres ryzyka gospodarczego, a następnie ponosić wszelkie konsekwencje niewykonania świadczenia w oznaczonym terminie mimo obiektywnych, niezależnych od niego przeszkód o charakterze następczym. Za niedopuszczalne w szczególności należy uznać przerzucenie na Wykonawcę odpowiedzialności za błędy, zaniechania i opóźnienia podjęcia decyzji bądź dostarczenia dokumentacji projektowej wynikające z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Na ogół również okoliczności, jakie wystąpiły po zawarciu Umowy, zatem nie były opisane przez Zamawiającego zgodnie z art. 29 ust. 1 p.z.p. (Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty), nie są objęte ryzykiem Wykonawcy. Z tych powodów m. in. w wyroku z dnia 18.05.2015 r. KIO 897/15, Krajowa Izba odwoławcza przy Prezesie UZP w sentencji wskazuje, że „Nie może usprawiedliwiać braku wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia stwierdzenie, że wykonawca winien

uwzględnić w wycenie zamówienia wszystkie ryzyka. Podkreślić bowiem należy, że wycena ryzyk związanych z wykonaniem zamówienia może być niemożliwa właśnie ze względu na niewłaściwy opis przedmiotu zamówienia. Nie można bowiem wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SIWZ". **Nie ulega także wątpliwości, że w toku wykonywania Umowy zawartej w oparciu przepisy p.z.p., na Zamawiającym jako wierzycielu, spoczywa obowiązek współdziałania w wykonaniu zobowiązania** (art. 354 § 2 k.c.). Jednocześnie współdziałanie Zamawiającego może mieć charakter negatywny (bierny), polegający na nieczynieniu niczego, co by wykonanie zobowiązania utrudniło lub udaremniło. Może mieć też charakter pozytywny, gdy natura świadczenia wymaga jego czynnego współdziałania, np. usunięcia wad i błędów w dokumentacji projektowej. Zamawiający zatem obowiązany jest baczyć na uzasadniony interes Wykonawcy i nie czynić nic takiego co by wykonywanie zobowiązania komplikowało, hamowało lub utrudniało, a wręcz przeciwnie w świetle uregulowań art. 354 § 2 k.c. istnieje obowiązek lojalności kontraktowej, przejawiającej się między innymi w obowiązku współdziałania Zamawiającego z Wykonawcą jako stroną stosunku obligacyjnego. Zasadą lojalności powinien kierować się Zamawiający również gdy przygotowuje przetarg w szczególności kształtując opis przedmiotu zamówienia i projekt Umowy. Nie można także pominąć kolejnego bardzo ważnego etapu jakim jest okres realizacji zamówienia, gdyż tutaj Zamawiający tak poprzez swoje bierne uczestnictwo ale i wtedy gdy jest aktywny, może wyrządzić szkodę Wykonawcy, która w konsekwencji może stać się przyczynkiem do dodatkowych obciążeń finansowych. Ponadto zasada społeczno-gospodarczego przeznaczenia prawa i zasada współzycia społecznego powinny być hamulcem i ograniczyć działania Zamawiającego, które utrudniają albo wręcz uniemożliwiają wykonania świadczenia. Podsumowując, do należytego wykonania zamówienia powinien dążyć także sam Zamawiający, a osiągnięciu sukcesu służy lojalność obowiązująca przez cały proces inwestycyjny. Taka postawa zobowiązuje Zamawiającego do bardzo ścisłego współdziałania z Wykonawcą dla osiągnięcia celu w jakim przetarg został ogłoszony. W art. 354 § 1 i § 2 k.c. mowa jest o dwóch odrębnych jurydycznie zagadnieniach prawnych: kryteriach właściwego wykonania zobowiązania (§ 1) i wymaganii odpowiedniego współdziałania Zamawiającego (wierzyciela) z Wykonawcą (dłużnikiem) w razie wykonywania zobowiązania (§ 2). Rzecz jasna, brak odpowiedniego współdziałania Zamawiającego (szczególnie w przypadku zobowiązania polegającego na wykonaniu robót budowlanych w oparciu o dokumentację projektową dostarczoną przez Zamawiającego i wynikającego z niej świadczenia Wykonawcy) może prowadzić do negatywnych skutków prawnych obciążających Zamawiającego (np. art. 486 § 2 k.c.). Ponadto, jeżeli Zamawiający uchyla się od obowiązku współdziałania na wniosek Wykonawcy, to może dojść do zniesienia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu niewykonania, lub nienależytego wykonania zobowiązania, w tym do zniesienia opóźnienia Wykonawcy, lub uznania, że Zamawiający przyczynił się do szkody wyrządzonej niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania (art. 362 k.c.). Brak współdziałania Zamawiającego wyłącza również możliwość uznania opóźnienia w spełnieniu świadczenia za zwłokę Wykonawcy, opóźnienie następuje bowiem z przyczyn, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności (art. 476 k.c.). Ogólny obowiązek współdziałania zamawiającego (inwestora) przy wykonaniu zobowiązania znajduje doprecyzowanie w dalszych przepisach kodeksu cywilnego - m. in. w art. 647 k.c. **Prawo zamówień publicznych w art. 139 ust. 2 wprowadza wymóg zawarcia umowy w formie pisemnej pod bezwzględny rygor nieważności (ad solemnitatem), a jego stosowanie następuje bez względu na wartość samej umowy. Jest to odmienne podejście aniżeli wynikające z samych przepisów Kodeksu cywilnego, gdzie przewidziana w art. 648 § 1 k.c. pisemna forma umowy o roboty budowlane została zastrzeżona tylko dla celów dowodowych (ad probationem). Jednocześnie, wszelkie uzupełnienia lub zmiana umowy o zamówienie publiczne wymaga zachowania takiej formy, jaką ustawa p.z.p. przewidziała w celu jej zawarcia - art. 77 § 1**

k.c. w zw. z art. 139 ust. 1 p.z.p. Norma wyrażona w art. 77 § 1 k.c. ma także charakter reguły interpretacyjnej, wskazuje bowiem, że jeśli ustawa przypisuje dla zawarcia umowy określoną formę szczególną, a milczy o formie jej zmiany lub uzupełnienia, ta forma szczególna ma także i tu zastosowanie. Tak więc, czynności prawne, mogące polegać na uzupełnieniu treści, zmianie treści, lub na ograniczeniu treści umowy - są to czynności zmierzające do kontynuowania umowy, którym ustawodawca poświęca przepis art. 77 § 1 k.c., a "modyfikację treści pierwotnej czynności prawnej należy traktować w takich samych kategoriach prawnych, jak dokonanie nowej czynności prawnej, ponieważ wiążą się z tym takie same ryzyka dla obu stron" (tak Z. Radwański (w:) System prawa cywilnego, t.1, 1985, s. 641).

W podsumowaniu Wykonawca skonstruował wnioski: „(...) podnosząc i akcentując obowiązki Zamawiającego w procesie realizacji robót budowlanych w zamówieniach publicznych, w zaistniałej sytuacji wnioskuje o:

1. Usunięcie błędów projektowych w dokumentacji projektowej dostarczonej przez Zamawiającego w przetargu publicznym i niezwłoczne poinformowanie Wykonawcy o przewidywanym terminie, w którym błędy projektowe zostaną usunięte przez Projektanta.
2. Zawarcie stosownej zmiany lub uzupełnienie dotychczas obowiązującej Umowy sankcjonującej wprowadzone zmiany czy uzupełnienia w dokumentacji projektowej. Zamawiający może także zgodnie z zapisami umownymi ograniczyć zakres rzeczowy przedmiotu Umowy.
3. Porozumienie w przedmiocie wniosków opisanych w punkcie 1 i 2 jw. powinno nastąpić w nieprzekraczalnym terminie do dnia 31 sierpnia 2017 r. lub Strony w tym terminie zawrą porozumienie o sposobie dalszego postępowania."

W odpowiedzi na pismo Wykonawcy z dnia 25 sierpnia 2017 roku dotyczące podsumowania realizacji zadania Zamawiający pismem z dnia 30 sierpnia 2017 roku wskazał, iż: „(...) Powiat Zgierski nie znajduje podstaw prawnych i merytorycznych do uwzględnienia Państwa wniosków. W pierwszej kolejności należy wskazać, że Powiat Zgierski potwierdza okoliczność zaistnienia opisanych przez Państwa zdarzeń, a dotyczących realizacji inwestycji polegającej na „Przebudowie drogi powiatowej Nr 5147E relacji Borszyn - Trojany - Różyce Żmijowe, na terenie gminy Parzęczew. "

Odnosząc się jednak do poruszanych przez Państwa zarzutów dotyczących rzekomej niełojalności Zamawiającego w stosunku do Wykonawcy, należy wskazać, że Państwa stanowisko jest wewnętrznie sprzeczne i pozbawione jakichkolwiek podstaw prawnych jak również faktycznych. Mianowicie jak sami Państwo wskazujecie w ocenie stanu istniejących wykonywanych robót budowlanych w toku realizacji ww. inwestycji w sposób stały odbywały się narady koordynacyjne jak również podejmowane były przez Powiat Zgierski działania zmierzające do realizacji inwestycji pomimo wystąpienia zdarzeń losowych niezależnych od Zamawiającego, bo za takie można uznać lokalne podtopienia lub złe umiejscowienie kabla teletechnicznego. Na powyższe okoliczności Powiat Zgierski jako Zamawiający nie ma wpływu, jednakże właśnie kierując się powołaną przez Państwa lojalnością kontraktową wspólnie podejmowane były działania zmierzające do realizacji inwestycji.

Ponadto w tym aspekcie, uwzględniając fakt zaistnienia zdarzeń, które miały wpływ na termin realizacji, Zamawiający przedłużył Państwu termin realizacji inwestycji. Powyższe wynikało właśnie z okoliczności, za które żadna ze stron wiążącej umowy nie ponosiła odpowiedzialności. Mając na uwadze powyższe, całkowicie bezzasadne jest Państwa twierdzenie wskazujące, że Zamawiający uchylał się kiedykolwiek od obowiązku współdziałania z Wykonawcą umowy. Zresztą okoliczności zaistniałe w przedmiotowej sprawie, a powołane przez Państwa w treści pisma, przeczą w sposób oczywisty powyższemu nieuzasadnionemu wnioskowi.

Odnośząc się również do kwestii dotyczących sposobu przygotowania SIWZ i załączników projektowych, należy wskazać, że powyższe dokumenty zostały sporządzone w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami i spełniają wszelkie wymogi prawem przewidziane, a co najistotniejsze pozwoliły Państwu na złożenie oferty, jak również zawarcie umowy, na podstawie której realizowana jest ww. inwestycja. Należy również zauważyć, iż w trakcie postępowania przetargowego nie skierowali Państwo do Zamawiającego żadnych pytań w przedmiocie zamówienia.

Biorąc jednak pod uwagę Państwa stanowisko wskazuję, że zobowiązaliście się Państwo do realizacji robót budowlanych polegających na przebudowie drogi powiatowej Nr 5147E relacji Borszyn – Trojany - Różyce Żmijowe, na terenie gminy Parzęczew. W tym też zakresie Zamawiający nigdy nie wymagał od Państwa podjęcia jakichkolwiek czynności, które nie byłyby związane z przedmiotową inwestycją. Zresztą jak wskazane zostało na wstępie przedmiotowego pisma, nie sposób na etapie prowadzenia procedury przetargowej wskazać w dokumentach przetargowych, wszelkich możliwych zdarzeń niezależnych od Zamawiającego. Jednakże w zakresie podniesionym przez Państwa, w ocenie Zamawiającego, fakt złożenia przez Państwa oferty jak również podpisania umowy wyraźnie wskazuje, że w tym zakresie na podstawie istniejącej dokumentacji projektowej możliwe było prawidłowe oszacowania wartości robót oraz ewentualnego ryzyka Wykonawcy.

Powyższe wyraźnie więc wskazuje, iż sugestia o niezgodności dokumentacji projektowej ewentualnych jej uchybieniach formalnych jest co do zasady bezpodstawną. Odnośząc się również do kwestii zawarcia aneksu do umowy w zakresie dokumentacji projektowej, jak również usunięcia w niej istniejących Państwa zdaniem błędów, Zamawiający nie znajduje podstaw do uwzględnienia Państwa wniosku. Powyższe wynika przede wszystkim z faktu, że przystąpiliście Państwo do realizacji przedmiotowej inwestycji, a w toku podejmowanych przez Państwa robót budowlanych na bieżąco modyfikowane były, w zależności od potrzeb, założenia dokumentacji projektowej. Z uwagi na fakt, że dokumentacja nie stanowi załącznika do przedmiotowej umowy, a tym samym nie istnieje konieczność zawarcia aneksu w przedmiotowym zakresie. W tym miejscu Zamawiający przypomina, że zgodnie z obowiązującą umową zmienioną stosownym aneksem, termin realizacji przedmiotowej inwestycji upływa w dniu 31 sierpnia 2017 r.”

Wykonawca pismem z dnia 31 sierpnia 2017 roku (wpływ 31 sierpnia 2017 roku) skierowanym do Zamawiającego wskazał, iż podtrzymuje stanowisko oraz wnioski z pisma z dnia 25 sierpnia 2017 roku. Wykonawca poinformował, iż cały czas nie ustały okoliczności stanowiące podstawę do wydłużenia prac objętych kontraktem. Jednocześnie wskazał, iż „Zamawiający w dniu 14 sierpnia 2017 r. (...) poinformował Wykonawcę, iż prace konieczne do wykonania, a nie ujęte w opisie przedmiotu zamówienia (drenaż francuski, umocnienie skarpy) wykonana firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys, działająca na zlecenie Zamawiającego. Zgodnie z deklaracją Zamawiającego, roboty te miały zostać wykonane w terminie do 25.08.2017 r. Dziś, tj. 31.08.2017 firma Roboty Drogowe Dariusz Kłys cały czas wykonuje prace zlecone przez Zamawiającego. Uniemożliwia to prowadzenie naszych robót w km. Od 2+779 do 3+284 oraz od 2+924 do 3+284. Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca po raz kolejny powiadamia Zamawiającego, że zachodzą okoliczności które uniemożliwiają wykonanie robót. Wykonawca podtrzymuje również stanowisko, iż czas niezbędny na wykonanie prac objętych kontraktem wynosi 30 dni roboczych od czasu wznowienia prac na omawianych odcinkach, o czym poinformowano Zamawiającego pismem z dnia 3 sierpnia 2017 r. Wykonawca wzywa do ponownego rozpatrzenia wniosków zawartych w piśmie Wykonawcy z dnia 25 sierpnia 2017 r.”

Również pismem z dnia 31 sierpnia 2017 roku skierowanym do firmy Larkbud Sp. z o.o. Zarząd Powiatu Zgierskiego wskazał, iż „W nawiązaniu do prowadzonej korespondencji

podtrzymuje stanowisko zawarte w poprzednim piśmie. Ponadto pomimo, że Wykonawca realizujący drenaż francuski prowadzi w dniu dzisiejszym tj. 31.08.2017r. roboty poprawkowe i prace porządkowe to nie utrudniają one jednak prowadzenia robót objętych przedmiotem zamówienia na tym odcinku drogi. Na odcinku od km 0+000 do km 2+779 oraz od km 3+284 do km 3+408 tj. łącznie na odcinku 2,903 km Zamawiający jednoznacznie potwierdza, że nie wystąpiły żadne utrudnienia uniemożliwiające wykonania w pełnym zakresie przedmiotu umowy do dnia 31.08.2017r. Biorąc powyższe pod uwagę należy stwierdzić, że nie zaistniała przeszkoda, o której Państwo wskazujecie w treści pisma z dnia 31 sierpnia 2017 r.” Pismo podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego.

W dniu 1 września 2017 roku wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu pismo z firmy Larkbud Sp. z o.o. datowane na 31 sierpnia 2017 roku, w którym Wykonawca poinformował, iż na odcinku 0+000 – 0+175 wykonano profilujące frezowanie na istniejącej nawierzchni jezdni w celu wykonania zgodnie z projektem warstw bitumicznych (warstwy wiążącej gr. 3 cm oraz warstwy ścieralnej gr. 4 cm) oraz w celu dostosowania się do projektowanej niwelety drogi. Po sfrezowaniu nawierzchni stwierdzono zły stan techniczny istniejącej podbudowy oraz miejscami całkowity jej brak. Ponadto wskazano, iż na obecną chwilę nie jest możliwe ułożenie warstw bitumicznych na w/w podbudowie.

Pismem z dnia 1 września 2017 roku skierowanym do firmy Larkbud Sp. z o.o. Zarząd Powiatu Zgierskiego wskazał, iż „W dniu 31.08.2017r. upłynął termin realizacji inwestycji pn.: Przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew. Do dnia 01.09.2017r. nie wpłynęło zgłoszenie zakończenia robót budowlanych przedmiotowej drogi zgodnie z § 8 ust. 1 Umowy Nr 22/2017 zawartej w dniu 25.04.2017r. oraz aneksem z dnia 12.07.2017r. W związku z powyższym od 01.09.2017r. zostaną naliczone kary umowne zgodnie z § 12 ust. 1 i ust. 2 w/w umowy i aneksu.”

Firma Larkbud Sp. z o.o. pismem z dnia 8 września 2017 roku (wpływ 8 września 2017 roku) wskazała: „(...) w nawiązaniu do pisma 08.08.2017 (...) oraz pozostałej korespondencji z tym związanej spełniającej wymagania art. 655 kodeksu cywilnego, pragnie poinformować, iż w skutek intensywnych opadów deszczu w dniach 02.09.2017-07.09.2017 r. doszło do uszkodzenia nowo wykonanej nawierzchni drogi. Uszkodzenie nawierzchni drogi w naszej ocenie jest wynikiem niezaprojektowania odwodnienia o czym informowaliśmy np. w piśmie z dnia 08.08.2017. Jednocześnie informujemy, iż na powyższą okoliczność zostanie przeprowadzona ocena techniczna czy brak odwodnienia drogi ma wpływ na jej konstrukcję i powoduje uszkodzenia nawierzchni drogi, szczególnie podczas opadów atmosferycznych.”

Zarząd Powiatu Zgierskiego w dniu 14 września 2017 roku wystosował do firmy Larkbud Sp. z o.o. pismo: „W nawiązaniu do prowadzonej korespondencji dotyczącej realizacji inwestycji polegającej na przebudowie drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe podtrzymuję wielokrotnie podnoszone stanowisko Zamawiającego. Ponadto zgodnie z Państwa pismem, w zakresie powołanych przez Państwa okoliczności, dopiero przeprowadzenie stosownej analizy pozwoli ustalić przyczynę wystąpienia wad w realizowanych przez Państwa działaniach. Wskazuję również, że powodem wystąpienia wad w realizowanej przez Państwa inwestycji może być błąd w sztuce, za których Państwo ponosicie pełną odpowiedzialność, dlatego ponownie wskazuję o konieczności przeprowadzenia stosownych badań, a na obecnym etapie postępowania Państwa stanowisko jest przedwczesne i nie poparte żadnymi merytorycznymi argumentami. W tym miejscu pragnę również wskazać, że oprócz wspomnianego przez Państwa odcinka drogi nadal nie została przez Państwa zrealizowana pozostała część inwestycji, dlatego informuję o konieczności realizacji inwestycji zgodnie z powszechnie przyjętą sztuką, zapewniającą należytą staranność dokonanych przez Państwa prac. Ponadto Zamawiający w dniu 08.09.2017r. i 11.09.2017 przeprowadził

ogłędziny i stwierdził poważne nieprawidłowości w wykonanej warstwie wiążącej (kilometraż podany w tabeli, fotografie w załączeniu.). Zamawiający oczekuje wyjaśnienia stwierdzonych usterek." Do pisma przedłożonego kontrolującym załączono wskazany kilometraż, który przedstawia poniższe zestawienie, przy czym brak było wskazanych w piśmie fotografii:

Kilometraż	Uwagi
0+359 km – 0+379 km	Do poprawy spękania siatkowe
0+463 km – 0+480 km	Duże koleiny
0+506 km – 0+518,60 km	Spękania, koleiny str. Prawa
0+559,20 km – 0+564,20 km	Spękania, koleiny str. Prawa
0+686,40 km – 0+712,70 km	Spękania siatkowe
0+725,20 km – 0+756,80 km	Spękania siatkowe pos. 24 Trojany
0+791 km – 0+803,30 km	Spękania siatkowe
0+842,20 km – 0+851,60 km	Spękania siatkowe koleiny nie zmieści się warstwa ścieralna przy zjeździe str. Prawa
0+884 km – 0+903,80 km	Spękania siatkowe, koleiny
0+940,50 km – 0+950,80 km	Rakowiny, spękania poprzeczne
0+979,30 km – 0+994,60 km	Rakowiny, spękania poprzeczne
1+027,50 km – 1+054,70 km	Rakowiny, spękania poprzeczne
1+067,70 km – 1+085,20 km	Spękania, koleiny
1+155,20 km – 1+171,30 km	Spękania, koleiny
1+181,30 km – 1+186,70 km	Spękania, koleiny
1+208,30 km – 1+216,90 km	Spękania, koleiny
1+254,10 km – 1+263,30 km	Spękania, koleiny
1+339,50 km – 1+353,70 km	Spękania, koleiny
1+383,70 km – 1+400 km	Rakowiny
1+429,50 km – 1+443,20 km	Rakowiny
1+478 km – 1+491,10 km	Rakowiny spękania
1+528,80 km – 1+532,70 km	Rakowiny spękania
1+566,90 km – 1+579,60 km	Rakowiny spękania
1+602,90 km – 1+610,70 km	Rakowiny spękania
1+641,90 km – 1+651,70 km	Rakowiny spękania
1+678,10 km – 1+691,10 km	Rakowiny spękania
1+722 km – 1+727,70 km	Rakowiny
1+843,40 km – 1+852,90 km	Spękania siatkowe

Pismem z dnia 18 września 2017 roku (wpływ 19 września 2017 roku) firma Larkbud Sp. z o.o. wystąpiła do Powiatu Zgierskiego jako Zamawiającego z „Wnioskiem Wykonawcy o udzielenie zabezpieczenia terminowej zapłaty umówionego wynagrodzenia za wykonanie robót budowlanych”. Z przedmiotowego wniosku wynika „(...) Na podstawie art. 649¹ § 1 i dalsze Kodeksu cywilnego, Wykonawca występuje o udzielenie gwarancji zabezpieczenia terminowej zapłaty umówionego wynagrodzenia za wykonanie robót („GWRANACJA ZAPŁATY”). Żądanie Wykonawcy oparte jest na bezwzględnie obowiązujących przepisach prawa i nie wymaga dodatkowego uzasadnienia. Wykonawca wnosi o udzielenie przedmiotowej gwarancji na kwotę 2 166 800 złotych (...) w terminie 45 dni od otrzymania przez Zamawiającego niniejszego wniosku, odpowiadającej roszczeniu z tytułu wynagrodzenia za roboty budowlane wynikające z umowy (...). Jednocześnie Wykonawca powołując się na klauzulę generalną Kodeksu cywilnego „zasad współżycia społecznego”, wnosi o udzielenie gwarancji zapłaty z poszanowaniem art. 649¹ §2 k.c. na warunkach gwarantujących zapłatę należnego wynagrodzenia za wykonanie robót budowlanych, a jej treść powinna gwarantować wzmocnienie węzła obligacyjnego. Jednocześnie zgodnie z art. 649¹ § 3 k.c., Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty połowy udokumentowanych kosztów udzielenia gwarancji zapłaty (zabezpieczenia wiarygodności) z chwilą przedstawienia przez Zamawiającego ich rozliczenia.”

Pismem z dnia 19 września 2017 roku skierowanym do firmy Larkbud Sp. z o.o. Zarząd Powiatu Zgierskiego podniósł: „Działając na podstawie § 11 ust. 2 pkt 2 umowy z dnia 25 kwietnia 2017 r. o Nr 22/2017 w związku ze stwierdzonym w dniu 18 września porzuceniem przez Państwa terenu budowy wzywam Państwa do podjęcia przerwanych

przez Państwa prac budowlanych oraz wskazania przyczyn zaprzestania robót budowlanych na placu budowy. Jednocześnie zgodnie z powołanym powyżej uregulowaniem wyznaczam Państwu 3 dniowy termin na podjęcie zaprzestanych prac budowlanych pod rygorem podjęcia przez Inwestora przewidzianych prawem działań."

W dniu 19 września 2017 roku wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu dwa pisma firmy Larkbud Sp. z o.o. datowane na 19 września 2017 roku, w których wskazano:

[1] *Pragniemy poinformować, iż do dnia dzisiejszego nie zostały wprowadzone stosowne zmiany do projektu oraz do umowy, o które wnioskowaliśmy w pismach z dnia 07.08.2017, 25.08.2017, 31.08.2017. Ponadto do dnia dzisiejszego nie został naszej firmie zwrócony teren budowy na odcinku w km 2+779-2+284, na który Państwo wprowadziliście bez naszej zgody firmę Roboty Drogowe Dariusz Kłys. Jednocześnie pragniemy podkreślić i zaznaczyć, iż powyższe zmiany są konieczne w celu dalszej realizacji prac objętych umową. Biorąc powyższe pod uwagę kolejny raz wzywamy Państwa do współdziałania w celu realizacji prac objętych umową. Ponadto informujemy, iż na Państwa pismo nr DR.032.69.2017.DR z dnia 14.09.2017 zostanie przygotowana odpowiedź do dnia 21.09.2017."*

[2] *W odpowiedzi na pismo nr DR.032.69.2017 pragniemy poinformować, iż zarzuty kierowane pod naszym adresem są całkowicie nieprawdziwe czego dowodem są załączone zdjęcia (załącznik nr 1)¹⁵ jak również kierowana do Państwa korespondencja. Jednocześnie pragniemy podkreślić, że stwierdzenie o porzuceniu terenu przez Wykonawcę w dniu 18.09.2017 jest całkowicie nieprawdziwe oraz świadczy o składaniu fałszywych oświadczeń.*

Natomiast pismem z dnia 20 września 2017 roku (wpływ 20 września 2017 roku) firma Larkbud Sp. z o.o. ustosunkowała się do pisma Powiatu Zgierskiego z dnia 14 września 2017 roku wskazując: *"(...) pragniemy poinformować kolejny raz, iż w celu oceny przyczyn powstałych spękań są wykonywane specjalistyczne badania których wyniki będą znane w dniu 21.09.2017. Jednocześnie do dnia 26.09.2017 zostanie wykonana ekspertyza techniczna określająca powody wystąpienia spękań oraz koleinowania nowo wykonanej podbudowy asfaltowej. Dopiero na podstawie tych ekspertyz będzie można dokonać oceny kto ponosi winę. Biorąc powyższe pod uwagę oraz uwzględniając stanowisko Zamawiającego o konieczności wykonania ww. badań, jako, że Zamawiający bez wykonania odpowiedniej analizy nie miał możliwości określenia powodów wystąpienia spękań (...). Wykonawca realizując postulat Zamawiającego nie rozumie dlaczego Zamawiający nie czekając na wyniki badań stwierdza bezpodstawnie nieprawidłowości w wykonanych robotach drogowych, obciążając winą Wykonawcę. Wykonawca zwracał uwagę na błędy projektowe i wzywał Zamawiającego do podjęcia współdziałania, ponieważ zdaniem Wykonawcy dokumentacja projektowa nie nadaje się do prawidłowego wykonania robót (art. 651 k.c.). jednak Zamawiający kategorycznie żąda kontynuowania robót zgodnie z dostarczoną dokumentacją projektową i wobec tego Wykonawca, oświadcza w trybie art. 655 k.c., że jeżeli wskutek wykonania robót według żądania Zamawiającego wykonane roboty drogowe ulegną zniszczeniu lub uszkodzeniu, to będzie to wyłączną winą Zamawiającego."*

Pismem przewodnim z dnia 20 września 2017 roku (wpływ 21 września 2017 roku) firma Larkbud Sp. z o.o. przedłożyła wyniki badania geotechnicznego podłoża gruntowego potwierdzające, zdaniem Wykonawcy, odmienne warunki od założonych w dokumentacji projektowej. Tym samym Wykonawca wnioskował o zajęcie stanowiska w przedmiotowej sprawie w nieprzekraczalnym terminie 5 dni.

¹⁵ Kontrolującym do wskazanego pisma nie przedłożono załącznika nr 1.

Przedłożona opinia geotechniczna określająca warunki gruntowo-wodne podłoża drogi powiatowej nr 5147 na odcinku Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe sporządzona została przez GEO-SONDA Pracownia Geologiczna s.c. z siedzibą w Zgierzu dla firmy Larkbud Sp. z o.o.¹⁶ Jak wynika z przedmiotowej opinii, na badanym fragmencie 5147 E, zgodnie z Katalogiem [6]¹⁷, warunki wodne można ocenić na:

- dobre – dla km od 0+380 do km 1+120 i od km 1+550 do km 2+500,
- przeciętne – dla km od 0+250 do km 0+380 i od km 1+120 do km 1+340,
- złe – dla km od 0+000 do km 0+250, od km 1+340 do km 1+550 i od 2+500 do km 3+400.

W części dotyczącej wniosków i zaleceń w pkt 4-6 wskazano:

[4] *W okresie prowadzonych badań, tj. we wrześniu 2017 r., w strefie głębokości rozpoznanej wykonanymi wierceniami, tj. maks. do 2,50 m p.p.t.¹⁸, woda gruntowa wystąpiła w 11 spośród 18 otworów. Zwierciadło wody ma charakter swobodny i występuje na głębokościach z przedziału 0,70-1,50 (lokalnie do 2,00) m p.p.t. Głębokości występowania wody gruntowej w poszczególnych otworach zestawiono w tabeli w punkcie 4.2 dokumentacji¹⁹. Zaobserwowany poziom wód gruntowych należy traktować jako wysoki.*

[5] *w świetle „Rozporządzenia Ministra Transportu, Budownictwa i Gospodarki Morskiej z dn. 25.04.2012 r. w sprawie ustalania geotechnicznych warunków posadawiania obiektów budowlanych” występujące w podłożu warunki gruntowe, z uwagi na dominację gruntów nośnych i występowanie zwierciadła wody gruntowej nie pływającej niż 0,70 m p.p.t., należy określić jako proste a projektowaną budowlę drogową proponuje się zaklasyfikować do pierwszej kategorii geotechnicznej. Ostateczną decyzję odnośnie kategorii geotechnicznej obiektu budowlanego, zgodnie z ww. „Rozporządzeniem...” powinien podjąć Projektant.*

[3] *w czasie wykonywania prac ziemnych należy przestrzegać wytycznych ochrony podłoża gruntowego zawartych w poz. 2.4. PN – 81/B-03020 nie dopuszczając do naruszenia jego struktury, nadmiernego nawilgocenia lub przemarznięcia.*

¹⁶ Data opracowania: wrzesień 2017 roku, nr arch. 114/2017

¹⁷ Katalog typowych nawierzchni podatnych i półsztywnych – załącznik do zarządzenia nr 31 Generalnego Dyrektora Dróg Krajowych i Autostrad z dnia 16 czerwca 2014 roku.

¹⁸ p.p.t. – poniżej poziomu terenu.

¹⁹ Tabela w pkt 4.2 opinii geotechnicznej:

Nr otworu	Głębokość nawierconego/ustabilizowanego zwierciadła wody [m p.p.t.]	Rzędna nawierconego/ustabilizowanego zwierciadła wody [m n.p.m.]
OW01	0,90	125,20
OW02	0,85	127,25
OW03	2,00	127,50
OW07	1,50	131,50
OW08	1,00	131,10
PW10	1,70	129,10
OW14	0,70	122,90
OW15	0,90	120,75
OW16	0,70	120,50
OW17	0,85	122,25
OW18	1,00	124,30

Natomiast pismem z dnia 26 września 2017 roku (wpływ 26 września 2017 roku) Wykonawca, tj. Konsorcjum firm Larkbud Sp. z o.o. i P.P.H.U. WIM-TRANS Witold Michalak, przedłożył Zamawiającemu opinię opracowaną przez prof. nadzw. dr hab. inż. Wojciecha Grabowskiego – Rzeczoznawcę SITKom. Przedkładając ww. opinię Wykonawca jednocześnie wskazał: „(...) Wykonawca działając w trybie art. 651 Kodeksu cywilnego (...) powiadamiał Zamawiającego o przeszkodach w realizacji Umowy jw., szczególnie zwracając uwagę, że dostarczona przez niego dokumentacja projektowa nie nadaje się do prawidłowego wykonania robót, a ponadto zachodzą też inne okoliczności, które przeszkadzają a nawet wręcz uniemożliwiają prawidłowe wykonanie robót. Takie powiadomienia kwalifikowane są w art. 354 § 2 k.c. (szczególnie w przypadku zobowiązania polegającego na wykonaniu robót budowlanych w oparciu o dokumentację projektową dostarczoną przez Zamawiającego i wynikającego z niej świadczenia Wykonawcy) jako wymagające odpowiedniego współdziałania Zamawiającego (wierzyciela) z Wykonawcą (dłużnikiem) w wykonywaniu zobowiązania. Zamawiający jednak takiego współdziałania nie podjął, co prowadzi do negatywnych skutków prawnych obciążających Zamawiającego, ponieważ zgodnie z art. 486 § 2 k.c. Zamawiający dopuścił się zwłoki, gdyż bez uzasadnionego powodu odmawiał i odmawia uznania, że dokumentacja projektowa określająca zakres świadczeń Wykonawcy jest wadliwa i nie pozwala na wykonanie robót zgodnie z jej założeniami i wiedzą techniczną, oraz odmawia przekazania poprawionej dokumentacji projektowej, bez której świadczenie nie może być spełnione, a ponadto podejmuje działania w celu wykazania Wykonawcy, że wykonanego w oparciu o dokumentację projektową świadczenia nie przyjmie. Wina Zamawiającego nie budzi wątpliwości, ponieważ Wykonawca informował Zamawiającego, że wykonane roboty wskutek wadliwości dostarczonej dokumentacji ulegają i będą ulegać uszkodzeniu (degradacji), ale Zamawiający zignorował informacje doprowadzając do bezzasadnego wykorzystywania środków publicznych. Ponadto Zamawiający rozpoczął naliczanie kar umownych, pomimo, że zwłoka w dotrzymaniu terminu umownego wynika m.in. z braku współdziałania Zamawiającego i konieczności dokonywania kolejnych napraw w wykonanych robotach (szczególnie nawierzchni drogi) z powodu błędów w dokumentacji projektowej. Wykonawca na potwierdzenie znanego Zamawiającemu stanowiska Wykonawcy przesyła w załączeniu opinię (...), w której znajduje się potwierdzenie zgłaszanych przez Wykonawcę zastrzeżeń do dokumentacji projektowej. W szczególności w opinii zwraca się uwagę, że:

- a) Główną przyczyną powstania uszkodzeń nawierzchni na przedmiotowej drodze są lokalne obniżenia nośności podłoża drogowego na skutek nadmiernego zawilgocenia gruntu.
- b) Nadmierne zawilgocenie gruntu podłoża jest spowodowane brakiem ciągłości odwodnienia drogi na jej długości. Przyjęty w Projekcie Budowlanym p.1.2. sposób odwodnienia jest niewystarczający i będzie przyczyniał się do degradacji drogi.
- c) Drugim warunkiem potrzebnym do zaistnienia zjawiska obniżenia nośności gruntu podłoża w wyniku nadmiernego zawilgocenia jest występowanie gruntów spoistych. W projekcie Budowlanym p.1.2., przyjęto występowanie gruntów niewysadzinowych, natomiast badania geotechniczne wykazały występowanie także gruntów spoistych, wysadzinowych, wrażliwych na nadmierne zawilgocenie.
- d) Przyjęta konstrukcja drogi biorąc pod uwagę wykonane badania geotechniczne nie spełnia założeń Katalogu, Dz.U.Nr.43 z 1999 r. pozycja 430 z późniejszymi zmianami.

W zaistniałej sytuacji Wykonawca wyznacza Zamawiającemu 5-cio dniowy termin, licząc od daty otrzymania niniejszego wezwania, na usunięcie nieprawidłowości w dokumentacji projektowej i podpisanie związanych z tym zmian do Umowy lub podjęcie w tym terminie negocjacji w celu podpisania stosownej zmiany Umowy uwzględniającej konieczne zmiany w dokumentacji projektowej, wynagrodzeniu, terminie jej wykonania z uwzględnieniem

okresu jesienno-zimowego, zapłaty za dotychczas wykonane roboty itp. W razie bezskutecznego upływu wyznaczonego terminu Wykonawca będzie uprawniony do odstąpienia od Umowy z winy Zamawiającego oraz domagania się zapłaty za wykonane dotychczas roboty i odszkodowania."

Pismem z dnia 29 września 2017 roku skierowanym do firmy Larkbud – Zarząd Powiatu Zgierskiego działając na podstawie art. 636 § 1 i 656 § 1 Kodeksu Cywilnego wezwał Wykonawcę do zmiany wykonywania robót budowlanych w ramach inwestycji polegającej na przebudowie drogi powiatowej nr 5147 E Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe. Ponadto w piśmie wskazano: „(...) W związku z przeprowadzonymi badaniami wskaźnika zagęszczenia i zawartości wolnych przestrzeni na próbkach wyciętych z nawierzchni z dnia 22 września 2017 r., które przedkładałam w załączeniu, wynika, że w znaczącej (na 12 wyników 11 jest złych) większości pobranych próbek zrealizowane przez Państwa prace nie odpowiadają wymaganiom wynikającym z istniejącego projektu w szczególności w zakresie zagęszczenia oraz wolnych przestrzeni dotyczące warstwy wiążącej. Biorąc pod uwagę powyżej powołane okoliczności wskazuję, że prowadzone przez Państwa prace w zakresie przebudowy drogi powiatowej Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany o Różyce Żmijowe realizowane są w sposób wadliwy oraz nie gwarantują, że wykonane prace spełniać będą wymagania określone w odrębnych dokumentach. Ponadto, co istotne w przedmiotowej sprawie, pozostajecie Państwo w zwłoce z realizacją przedmiotowej inwestycji. Zgodnie z obowiązującą umową zobowiązaliście się Państwo do realizacji umowy w terminie do dnia 31 sierpnia 2017 r. Z informacji posiadanych przez Inwestora wynika, że na placu budowy nie realizowane są prawie żadne prace budowlane, gdyż na tym terenie pracuje wyłącznie kilka osób (operator koparko – ładowarki i kierowca wywrotki – w załączeniu fotografie).” Do wskazanego pisma przedłożonego kontrolującym załączone zostały raporty z badań gęstości objętościowej, wskaźnika zagęszczenia i zawartości wolnych przestrzeni na próbkach wyciętych z nawierzchni, przy czym brak jest wskazanych w piśmie fotografii.

W dniu 3 października 2017 roku wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu oświadczenie Wykonawcy o odstąpieniu od umowy nr 22/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 roku (oświadczenie datowane na 3 października 2017 roku). W powyższym oświadczeniu Wykonawca podniósł „(...) wobec niezgodnych z postanowieniami łączącej Strony Umowy, obowiązującymi przepisami prawa oraz zasadami lojalności, współpracy i uczciwości kontraktowej działań i zaniechań **Zamawiającego – Powiatu Zgierskiego z siedzibą w Zgierzu**, w szczególności polegających na:

- a) *uporczywym uchylaniu się przez Zamawiającego od przekazania Wykonawcy kompletnej, pozbawionej błędów i nieścisłości dokumentacji projektowej, pomimo licznych wezwań ze strony Wykonawcy, a tym samym pozostaniu w zwłoce przez Zamawiającego w usunięciu nieprawidłowości w dokumentacji projektowej, skutkujących niemożnością realizacji przez Wykonawcę robót budowlanych zgodnie z wymogami Umowy i zasadami wiedzy technicznej,*
- b) *pomimo kolejnego wezwania do podjęcia współdziałania z dnia 26.09.2017 r. z wyznaczeniem terminu do dnia 02.10.2017 r., pod rygorem odstąpienia od Umowy z winy Zamawiającego w przypadku niepodjęcia współdziałania, Zamawiający nie podjął w tym terminie współdziałania z Wykonawcą w celu usunięcia błędów projektowych i uniemożliwia kontynuowanie robót w sposób gwarantujący osiągnięcie zamierzonego celu, a tym samym odmówił dokonania czynności bez których świadczenie nie może być poprawnie spełnione zgodnie ze sztuką (wiedzą) budowlaną,*
- c) *uporczywym domaganiu się przez Zamawiającego pismem z dnia 29.09.2017 r. wykonywania robót w oparciu o dokumentację z poważnymi błędami projektowymi według której Wykonawca nie osiągnąłby zamierzonego celu, mimo przekazania Zamawiającemu opinii Pana prof. dr hab. Inż. Wojciecha Grabowskiego, w której*

znajduje się potwierdzenie zgłaszanych przez Wykonawcę zastrzeżeń do dokumentacji projektowej. W szczególności w Opinii tej zwrócono uwagę, że główną przyczyną powstania uszkodzeń nawierzchni na przedmiotowej drodze wykonywanej według Projektu Budowlanego dostarczonego przez Zamawiającego, w którym nie uwzględniono m.in. lokalnego obniżenia nośności podłoża drogowego na skutek nadmiernego zawilgocenia gruntu spowodowanego brakiem zaprojektowania ciągłości odwodnienia drogi na jej długości, jest w konsekwencji degradacją nawierzchni drogi, a Zamawiający chce przenieść odpowiedzialność za ten stan rzeczy na Wykonawcę (pismo z dnia 29.09.2017 r. znak DR.032.168.2017.DR). Zamawiający nie odniósł się w żaden sposób do przekazanej opinii Pana prof. dr hab. Inż. Wojciecha Grabowskiego, zgodnie z wezwaniem Wykonawcy z 26.09.2017 r. z określonym terminem na podjęcie współdziałania do dnia 02.10.2017 r. a wręcz uporczywie i bezzasadnie próbuje przenieść odpowiedzialność za degradację wykonanych wstępnie robót asfaltowych na Wykonawcę, co wskazuje, że Zamawiający nie zamierza przyjąć (odebrać) robót obecnie wykonanych według dokumentacji projektowej dostarczonej przez Zamawiającego. Wykonawca wykonał tylko wstępne warstwy asfaltu, które już ulegają degradacji ale jako prace nieukończone nie będą fakturowane. Ponadto zgodnie z opinią jw. Przyjęta w dokumentacji projektowej konstrukcja drogi biorąc pod uwagę wykonane badania geotechniczne nie spełnia założeń Katalogu, Dz.U.Nr.43 z 1999 r. pozycja 430 z późniejszymi zmianami.

- d) niepodjęciu przez Zamawiającego negocjacji w wyznaczonym terminie do dnia 02.10.2017 r. w celu podpisania stosownej zmiany Umowy uwzględniającej konieczne zmiany w dokumentacji projektowej, wynagrodzeniu, terminie jej wykonania z uwzględnieniem okresu jesienno-zimowego, zapłaty za dotychczas wykonane roboty itp.,

uniemożliwiając tym samym Wykonawcy należyte wykonywanie postanowień zawartej Umowy, niniejszym odstępuje od Umowy Nr 22/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 roku, z winy Zamawiającego, ze skutkiem ex nunc.

Mając na uwadze okoliczność, iż Wykonawca zrealizował część robót budowlanych objętych przedmiotem Umowy, zaś wykonanie pozostałej części przedmiotu Umowy jest bezzasadne z uwagi na cel i liczne zaniechania (zwłokę) po stronie Zamawiającego, uznać należy, że niniejsze oświadczenie wywołuje skutek od dnia doręczenia Zamawiającemu. Z tych względów Wykonawca **wzywa Zamawiającego do niezwłocznego podjęcia działań umożliwiających dokonanie inwentaryzacji oraz prawidłowego rozliczenia zrealizowanych robót budowlanych.**"

Oświadczenie o odstąpieniu od umowy w dniu 9 października 2017 roku wydał również Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem DR.032.2017.DR skierowanym do firmy Larkbud Sp. z o.o. W oświadczeniu Zamawiający wskazał: „Działając na podstawie art. 636 § 1 Kodeksu Cywilnego w związku z art. 656 § 1 Kodeksu Cywilnego, Powiat Zgierski oświadcza, że odstępuje od umowy Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe z winy Wykonawcy. Pismem z dnia 29.09.2017 r. Inwestor wezwał Państwa do zmiany sposobu realizacji ww. umowy, gdyż obecny sposób jej wykonywania był sprzeczny z powszechnie obowiązującymi zasadami sztuki budowlanej i nie gwarantował zachowania należytej jakości wykonanych przez Państwa czynności. Ponadto wskazuję, że Inwestor jako jednostka samorządu terytorialnego realizuje zadania o charakterze publicznym, a przedłużający się okres realizacji inwestycji, która dodatkowo była wykonywana w sposób nieprawidłowy, uniemożliwia realizację zadań publicznych przez Inwestora. Biorąc pod uwagę powyższe brak należytej realizacji umowy, okoliczność, że po wezwaniu nie podjęliście Państwo żadnych działań o charakterze naprawczym oraz fakt, że złożyliście Państwo oświadczenie o odstąpieniu od umowy bez jakichkolwiek podstaw prawnych wskazuje w sposób oczywisty, na konieczność odstąpienia od przedmiotowej umowy z Państwa winy. Tylko takie rozwiązanie, pozwoli Inwestorowi zrealizowanie zamierzeń

inwestycyjnych oraz zagwarantuje mieszkańcom Powiatu Zgierskiego korzystanie z prawidłowo wykonanej nawierzchni na drodze publicznej. W tym miejscu, zgodnie z § 12 ust. 2 pkt 12 umowy wskazuję, że została na Państwa naliczona kara umowna w wysokości 20% wynagrodzenia umownego tj. w wysokości 433.360,00 zł (...). Mając na uwadze powyższe wzywam Państwa do podjęcia działań umożliwiających dokonanie inwentaryzacji zrealizowanych przez Państwa czynności oraz stosownego rozliczenia.” Oświadczenie w imieniu Zamawiającego podpisali członkowie Zarządu: Wojciech Brzeski i Wojciech Budziarski.

Wskazany § 12 ust. 2 pkt 12 umowy z dnia 25 kwietnia 2017 roku określa, że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umową w wysokości: 20% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1 w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.

Odnosząc się do podnoszonych przez Wykonawcę uwag w zakresie odwodnienia, analiza Projektu budowlanego branży drogowej sporządzonego przez Projekty i Nadzory Drogowe – Jan Zawadzki – wykazała, iż powołany w piśmie z dnia 26 września 2017 roku firmy Larkbud Sp. z o.o. i w opinii naukowo-technicznej – pkt 1.2. Projektu Budowlanego nie odnosi się do odwodnienia. Kwestie odwodnienia zawarte zostały w Projekcie budowlanym w części „Projekt zagospodarowania terenu – część opisowa”, w pkt 9 – Odwodnienie, gdzie znajduje się zapis: „Zgodnie z § 28 Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 12 kwietnia 2002 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie (Dz. U. z 2002r. Nr 75, poz. 690), wobec braku możliwości odprowadzenia wód opadowych do sieci kanalizacji deszczowej lub ogólnospławnej, projektuje się odprowadzanie wód opadowych powierzchniowo i do istniejących rowów przydrożnych.”

Natomiast w części „Projekt budowlany – Opis techniczny”, również pkt 9, zawarto zapis: Odwodnienie wód opadowych poprzez spadki poprzeczne i podłużne powierzchniowo i do istniejących rowów przydrożnych, które będą podlegać renowacji. Prace renowacyjne będą związane z oczyszczeniem rowów z roślinności i namułu oraz odpowiednie wyprofilowanie. Istniejące przepusty pod koroną drogi oraz pod zjazdami należy wymienić na nowe.” Jednocześnie wskazano, że „Szczegóły pokazano na rys. 2 'Przekroje typowe”.

W związku z zawartą przez Powiat Zgierski umową nr 337/2017 z dnia 9 sierpnia 2017 roku z firmą Roboty Drogowe Dariusz Kłys z siedzibą w Łagiewnikach Nowych, na roboty budowlane obejmujące umocnienie skarp i dna rowów płytami ażurowymi oraz wykonanie drenażu francuskiego w ramach zadania dotyczącego przebudowy drogi powiatowej nr 5147 E Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, kontrolująca zwróciła się do Starosty Zgierskiego z zapytaniem dlaczego dokumentacja techniczna (projekt budowlany) nie obejmowała ww. odwodnienia terenu?

Pismem z dnia 15 maja 2018 roku Starosta Zgierski, w zakresie wskazanego zagadnienia, wyjaśnił: „(...) Podczas objazdu stanu dróg w terenie Zarządca drogi nie zaobserwował problemu dotyczącego odwodnienia pasa drogowego w/w drogi powiatowej. Do Zarządcy drogi nie wpływały również żadne informacje dotyczące gospodarki wodnej od mieszkańców lub innych użytkowników tej drogi. Projektant jak i Zamawiający nie stwierdzili konieczności budowania odwodnienia we wskazanym miejscu przez Wykonawcę tj. od 0+260 do 0+700. W projekcie budowlanym jak i w SIWZ-ie odwodnienie było przewidziane w okrojonym zakresie tj. oczyszczenie i odmulenie istniejących rowów przydrożnych.”

Wyjaśnienie Starosty Zgierskiego z dnia 15 maja 2018 roku dot. drogi powiatowej nr 5147 E stanowi załącznik nr 10 do protokołu kontroli.

W związku z koniecznością wykonania robót dodatkowych dot. odwodnienia (umowa nr 337/2017 z firmą Roboty Drogowe Dariusz Kłys kontrolujący pismem z dnia 4 lipca

2018 roku zwrócili się do Starosty Zgierskiego o wyjaśnienie czy wykonawca dokumentacji technicznej, tj. firma Projekty i Nadzory Drogowe – Jan Zawadzki z siedzibą w Łodzi – wypowiedział się co do zaistniałego stanu faktycznego dotyczącego konieczności wykonania ww. odwodnienia terenu?

Odpowiedzi na wskazane zapytanie udzielił w dniu 10 lipca 2018 roku Wicestarosta Zgierski w brzmieniu: „W nawiązaniu do pisma (...) dot. inwestycji Powiatu Zgierskiego pn. 'Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew' informuję, że na spotkaniu na placu budowy, w którym uczestniczyli: Zamawiający, Wykonawca, Projektant i Inspektor Nadzoru stwierdzono konieczność wykonania odwodnienia na przedmiotowym odcinku drogi. W ślad za ustaleniami projektant przekazał szkic odwodnienia (drenaż francuski).”

Wyjaśnienie Wicestarosty Zgierskiego z dnia 10 lipca 2018 roku dot. drogi powiatowej nr 5147 E stanowi załącznik nr 11 do protokołu kontroli.

Na podstawie zawartej Umowy nr 454/2017 z dnia 2 listopada 2017 roku Powiat Zgierski zlecił firmie GEO-WET z siedzibą w Łodzi wykonanie inwentaryzacji powykonawczej całego odcinka drogi. Tym samym w listopadzie 2017 roku wykonane zostały przez uprawnionego geodetę szkice inwentaryzacyjne układu drogowego, które zatwierdzone zostały w dniu 20 listopada 2017 roku.

Protokołem spisanim w dniu 7 lutego 2018 roku dokonano odbioru placu budowy związanego z przebudową drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew. W trakcie odbioru stwierdzono, że teren budowy nie został uporządkowany, zaś teren przyległy do drogi powiatowej nr 5147 E (dz. nr ewid. 110, 286, 111 obręb Różyce Żmijowe) nie został przywrócony do stanu pierwotnego. Ustalono, że rozliczenie za wykonane roboty nastąpi wg przedstawionej książki obmiaru zatwierdzonej przez Inspektora Nadzoru w oparciu o kosztorysy powykonawcze. Protokół podpisany został ze strony Powiatu przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego i Specjalistę – Dariusza Rudę, a także przez Inspektora Nadzoru i przedstawicieli Wykonawcy.

Do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 28 lutego wpłynął zweryfikowany kosztorys powykonawczy robót dot. przebudowy drogi powiatowej nr 5147, dostarczony przez Wykonawcę robót firmę Larkbud Sp. z o.o. Pismo przewodnie popisane zostało przez Inspektorów nadzoru: Marka Kosmałę i Tomasza Chęćielewskiego, natomiast załączony do pisma kosztorys powykonawczy podpisany został przez Prezesa Zarządu firmy Larkbud – Konrada Makowskiego. Kosztorys powykonawczy określał roboty na kwotę 1.435.144,89 zł, z czego jak wynika z dokonanych na kosztorysie notatek Powiat Zgierski uznał wartość 410.867,51 zł brutto (334.038,63 zł netto + 76.828,88 zł VAT).

W miesiącu lutym 2018 roku opracowana została dla Powiatu Zgierskiego przez Łódzką Radę Federacji Stowarzyszeń Naukowo Technicznych NOT – opinia w zakresie zgodności wykonanych prac budowlanych z projektem budowlanym dla inwestycji pn. „Przebudowa drogi powiatowej numer 5147 E relacji Borszyn Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. W przedmiotowej opinii wskazano następujące wnioski i zalecenia końcowe „(...) Po przeanalizowaniu stanu istniejącego i porównaniu z wymaganymi parametrami technicznymi stwierdza się, że:

Na przedmiotowej drodze należy stwierdzić zróżnicowany stan zaawansowania wykonanych prac. Na części odcinka prace zostały zakończone na warstwie wiążącej, a na pozostałym odcinku wykonane jest jedynie koryto i część podbudowy. Sytuacyjnie droga pokrywa się projektem natomiast lokalnie występują przesunięcia w stosunku do zakładanego projektu i dochodzą do 3,94 m. Przesunięcia dotyczą również zjazdów.

Podstawowym brakiem w przekazanej dokumentacji jest brak wyników badań warstw zanikających oraz recepty i deklaracji zgodności warstwy wiążącej.

W związku z powyższym w niniejszej opinii oparto się o zapisy z dziennika budowy z którego wynika, że Inspektor nadzoru odebrał warstwy zanikające czyli takowe badania widział lub brał w nich udział.

Wyniki badań mas bitumicznych wykonanych na zlecenie Inwestora wskazują jednoznacznie, że warstwa wiążąca nie została wbudowana prawidłowo. Masa nie została odpowiednio dogęszczona, zawartość wolnych przestrzeni jest poza zakresem dopuszczonym normowo.

Z uwagi na negatywne wyniki mas bitumicznych sugeruje się usunięcie warstwy wiążącej w całości.

Ocena makroskopowa poddaje w wątpliwość zgodność wbudowanych materiałów z danymi zakładanymi w deklaracjach. Brak wyników badań warstwy podbudowy, mrozoochronnej oraz gruntu sugeruje możliwość nieprawidłowego wykonania poszczególnych warstw.

W związku z powyższym prace należy przerwać i doprowadzić do zgodności z dokumentacją projektową. W związku z niekorzystnymi warunkami atmosferycznymi, które cały czas negatywnie wpływają na otwarte koryto sugeruje się natychmiastowe zabezpieczenie koryta poprzez wyprofilowanie odkrytego wykopu, by woda mogła swobodnie odpływać z drogi.

Miejsca w których droga nie pokrywa się z projektem należy jak najszybciej doprowadzić do stanu projektowanego. Należy zwrócić szczególną uwagę na fakt, iż koniec opracowania został wykonany na gruntach nie objętych pozwoleniem na budowę i nie będących we władaniu Inwestora.

Oddzielnym tematem są zjazdy które zostały zmienione lokalizacyjnie i geometrycznie. Należy sprawdzić, czy zmiany spowodowane były prośbą mieszkańców czy wynikały z innych uwarunkowań i czy Inwestor oraz Projektant zaakceptowali te zmiany.

Bezwarunkowym elementem do odtworzenia są punkty osnowy geodezyjnej, które zostały zniszczone w ilości 16 sztuk."

W dniu 9 marca 2018 roku sporządzony został przez firmę Larkbud Sp. z o.o. protokół odbioru wykonanych robót. Jak wynika z protokołu, odbiór dokonany został przy udziale Inspektora Nadzoru – Marka Kosmali, oraz Wykonawcy – Krzysztofa Rżanka, **bez udziału przedstawicieli Zamawiającego**. Na podstawie przedmiotowego protokołu odebrano roboty wyspecyfikowane w zestawieniu tabelarycznym w pkt 1-10 na łączną kwotę 1.433.995,33 zł. Wskazano, iż roboty ujęte w pkt 1-10 zostały wykonane zgodnie z umową. Protokół podpisany został przez Kierownika budowy – Krzysztofa Rżanka, oraz przez Inspektora nadzoru – Marka Kosmałę.

W dniu 9 kwietnia 2018 roku wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu faktura nr FRA 17/2018 wystawiona w dniu 6 kwietnia 2018 roku (z datą sprzedaży 3 października 2017) przez firmę LARKBUD Sp. z o.o. na kwotę 1.433.995,33 zł z terminem zapłaty 6 maja 2018 roku, tytułem „Przebudowa drogi powiatowej numer 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”, zgodnie z załączonym protokołem.

W związku z powyższą fakturą i zbliżającym się terminem zapłaty Skarbnik Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 26 kwietnia 2018 roku (FN.0633.27.2018.BW) zwróciła się do Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego o zajęcie stanowiska w tej sprawie.

W dniu 7 maja 2018 roku Zarząd Powiatu Zgierskiego wystosował do firmy LARKBUD Sp. z o.o. oświadczenie o potrąceniu wierzytelności wraz z wezwaniem do zapłaty. W powyższym oświadczeniu Powiat wskazał, iż w związku ze złożoną fakturą nr 17/18 za

prace wykonane w ramach inwestycji polegającej na przebudowie drogi powiatowej nr 5147 E (...) wskazuję, że Powiat Zgierski nie uznaje kwot wskazanych na fakturze ponad kwotę 410.667,51 zł (...). Powyższe wynika z faktu, że wykonane przez Państwa prace budowlane nie spełniały wymogów oraz warunków technicznych wskazanych w treści umowy oraz załącznikach do niej. W ramach wskazanej powyżej sumy uznanej przez Powiat znajduje się w szczególności wynagrodzenie Państwa za wykonane prace o charakterze porządkowym i przygotowawczym, co do których Powiat Zgierski nie wnosi uwag, jednakże w pozostałym zakresie z uwagi na niską jakość zrealizowanych prac nie jest dopuszczalne uwzględnienie ich jako wykonanych prawidłowo. W tym miejscu pragnę również wskazać, że przekazana przez Państwa dokumentacja jest niekompletna i nie pozwala zweryfikować jakości wykorzystanych przez Państwa materiałów. Powyższe było Państwu sygnalizowane już na etapie weryfikacji przedłożonej dokumentacji. Ponadto w zakresie robót teletechnicznych wskazuję, że aby móc uwzględnić je jako wykonane przez Państwa prawidłowo zasadne jest skontaktowanie się z inspektorem nadzoru ds. teletechnicznych oraz operatorem Sieci, celem ustalenia dokumentacji niezbędnej do zakończenia przez Państwa zrealizowanych prac. Co istotne przedłożony przez Państwa protokół odbioru wykonanych prac nie został zaakceptowany przez Inwestora, a tym bardziej zrealizowane prace nie zostały odebrane przez pracowników Starostwa Powiatowego w Zgierzu. Odnosząc się z kolei do roszczeń Powiatu Zgierskiego z tytułu odstąpienia przez Powiat Zgierski od umowy Nr 22/2017, zgodnie z dotychczasową korespondencją została na Państwa nałożona kara umowna w wysokości 20% wynagrodzenia ustalonego w § 3 ust. 1 ww. umowy, zgodnie z § 12 pkt 12 umowy co stanowi kwotę 433.360 zł (...). Powyższą kwotę proszę wpłacić w dniu odebrania przez Państwa przedmiotowego pisma na nasz rachunek prowadzony w Banku Spółdzielczym w Zgierzu (...). Jednocześnie oświadczam, że na podstawie art. 499 Kc Powiat Zgierski zawiadamia, że dokonał potrącenia części swojej wierzytelności z tytułu kar umownych nałożonych na Państwa na podstawie umowy w związku z odstąpieniem przez Powiat Zgierski z winy Wykonawcy od umowy, której przedmiotem była przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na kwotę 433.360 zł (...) z Waszą wierzytelnością w kwocie 410.667,51 zł (...) wynikającą z faktury Nr 17/18 wystawionej na podstawie umowy, której przedmiotem była przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E (...). Po kompensacie wierzytelności pozostaje do zapłaty nasza należność główna w wysokości 22.692,49 zł (...), którą prosimy wpłacić na nasz rachunek bankowy (...).” Wskazane oświadczenie podpisane zostało przez Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego.

Następnie w dniu 8 maja 2018 roku Skarbnik Powiatu – w wyniku otrzymania pocztą elektroniczną pisma skierowanego przez Wydział Drogownictwa do firmy LARKBUD (DR.032.69.2017.DR), z którego wynika, iż Powiat Zgierski uznaje na rzecz firmy LARKBUD Sp. z o.o. kwotę 410.667,51 zł, natomiast na rzecz Powiatu zostały naliczone kary umowne w wysokości 433.36000 zł – zwróciła się do Naczelnika Wydziału Drogownictwa o wyjaśnienie: „(...) dlaczego do projektu budżetu na rok 2018, ani do chwili obecnej, nie wystąpiono o zabezpieczenie kwoty 410.667,51 zł w budżecie powiatu na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na terenie gminy Parzęczew” oraz dlaczego do chwili obecnej Wydział Finansowy nie został poinformowany o naliczeniu kar umownych. Pismo rodzi zobowiązanie finansowe na kwotę 410.667,51 zł, do którego zaciągnięcia upoważnieni są dwaj członkowie zarządu, podczas gdy pismo podpisał Członek Zarządu – Wojciech Budziarski. Ponadto w piśmie pojawia się oświadczenie, iż Powiat Zgierski dokonał potrącenia swojej wierzytelności, co jest nieprawdą. W księgach rachunkowych Starostwa Powiatowego w Zgierzu nie ma żadnych zapisów dotyczących zobowiązania oraz należności z tytułu należnych kar, ponieważ wydział finansowy nie został o tym poinformowany. Nie było więc możliwości dokonania potrącenia. Do chwili obecnej nie otrzymałam także dyspozycji ani wyjaśnienia w sprawie faktury nr FRA 17/2018 z dnia

06.04.2018 r. z datą sprzedaży 03.10.2017 r. wystawionej przez firmę LARKBUD Sp. z o.o. na kwotę 1.433.995,33 zł (zwracałam się o to pismem dnia 26 kwietnia br.). Proszę o wyjaśnienie wszystkich kwestii."

W odpowiedzi na powyższe pismo Naczelnik Wydziału Drogownictwa pismem z dnia 9 maja 2018 roku (DR.0633.35.2018.DR) zwrócił się z wnioskiem Wydziału Drogownictwa o zabezpieczenie kwoty 410.667,51 zł na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na terenie gm. Parzęczew”, która to kwota wynika z zakresu uznanego przez Zamawiającego jako roboty prawidłowo wykonane.

Zarząd Powiatu Zgierskiego pismem z dnia 10 maja 2018 roku skierowanym do firmy LARKBUD Sp. z o.o. wskazał: *„W uzupełnieniu oświadczenia z dnia 7 maja 2018 r., w imieniu Powiatu Zgierskiego wskazuję, że uwzględniając kwotę 410.667,51 zł (...) za prace wykonane w ramach inwestycji polegającej na przebudowie drogi powiatowej Nr 5147 E (...) uwzględniono, uznane za wykonane prawidłowo, czynności polegające na:*

- 1. robotach pomiarowych,*
- 2. mechanicznym karczowaniu zagajników gęstych,*
- 3. oczyszczeniu terenu z pozostałości po wykarczaniu,*
- 4. wywożeniu karpiny,*
- 5. rozebraniu przepustów rurowych o średnicy 40 i 50 cm oraz ścianek czołowych i ław betonowych,*
- 6. wywiezieniu gruzu z terenu rozbiórki,*
- 7. robotach ziemnych w tym wykonywane koparkami oraz transport urobku.*

Przy czym należy wskazać, że wartości poszczególnych czynności oraz ilość wykonanych prac została opracowana na podstawie przedłożonego przez Państwa kosztorysu ofertowego, przy czym w zakresie robót ziemnych i transportu urobku, w odniesieniu do wartości wskazanych w kosztorysie ofertowym zostało uwzględnione jedynie 60% zadeklarowanych przez Państwa prac. Uwzględniając powyższe w całości potwierdzam uzasadnione oświadczenie, o którym mowa na wstępie oraz jednocześnie wskazuję, że w istniejącym stanie faktycznym, Powiat Zgierski dokonał potrącenia części swojej wierzytelności z tytułu kar umownych nałożonych na Państwa na podstawie § 12 pkt 12 umowy w związku z odstąpieniem przez Powiat Zgierski z winy Wykonawcy od umowy, której przedmiotem była przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E (...) na kwotę 433.360,00 zł (...) z Waszą wierzytelnością w kwocie 410.667,51 zł (...) wynikającą z faktury Nr 17/18 wystawionej na podstawie umowy, której przedmiotem była przebudowa drogi powiatowej Nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe. Mając na uwadze powyższe po kompensacie wierzytelności pozostaje do zapłaty nasza należność główna w wysokości 22.692,49 zł (...), którą prosimy wpłacić na nasz rachunek bankowy (...). Ponadto zwracamy Państwu wystawioną fakturę w celu dokonania stosownej korekty."
Pismo podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego.

Pismem z dnia 16 maja 2018 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa poinformował Skarbnik Powiatu, iż działając na podstawie art. 636 § 1 Kodeksu Cywilnego oraz art. 656 § 1 Kodeksu Cywilnego, w związku z odstąpieniem Zamawiającego od Umowy nr 22/2017 z dnia 25.04.2017 r. zgodnie z § 12 ust. 2 pkt 12 dot. „Przebudowy drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na terenie gm. Parzęczew” oraz nałożeniem na Wykonawcę kary umownej w wysokości 20% wynagrodzenia wynikającego z w/w umowy prosimy o ujawnienie w księgach rachunkowych kwoty 433.360,00 zł stanowiącej karę umowną .

W związku z karą umowną w wysokości 433.360,00 zł wynikającą z oświadczenia Zamawiającego o odstąpieniu od umowy skierowanym do firmy LARKBUD Sp. z o.o. (pismo znak DR.032.69.2017.DR z dnia 9 października 2017 roku), oraz powyższej korespondencji pomiędzy Skarbnikiem Powiatu a Wydziałem Drogownictwa, kontrolująca zwróciła się pismem z dnia 21 maja 2018 roku do Starosty Zgierskiego o udzielenie jednoznacznej odpowiedzi czy wystawiona została nota księgową obciążająca Wykonawcę ww. karą umowną?

W odpowiedzi Starosta Zgierski pismem z dnia 24 maja 2018 roku (znak: DR032.69.2018.DR) wskazał: „(...) z uwagi na nieprawidłową realizację umowy przez Wykonawcę, oraz okolicznością, że Wykonawca zrealizował część czynności wynikających z (...) umowy, nie była wystawiana nota księgową obciążająca Wykonawcę karą umowną. Obecnie z uwagi na ustalenie zakresu prac i zadań zrealizowanych w sposób należyty przez Wykonawcę dane dotyczące zaległości i rozliczeń pomiędzy Inwestorem i Wykonawcą zostały przekazane celem ujawnienia w dokumentach księgowych. Po przeprowadzeniu czynności wyjaśniających zostanie wystawiona nota obciążająca Wykonawcę ww. należnościami. W związku z niewykonaniem większości robót oraz brakiem protokolarnego odbioru tej części robót, które Zamawiający mógłby uznać wystawiona faktura została odesłana do Wykonawcy.(...)”

Wyjaśnienie Starosty Zgierskiego z dnia 24 maja 2018 roku znak DR032.69.2018.DR w zakresie wystawienia noty księgowej stanowi załącznik nr 9 do protokołu kontroli.

Również w dniu 24 maja 2018 roku Skarbnik Powiatu Zgierskiego złożyła w powyższej kwestii wyjaśnienie wskazując: „W nawiązaniu do Pani zapytania z dnia 21 maja 2018 r. informuję, iż nota księgową dla firmy LARKBUD Sp. z o.o. nie została wystawiona. Dyspozycję naliczenia kary otrzymałam dnia 17 maja 2018 r. pismem DR.0633.35.2018.DR z dnia 16 maja 2018 (kopia w załączeniu). Uważam, iż w chwili obecnej wystawienie noty dla wykonawcy jest bezzasadne, ponieważ firma została poinformowana o naliczeniu kar pismem z dnia 9 października 2017 r. W chwili obecnej wystąpiła do wydziału drogownictwa o wprowadzenie kary do systemu finansowo – księgowego. Po zaksięgowaniu przypisu zostanie wystawione wezwanie do zapłaty.”

Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu z dnia 24 maja 2018 roku w zakresie wystawienia noty księgowej stanowi załącznik nr 12 do protokołu kontroli.

W dniu 25 maja 2018 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęła powtórnie faktura nr FRA 17/2018 wystawiona przez firmę LARKBUD Sp. z o.o. w dniu 6 kwietnia 2018 roku na kwotę 1.433.995,33 zł z terminem zapłaty 6 maja 2018 roku wraz z fakturą korygującą nr 1/2018 wystawioną w dniu 14 maja 2018 roku. Zgodnie z fakturą korygującą wartość z podatkiem przed korektą wynosiła 1.433.995,33 zł, zaś po korekcie 410.667,50 zł. W dniu 8 czerwca 2018 roku kwotę 410.667,51 zł wynikającą z faktury korygującej przekazano z rachunku podstawowego jednostki na rachunek dochodów powiatu (wyciąg bankowy nr 111), tytułem kary umownej potrąconej z wynagrodzenia firmy LARKBUD Sp. z o.o. zgodnie z umową 22/2017 § 12 ust. 4.

Odnosząc się do zastosowanej przez jednostkę kompensaty kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy i przekazania jej na rachunek dochodów, należy zauważyć, iż w przeciwieństwie do bezpośredniej zapłaty kary przez wykonawcę, jej potrącenie z wynagrodzenia należy do zdarzeń gospodarczych, które nie powodują faktycznego wpływu środków pieniężnych (operacja ma charakter wewnętrzny przekazanie środków z rachunku podstawowego na rachunek dochodów). Brak wpływu środków powoduje niemożność przypisania potrąconej kary jako dochodu budżetowego. Potrącenie kary bezpośrednio z faktury nie powoduje zwiększenia aktywów, lecz uwolnienie środków, skutek wygaśnięcia zobowiązania, na które wcześniej zostały zabezpieczone. Biorąc pod uwagę zasadę rzetelnego prezentowania zdarzeń gospodarczych, potrącenie polegające na wzajemnym umorzeniu pokazuje się, jako zmniejszenie planowanych wydatków niż

zwiększenie dochodów budżetowych. Stosując wskazaną regułę zachowana zostanie zgodność opisu operacji z jej treścią ekonomiczną oraz zasadą kasowego wykonywania budżetu wyrażoną w art. 40 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych. Potrącenie kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy wskutek kompensaty, nie ma związku z przepływem środków pieniężnych po stronie dochodowej, gdyż faktycznie środki te od wykonawcy nie wpłynęły i tym samym nie zwiększyły dochodów.

Zasada określona w art. 498 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku Kodeks cywilny (Dz. U. z 2017 roku, poz. 459 ze zm.) wskazuje: *Gdy dwie osoby są jednocześnie względem siebie dłużnikami i wierzycielami, każda z nich może potrącić swoją wierzytelność z wierzytelności drugiej strony, jeżeli przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone tylko co do gatunku, a obie wierzytelności są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem lub przed innym organem państwowym. Wskutek potrącenia obie wierzytelności umarzają się nawzajem do wysokości wierzytelności niższej.* Powstająca zatem kompensata spowoduje umorzenie części zobowiązania uwalniając do budżetu środki zabezpieczone dotychczas na wydatki związane z zapłatą wynagrodzenia. Wobec powyższego wskazane zdarzenie, w odniesieniu do cytowanego art. 498 K.C. oraz zasady kasowego wykonania budżetu, nie spowoduje przysporzenia dochodów lecz zmniejszy wykonane wydatki o kwotę objętą umorzeniem.

Nadzór inwestorski

Naczelnik Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu zwrócił się z wnioskiem (DR.272.23.2017.MS) do Biura Zamówień Publicznych o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na nadzór inwestorski nad realizacją zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. Wniosek zawierał, m.in.:

- 1) tytuł zamówienia, proponowany tryb postępowania, wadium,
- 2) szacunkową wartość zamówienia ustaloną na dzień 1 marca 2017 roku, wynoszącą 64.227,64 zł netto, tj. 15.384,23 euro netto,
- 3) informacje dotyczące: zamówienia uzupełniającego, zaliczek na poczet wykonania zamówienia, ofert częściowych, ofert wariantowych,
- 4) wysokość wadium – NIE, wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania zamówienia – 5% ceny całkowitej podanej w ofercie,
- 5) okres realizacji zamówienia: rozpoczęcie z dniem podpisania umowy; zakończenie do dnia zakończenia i odbioru wszystkich robót w ramach przedmiotu zamówienia oraz przez cały czas trwania gwarancji udzielonej przez wykonawcę,
- 6) przewidywania istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty,
- 7) informacje o oświadczeniach lub dokumentach jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu,
- 8) akceptację członka zarządu,
- 9) stanowisko Skarbnika Powiatu o zabezpieczeniu środków w budżecie (79.000,00 zł), akceptację kierownika zamawiającego.

Wniosek zaakceptowany został przez Starostę Zgierskiego oraz Członka Zarządu – Adama Świniucha.

Biuro Zamówień Publicznych w dniu 3 marca 2017 roku przekazało wersję roboczą SIWZ wraz z projektem umowy do zweryfikowania do wydziału merytorycznego.

Specyfikację istotnych warunków zamówienia na nadzór inwestorski nad realizacją przebudowy drogi powiatowej nr 5147 relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew zatwierdził w dniu 3 kwietnia 2017 roku Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztof Kozanecki oraz Członek Zarządu Adam Świniuch. Jej treść obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. Wskazano, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w BZP w dniu 3 kwietnia 2017 roku (56742-2017), na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w dniach 3-12 kwietnia 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia, oraz na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu – wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną.

Należy zauważyć, iż zgodnie z art. 4 pkt 8) ustawy prawo zamówień publicznych – ustawy nie stosuje się do: zamówień i konkursów, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro.

Opublikowane ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, termin składania ofert wyznaczono na dzień 11 kwietnia 2017 roku, godz. 10⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu określonego w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium – NIE. Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, jakość (czas przybycia na plac budowy) – 40%.

W terminie wskazanym przez zamawiającego, tj. 11 kwietnia 2017 roku godz. 10⁰⁰ oferty zostały złożone przez 4 wykonawców wykazanych w poniższej tabeli. Bezpośrednio przed otwarciem ofert, jak wynika z informacji z otwarcia ofert, zamawiający podał kwotę jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia w wysokości 79.000,00 zł brutto.

Nr oferty	Dane wykonawcy	Jakość	Cena ofertowa (zł brutto)	Ocena ofert
1.	Specjalistyczne Biuro Inwestycyjno-Inżynierskie PROSTA-PROJEKT 26-020 Chmielnik, Piotrkowice, ul. Kielecka 37	jakość 3h	23.247,00	50,20
2.	Zakład Projektowania, Nadzoru Budowlanego i Rzeczoznawstwa 93-221 Łódź., ul. Standego 5/6	jakość 2h	11.700,00	100
3.	PROJEKTOR Kamil Józwiak 91--076 Łódź, ul. Długosza 1/5	jakość 2h	22.140,00	71,71
4.	Przedsiębiorstwo Budowlano-Remontowe MICHAŁOWICZ 92-107 Łódź, ul. Jadwigi 8	jakość 2h	27.675,00	65,37

Zamawiający w „Informacji z otwarcia ofert”, opublikowanej na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 11 kwietnia 2017 roku, poinformował wykonawców o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia zamieszczenia wskazanej informacji na stronie internetowej – oświadczenie o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału), o którym mowa w art. 24 ust 1 pkt 23 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wszystkie oświadczenia wpłynęły do Zamawiającego w dniach: 12, 13, 18 i 25 kwietnia 2017 roku.

Komisja przetargowa w dniu 11 kwietnia 2017 roku, na podstawie art. 90 ust. 1a ustawy Prawo zamówień publicznych, przeprowadziła badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, stwierdzając, że wszystkie oferty złożone zostały poniżej kwoty 55.300,00 zł ($79.000 \times 30\% = 23.700$; $79.000 - 23.700 = 55.300$). Zamawiający uznał, że zwróci się o udzielenie wyjaśnień w powyższym zakresie, w tym złożenia dowodów dotyczących wyliczenia ceny. Jednocześnie Zamawiający stwierdził w przypadku jednej, że złożona została poniżej średniej arytmetycznej cen wszystkich

złożonych ofert (84.762,00 zł : 4 = 21.190,50 zł; 21.190,50 x 30% = 6.357,15 zł; 21.190,50 – 6.357,15 = 14.833,35 zł). Zamawiający również uznał, że zwróci się do wykonawcy o udzielenie wyjaśnień w powyższym zakresie.

Pismami z dnia 11 kwietnia 2017 roku Zamawiający wezwał wykonawców na podstawie art. 90 ustawy Prawo Zamówień publicznych do złożenia wyjaśnień z załączonymi dowodami dotyczącymi elementów oferty mających wpływ na wysokość zaoferowanej ceny – wyznaczając termin do dnia 14 kwietnia 2017 roku.

Wyjaśnienia od trzech wykonawców wpłynęły w oryginale do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniach 13-14 kwietnia 2017 roku, oraz od jednego wykonawcy w formie faxu w dniu 14 kwietnia 2017 roku (oferta nr 2), **zaś w formie oryginału w dniu 18 kwietnia 2017 roku, tj. po terminie wyznaczonym przez Zamawiającego.**

Zamawiający w dniu 20 kwietnia 2017 roku wezwał wykonawcę nr 2 do złożenia dokumentów w zakresie potwierdzenia warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w: § 2 ust. 4 pkt 10 oraz § 5 pkt 1-9 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia). Oświadczenia i dokumenty należało przedłożyć w Kancelarii Starostwa do dnia 26 kwietnia 2017 roku.

W dniu 24 kwietnia 2017 roku wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu dokumenty potwierdzające spełnienie ww. warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia złożone przez Zakład Projektowania Nadzoru Budowlanego i Rzeczoznawstwa z siedzibą w Łodzi. **W załączonej przez Wykonawcę informacji z Krajowego Rejestru Karnego wskazany został ogólny zapis „DO PRZETARGU”, bez uszczegółowienia, że dotyczy art. 24 ust. 1 pkt 12, 13, 21 czy art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych.**

Komisja przetargowa w dniu 25 kwietnia 2017 roku (pismo ZP.272.22.201.AK/13) przedstawiła kierownikowi Zamawiającego wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty z jednoczesną propozycją wyboru oferty i propozycją ogłoszenia o wyborze oferty. We wniosku wskazano ofertę, która otrzymała maksymalną liczbę punktów w oparciu o ustalone kryteria, tj. oferta nr 2 złożona przez Zakład Projektowania, Nadzoru Budowlanego i Rzeczoznawstwa z siedzibą w Łodzi – z ceną ofertową brutto w wysokości 11.700,00 zł, która to oferta nie podlegała odrzuceniu i tym samym wykonawca nie podlegał wykluczeniu. W tym samym dniu kierownik Zamawiającego zatwierdził przedłożoną propozycję wyboru oferty ww. wykonawcy. Zatwierdzenia w imieniu kierownika Zamawiającego dokonali Członkowie Zarządu – Wojciech Brzeski i Adam Świniuch.

Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty, zawierające uzyskaną przez poszczególne oferty punktację wraz ze wskazaniem oferty najkorzystniejszej – podpisane przez ww. Członków Zarządu wysłane zostało w formie elektronicznej w dniu 25 kwietnia 2017 roku do wszystkich wykonawców przedmiotowego postępowania, jak również wywieszono na tablicy ogłoszeń na okres 25 kwietnia – 5 maja 2017 roku, oraz opublikowano w dniu 25 kwietnia 2017 roku na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Powiat Zgierski w dniu 5 maja 2017 roku, reprezentowany przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu, zawarł umowę nr 27/2017 z Bogdanem Modro prowadzącym działalność gospodarczą pn. Bogdan Modro Zakład Projektowania, Nadzoru Budowlanego i Rzeczoznawstwa z siedzibą w Łodzi – przedmiotem której był nadzór inwestorski nad realizacją zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. Termin rozpoczęcia umowy: od daty

podpisania umowy z wykonawcą robót budowlanych objętych nadzorem; termin zakończenia robót – do dnia zakończenia i odbioru wszystkich robót budowlanych w ramach ww. inwestycji. Ustalone wynagrodzenie, było wynagrodzeniem ryczałtowym wynoszącym 11.700,00 zł brutto i było tożsame z ceną złożoną w ofercie. Podstawą do wystawienia przez Wykonawcę faktury miało być protokolarne odebranie prac (odbior końcowy) objętych przedmiotem umowy. Natomiast zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od wpływu prawidłowo wystawionej faktury. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierskiego przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 8 maja 2017 roku (79467-2017).

Oświadczenia, o których mowa w art. 17 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych złożyli: jako kierownik zamawiającego: Bogdan Jarota – Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego (3 kwietnia 2017 roku), Krzysztof Kozanecki – Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego (3 kwietnia 2017 roku), Adam Świniuch – Członek Zarządu (jako kierownik zamawiającego w dniu 3 kwietnia 2017 roku), Wojciech Brzeski – Członek Zarządu (3 kwietnia 2017 roku), Wojciech Budziarski – Członek Zarządu (w dniu 11 kwietnia 2017 roku), oraz Robert Kowalski, Agnieszka Kowalewska i Monika Wójcik – jako członkowie komisji przetargowej (w dniach 3 i 5 kwietnia), a także Aleksandra Boruta – jako inna osoba wykonująca czynności w postępowaniu (4 kwietnia 2017 roku).

Wskazane oświadczenia w większości złożone zostały w dniu 3 kwietnia 2017 roku, tj. w dniu powołania Komisji przetargowej, bądź w dniach następnym. Należy zauważyć, iż dniu powołania komisji członkowie nie mogli wiedzieć, czy podlegają wykluczeniu w stosunku do potencjalnych wykonawców, tym samym zasadne byłoby by przedmiotowe oświadczenia składane były w chwili otwarcia ofert.

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.22.2017 podpisany został w dniu 8 maja 2017 roku w imieniu Zamawiającego przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego.

Roboty dodatkowe

W dniu 9 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski zawarł umowę nr 337/2017 z Dariuszem Kłysem, prowadzącym działalność gospodarczą pn. Roboty Drogowe Dariusz Kłysz z siedzibą w Łagiewnikach Nowych. Przedmiotem umowy były roboty budowlane obejmujące umocnienie skarp i dna rowów płytami ażurowymi oraz wykonanie drenażu francuskiego w ramach zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe, na terenie gm. Parzęczew”. Roboty zlokalizowane były:

[1] drenaż francuski od 2+924 do 3+284, strona lewa,

[2] Umocnienie skarp i dna rowów płytami ażurowymi od 2+779 do 2+919, strona lewa.

Zakres robót miał zostać wykonany zgodnie z kosztorysem ofertowym.

Termin wykonania umowy strony ustaliły: rozpoczęcie od dnia przekazania terenu, zakończenie: do 12 dni kalendarzowych od dnia zawarcia umowy. Wynagrodzenie wykonawcy wynosiło 127.668,88 zł brutto. Wynagrodzenie obejmuje wszystkie koszty ponoszone w związku z wykonaniem przedmiotu umowy, w tym m.in. koszty ponoszone związane z zatrudnieniem dodatkowych osób, koszty ubezpieczenia, koszty dojazdów, inne koszty niezbędne dla prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia. Wykonawca na własny koszt miał wykonać, uzgodnić, oraz zatwierdzić projekt organizacji ruchu na czas

trwania prac, zgodnie z obowiązującymi przepisami, jak również zapewnić oznakowanie tymczasowe, jego utrzymanie i demontaż.

Umowę ze strony Powiatu Zgierskiego podpisał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Wicestarosta Zgierski – Krzysztof Kozanecki, oraz Skarbnik Powiatu – Iwona Stańczyk.

Przekazanie placu budowy nastąpiło protokolarnie w dniu 9 sierpnia 2017 roku. Inspektorem nadzoru przy realizacji wskazanych umów, jak wynika z protokołu przekazania placu budowy, był Robert Kowalski²⁰.

W dniu 22 sierpnia 2017 roku wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu pismo z firmy Kłys Roboty Drogowe dot. zgłoszenia zakończenia prac polegających na umocnieniu skarp i dna rowów płytami ażurowymi oraz wykonanie drenażu francuskiego.

Protokołem (brak zaznaczenia częściowy/końcowy) Komisja w składzie Monika Stodulska – Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa i Dariusz Ruda – jako strona odbierająca, w obecności Roberta Kowalskiego – Inspektora nadzoru, oraz Dariusza Kłysa – Wykonawcy – dokonała w dniu 24 sierpnia 2017 roku odbioru robót objętych kosztorysem na sumę 127.668,88 zł. Jak wynika z dalszej części protokołu roboty zostały zakończone w dniu 21 sierpnia 2017 roku. Stwierdzono usterki, termin usunięcia usterek wyznaczono na 31 sierpnia 2017 roku. Jak wynika z protokołu Komisja postanowiła uznać roboty za wykonane w terminie. W uwagach wskazano: [1] na 50 mb stwierdzono złe posadzenie drenażu (zbyt nisko), [2] roboty porządkowe. Protokół podpisany został przez wskazane wyżej osoby.

Protokołem końcowym Komisja (w tożsamym składzie jak w dniu 24 sierpnia 2017 roku) w dniu 31 sierpnia 2017 roku dokonała odbioru robót objętych kosztorysem na sumę 127.668,88 zł. W protokole wskazano, iż roboty zakończone zostały dnia 21 sierpnia 2017 roku. Termin gwarancyjny ustalono na dzień 1 września 2019 roku. Usterek nie stwierdzono. W związku z powyższym Komisja postanowiła uznać roboty za wykonane w terminie umownym. Protokół podpisany został przez te same osoby co w dniu 24 sierpnia 2017 roku.

W dniu 31 sierpnia 2017 roku wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu Faktura nr 97/2017 wystawiona przez Roboty Drogowe Dariusz Kłys w dniu 30 sierpnia 2017 roku na kwotę 127.668,88 zł z terminem zapłaty 20 września 2017 roku. Faktura zatwierdzona została do zapłaty przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Główną Księgową – Agnieszkę Szymczyk. Zapłaty za fakturę dokonano w dniu 5 września 2017 roku (WB nr 95). **Do faktury załączony został protokół końcowego odbioru robót, w którym to protokole dokonano poprawienia daty dokonania odbioru, z dnia 31 sierpnia 2017 roku na dzień 30 sierpnia 2017 roku, poprzez skreślenie cyfry 31 i wpisanie 30. Takiej samej poprawy poprzez skreślenie dokonano w zakresie terminu gwarancji, skreślono 01 i dopisano 31, oraz cyfrę 09 przerobiono na 08. Przy dokonanych poprawkach zamieszczona została parafka Dariusza Rudy pracownika Wydziału Drogownictwa. Należy zauważyć, jak wynika z wcześniej opisanego korespondencji prowadzonej pomiędzy firmą LARKBUD Sp. z o.o. a Powiatem Zgierskim, w dniu 31 sierpnia 2017 roku prowadzone były roboty przez firmę Kłys. Ponadto protokół przedłożony kontrolującym przez Wydział Drogownictwa wskazuje, że w dniu 31 sierpnia 2017 roku Komisja dokonała odbioru robót, co Komisja potwierdziła złożonymi na protokole podpisami, natomiast protokół przekazany do Wydziału Finansowego wraz z fakturą i opisem merytorycznym, zawierał poprawki dokonane przez jednego z członków**

²⁰ Naczelnik Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Komisji, a w przypadku faktycznej pomyłki dnia w którym nastąpił odbiór, parafki winny być złożone przez wszystkich członków Komisji.

Zawarcie przedmiotowej umowy poprzedzone było przeprowadzeniem procedury zamówienia publicznego o wartości nie przekraczającej 30 000 euro. Wniosek ZP/28/07/17/DR/DP_II, zgodnie z zapisem § 5 ust 1 regulaminu²¹ sporządzony został w formie elektronicznej, obejmujący zamówienie na roboty budowlane o wartości szacunkowej netto 121.947,26 zł zaakceptowany został przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa, podinspektora Biura Zamówień Publicznych, Skarbnika, oraz w dniu 31 lipca 2017 roku przez Starostę Zgierskiego.

Zapytanie ofertowe wysłane zostało w dniu 28 lipca 2017 roku do trzech podmiotów:

- 1) ANDRO Anna Fijałkowska z siedzibą w Koluszkach,
- 2) Usługi Budowlane KAL-BRUK Skrzatek Zbigniew z siedzibą w Gałkówku,
- 3) Roboty Drogowe Dariusz Kłys z siedzibą w Łagiewnikach Nowych.

W wyniku powyższego wpłynęły dwie oferty:

[1] Usługi Budowlane KAL-BRUK – cena brutto 149.995,13 zł,

[2] Roboty Drogowe Dariusz Kłys – cena brutto 127.668,88 zł.

Zamawiający wybrał ofertę nr 2 z ceną 127.668,88 zł. Wybór oferty zatwierdzony został w dniu 1 sierpnia 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę.

6.3. Zabezpieczenie środków

W uchwale budżetowej na rok 2016 (nr XIV/172/15 z dnia 30 grudnia 2015 roku) Rada Powiatu Zgierskiego nie przewidywała do realizacji zadania pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew. W ciągu roku przedmiotowe zadanie ujęte zostało w uchwale budżetowej roku 2016 wraz z następującymi zamianami:

Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew	Zmiana	Plan po zmianach
XVII/204/16 z 29.02.2016	300.000,00	300.000,00
XXI/250/16 z 30.06.2016	688.695,00	988.695,00
Uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 44/160/16 z 15.09.2016	1.255.305,00	2.244.000,00
XXVI/302/16 z 25.11.2016	-300.000,00	1.944.000,00

Wobec wprowadzonych zmian plan po zmianach na ww. zadaniu wyniósł 1.944.000,00 zł, który pozostał w tej wysokości do końca 2016 roku.

Rada Powiatu Zgierskiego w uchwale nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku w sprawie uchwalenia budżetu Powiatu Zgierskiego na rok 2017 roku wprowadziła do budżetu zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew” zabezpieczając jednocześnie środki na wskazany cel w wysokości 2.400.000,00 zł. W ciągu 2017 roku dokonano następujących zmian na przedmiotowym zadaniu:

Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew	Zmiana	Plan po zmianach
---	--------	------------------

²¹ Regulamin realizacji zamówień, których wartość szacunkowa netto jest niższa niż wyrażona w złotych równowartość kwoty 30 000 euro Starostwa Powiatowego w Zgierzu – podjęty uchwałą nr 20/63/16 Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 21 kwietnia 2016 roku.

XXVIII/328/17 z 27.01.2017	300.000,00	2.700.000,00
XXXI/357/17 z 20.04.2017	-140.000,00	2.560.000,00
XXXII/365/17 z 28.04.2017	-124.535,00	2.435.465,00
XXXIII/370/17 z 26.05.2017	-65.268,21	2.370.196,79
XXXIII/371/17 z 26.05.2017	-191.696,00	2.178.500,79
Uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego 36/123/17 z 06.07.2017	+56.297,00	2.234.797,79
XXXV/386/17 z 24.07.2017	+93.699,00	2.328.496,79
XXXIX/449/17 z 30.11.2017	-300.000,00	2.028.496,79
Uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego 67/223/17 z 13.12.2017	-60.195,00	1.968.301,79

Ostatecznie plan po zmianach na przedmiotowym zadaniu zgodnie z ostatnią zmianą w uchwale budżetowej z dnia 28 grudnia 2017 roku (XLI/467/17) zamknął się kwotą 1.968.301,79 zł.

Rada Powiatu Zgierskiego w uchwale budżetowej na rok 2018 (nr XL/454/17 z dnia 22 grudnia 2017 roku) nie zabezpieczyła środków na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew”. Dopiero uchwałą nr XLIV/499/18 z dnia 30 marca 2018 roku Rada Powiatu Zgierskiego wprowadziła do budżetu roku 2018 powyższe zadanie zabezpieczając środki na jego realizację w wysokości 11.700,00 zł.

Następnie uchwałami Zarządu Powiatu Zgierskiego wprowadzono na ww. zadaniu zmiany:

[1] uchwałą nr 21/81/18 z dnia 30 kwietnia 2018 roku zwiększono środki o kwotę 28.000,00 zł,

[2] uchwałą nr 22/88/18 z dnia 10 maja 2018 roku zwiększono środki o kwotę 411.000,00 zł.

Po wprowadzonych zmianach plan na wskazanym zadaniu wynosił 450.700,00 zł. Następnie uchwałą nr XLVI/517/18 z dnia 4 czerwca 2018 roku Rada Powiatu Zgierskiego zmniejszyła środki o 8.332,00 zł i tym samym plan po zmianach wynosił 442.368,00 zł. Ponadto Rada Powiatu tą samą uchwałą wprowadziła drugi raz zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5147 E relacji Borszyn – Trojany – Różyce Żmijowe na terenie gminy Parzęczew” zabezpieczając środki na drugie zadanie w kwocie 3.055.678,42 zł. Uchwałą nr XLVII/525/18 z dnia 29 czerwca 2018 roku Rada Powiatu zwiększyła środki o kwotę 499.560,00 zł. Natomiast środki na wcześniejszym zadaniu pozostały w wysokości 442.368,00 zł.

AKTA KONTROLI [strony G:47-781] kserokopie: Wniosek o wszczęcie procedury wraz z kosztorysem inwestorskim, SIWZ na roboty budowlane dot. przebudowy DP nr 5147E, ogłoszenie o zamówieniu, zapytania oferentów, zawiadomienie o udzielonych odpowiedziach, oferta konsorcjum LARKBUD i WIM-TRANS, protokół badania rażąco niskiej ceny, ocena ofert, wezwanie do uzupełnienia oświadczeń z dnia 4 kwietnia 2017 roku, dokumenty dot. odpowiedzi na wezwanie, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 6 kwietnia 2017 roku, uzupełnienie dokumentów z datą wpływu 11 kwietnia 2017 roku, notatka służbowa z dnia 11 kwietnia 2017 roku, wezwanie do uzupełnienia oświadczeń z dnia 11 kwietnia 2017 roku, uzupełnienie dokumentów z datą wpływu 13 kwietnia 2017 roku, wniosek w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, powołanie składu komisji z dnia 10 marca 2017 roku, oświadczenia o których mowa w art. 17 ust. 2, umowa nr 22/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 roku, protokół z postępowania ZP-PN, aneks z dnia 12 lipca 2017 roku, dokumentacja dotycząca realizacji przebudowy drogi opisana szczegółowo w protokole, faktura nr 17/2018, korespondencja Skarbnika Powiatu z wydziałem merytorycznym dotycząca faktury 17/2017, faktura nr 17/2018 z datą wpływu 25 maja 2018 roku wraz z fakturą korygującą nr 1/2018, wyciąg z WB nr 111 z dnia 8 czerwca 2018 roku, wniosek o wszczęcie procedury w zakresie nadzoru inwestorskiego, SIWZ do nadzoru inwestorskiego, oferta firmy ZPNBiRz, protokół badania rażąco niskiej ceny, wezwanie do wyjaśnień z dnia 11 kwietnia 2017 roku, odpowiedź na wezwanie, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 20 kwietnia 2017 roku,

wpływ dokumentów, ocena ofert, wnioski w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, powołanie składu komisji z dnia 3 kwietnia 2017 roku, oświadczenia o których mowa w art. 17 ust. 2, umowa nr 27/2017 z dnia 5 maja 2017 roku, protokół z postępowania ZP-PN, dokumentacja dotycząca robót dodatkowych związanych z umocnieniem skarpy i dna rowów oraz drenaż francuski, uchwała nr XLV/507/18 z dnia 27 kwietnia 2018, uchwała nr XLIV/499/18 z dnia 30 marca 2018 roku, uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 21/81/18 z dnia 30 kwietnia 2018, uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 21/88/18 z dnia 10 maja 2018.

7. DROGA POWIATOWA NUMER 5110 E

7.1. Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5110 E w m. Tymianka, gm. Stryków

W dniu 5 czerwca 2017 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa Robert Kowalski przedłożył wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na realizację przedmiotowej inwestycji. Wartość zamówienia została ustalona na kwotę 282.273,53 zł (67.612,04 euro)²² na podstawie kosztorysu inwestorskiego. Wniosek został zaakceptowany przez Wicestarostę Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego w dniu 6 czerwca 2017 roku. W tym samym dniu Skarbnik Powiatu Zgierskiego Iwona Stańczyk potwierdziła, że w uchwale budżetowej na 2017 rok znajdują się środki finansowe w wysokości 378.000,00 zł. Wniosek został zatwierdzony przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego.

Postępowanie zostało wszczęte w dniu 4 lipca 2017 roku poprzez zamieszczenie na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w Zgierzu oraz na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego ogłoszenia o zamówienia. W tym samym dniu ogłoszenie zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych (542351-N-2017), a na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego zamieszczono specyfikację istotnych warunków zamówienia, która została zatwierdzona przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Adama Świniucha.

Najważniejsze informacje dotyczące przetargu: [1] czas trwania zamówienia – do 50 dni od dnia przekazania terenu budowy; [2] wadium – 8.000,00 zł; [3] kryteria wyboru najkorzystniejszej oferty – najniższa cena (60%), termin wykonania (40%)²³; [4] termin składania ofert – 19 lipca 2017 roku, godz. 10.00.

W niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oferty zostały złożone przez:

Lp.	Wykonawca	Cena (zł)	Termin wykonania
1.	PPHU Śliwiński Sebastian 97-217 Lubochnia; Małecz 44	531.035,45	50 dni
2.	Usługi Budowlane KAL-BRUK Skrzatek Zbigniew 95-041 Gałków Duży; Gałkówka Parcela 38	362.102,00	40 dni

Wykonawcy w dniu 24 lipca 2017 roku przedłożyli oświadczenia o braku przynależności do grupy kapitałowej. Wykonawca, który złożył ofertę nr 2 został wezwany do złożenia dokumentów/oświadczenia potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu i niepodleganie wykluczeniu w terminie do dnia 31 lipca 2017 roku. Dokumenty zostały przedłożone w dniu 28 lipca 2017 roku.

²² Zamówienie udzielane jako część zamówienia o wartości 871.347,61 zł (208.711,01 euro).

²³ Kryterium oceniane na podstawie oświadczenia składanego w treści formularza ofertowego: [1] 40 dni kalendarzowych – 40 pkt; [2] 45 dni kalendarzowych – 20 pkt; [3] 50 dni kalendarzowych – 0 pkt.

Wniosek komisji przetargowej w sprawie wyboru wykonawcy został w dniu 4 sierpnia 2017 roku zatwierdzony przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego. W tym samym dniu przekazano wykonawcy zawiadomienie o wyborze oferty.

W dniu 11 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącą Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdanę Jarotę oraz Wiceprzewodniczącą Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 44/2017 ze Zbigniewem Skrzatkiem, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą Skrzatek Zbigniew Jarosław Usługi Budowlane KAL-BRUK za wynagrodzeniem w kwocie 362.102,00 zł²⁴ w terminie 40 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu, przy czym przekazanie terenu miało nastąpić w terminie 7 dni kalendarzowych po odbiorze robót związanych z usunięciem kolizji teletechnicznych lecz nie później niż 29 września 2017 roku.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 14 sierpnia 2017 roku (542351-N-2017).

Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 8 sierpnia 2017 roku ważną w okresie: [1] od dnia 11 sierpnia do dnia 18 października 2017 roku do kwoty 18.105,10 zł z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 19 października 2017 roku do dnia 2 listopada 2020 roku do kwoty 5.431,53 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek. Okres obowiązywania gwarancji nie był przedłużany.

Wyjaśnienia w zakresie zabezpieczenia należytego wykonania umowy stanowią załącznik nr 13 do protokołu kontroli.

Realizacja i nadzór inwestorski

W dniu 22 sierpnia 2016 roku Powiat Zgierski pismem BS.6743.1265.2016.KZ, podpisanym przez Wicestarostę Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych związanych z przebudową chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5110E w miejscowości Tymianka (gm. Stryków) w istniejącym śladzie, niewymagających zmiany granic pasa drogowego (działki nr 196 i 10 w obrębie Tymianka). Planowany termin przystąpienia do robót – 26 września 2016 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierz.

Aneksem nr 1 z dnia 28 września 2017 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego, dokonano zmian w zakresie terminu przekazania terenu – do 7 dni kalendarzowych po odbiorze robót związanych z usunięciem kolizji teletechnicznych, lecz nie później niż do 31 października 2017 roku

W dniu 3 lipca 2018 roku kontrolujący zwrócili się do Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego pismem następującej treści: „*W dniu 11 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski zawarł umowę nr 44/2017 ze Zbigniewem Skrzatkiem, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą Skrzatek Zbigniew Jarosław – Usługi Budowlane KAL-BRUK, na wykonanie przedmiotowej inwestycji. W dniu 28 września 2017 roku zawarto aneks nr 1 do powołanej umowy. Proszę o szczegółowe uzasadnienie dot. zawarcia przedmiotowego aneksu, w tym podanie podstawy prawnej wynikającej z umowy nr 44/2017. Do*

²⁴ W umowie wskazano, że wynagrodzenie wynosi słownie trzysta sześćdziesiąt dwa tysiące złotych. Powyższą pomyłkę pisarską skorygowano aneksem z dnia 14 grudnia 2017 roku.

odpowiedzi proszę o załączenie wszelkich dokumentów, w formie kserokopii poświadczonej za zgodność z oryginałem, pozwalających na ocenę legalności działań podjętych przez Powiat Zgierski”.

Odpowiedź na powyższe pismo kontrolujący uzyskali w dniu 10 lipca 2018 roku w piśmie podpisanym przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego: „W odpowiedzi na pismo z dnia 03.07.2018r. dotyczące inwestycji (...) wyjaśniam, że w §2 pkt 2 umowy Nr 44/2017 z dnia 11/08/2017r. był zapisany termin przekazania terenu robót: do 7 dni kalendarzowych po odbiorze robót związanych z usunięciem kolizji teletechnicznych, lecz nie później niż 29/09/2017r. W dniu 28/09/2017 r. Powiat Zgierski aneksował Aneks nr 1 §2 pkt 2 umowy Nr 44/2017 z dnia 11/08/2017r. poprzez zmianę zapisu: termin przekazania terenu robót: do 7 dni kalendarzowych po odbiorze robót związanych z usunięciem kolizji teletechnicznych, lecz nie później niż 31/10/2017r. Zmiana była spowodowana faktem, że w dniu 20/09/2017r. Powiat Zgierski podpisał umowę na usunięcie kolizji teletechnicznych w m. Tymianka z firmą »MAXTEL« z terminem zakończenia robót: 40 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu (termin przekazania terenu 20/09/2017r.). Prace przy usunięciu kolizji zostały zakończone w dniu 25/10/2017r., odebrane protokołem końcowym w dniu 27.10.2017r. Zestawiając powyższe terminy teren przebudowy chodnika nie mógł być przekazany do czasu usunięcia kolizji teletechnicznej”²⁵.

Odnosząc się do udzielonych wyjaśnień podzielić należy pogląd, że teren budowy nie mógł być przekazany do czasu usunięcia kolizji teletechnicznej, jednakże Zamawiający nie przewidział takiej okoliczności zmiany umowy, a co za tym idzie nie było podstaw do jej zmiany. Abstrahując od powyższego zauważyć należy, że Zamawiający wszczynając przedmiotowe postępowanie w dniu 4 lipca 2017 roku miał wiedzę, iż przed przystąpieniem do realizacji tej inwestycji należy wykonać roboty związane z usunięciem kolizji teletechnicznej, natomiast postępowanie przetargowe na owe roboty zostało wszczęte dopiero w dniu 2 sierpnia 2017 roku. Wprawdzie Zamawiający nie mógł przewidzieć, że w niniejszym postępowaniu nie dokona wyboru wykonawcy i będzie musiał skorzystać z innych możliwości jego wyboru oferowanych przez ustawę, jednakże gdyby owe inwestycje zostały inaczej zaplanowane w czasie nie byłoby potrzeby zmiany umowy nr 44/2017 z dnia 11 sierpnia 2017 roku.

Zapytanie kontrolujących z dnia 3 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 10 lipca 2018 roku (Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5110E w m. Tymianka) stanowią załącznik nr 14 do protokołu kontroli.

Protokół z przekazania placu budowy spisano w dniu 27 października 2017 roku, wskazując, że plac budowy jest przekazywany z dniem 28 października 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską.

Zawiadomienie o zakończeniu robót wpłynęło w dniu 11 grudnia 2017 roku – wedle oświadczenia wykonawcy roboty zostały zakończone w dniu 8 grudnia 2017 roku. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 12 grudnia 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę

²⁵ W dniu 2 sierpnia 2017 roku Powiat Zgierski wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia na usunięcie kolizji linii technicznej linii kablowej nadziemnej i przyłączy nadziemnych z przebudowywanym chodnikiem w pasie drogi powiatowej Nr 5110E w miejscowości Tymianka (561827-N-2017). W niniejszym postępowaniu nie została złożona żadna oferta – postępowanie zostało unieważnione w dniu 18 sierpnia 2017 roku. W dniu 20 września 2017 roku Powiat Zgierski udzielił przedmiotowego zamówienia Ryszardowi Dziejczakowi oraz Henrykowi Nowakowskiemu – wspólnikom spółki cywilnej MAXTEL Usługi Telekomunikacyjne (91-078 Łódź, ul. Kasprzaka 7/9) za wynagrodzeniem w kwocie 110.844,18 zł (umowa nr 49/2017). Wykonawców wybrano w trybie art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy.

Stodulską przy udziale inspektora nadzoru Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa. Usterek nie stwierdzono. **Inwestycja była realizowana po zakończeniu obowiązywania gwarancji należytego wykonania umowy. Nie przedłużano terminu obowiązywania gwarancji, ani nie dokonywano zmian w zakresie formy wniesienia zabezpieczenia.**

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
KAL-BRUK Skrzatek Zbigniew Umowa z dn. 11.08.2017 r.			362.102,00	
1.	28/2017 12.12.2017 12.12.2017	Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5110E – protokół odbioru z dn. 12.12.2017 r.	362.102,00	19.12.2017

Zabezpieczenie środków w budżecie dokonane uchwałami Rady Powiatu Zgierskiego: [1] XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku – 150.000,00 zł; [2] XXVIII/328/17 z dnia 27 stycznia 2017 roku – zwiększono do kwoty 378.000,00 zł.

W dniu 12 maja 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu Adama Świniucha, zawarł umowę nr WF.3033.1.2017 z Gminą Stryków w zakresie pomocy finansowej z przeznaczeniem na realizację zadania pn. Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5110E w miejscowości Tymianka (gm. Stryków) w kwocie 228.000,00 zł, ale nie większej niż 60% wartości inwestycji wynikających z rozstrzygnięć przetargowych. W dniu 21 grudnia 2017 roku Gmina Stryków dokonała wpłaty kwoty 217.261,20 zł, co stanowiło 60% poniesionych kosztów na wykonawcę inwestycji.

AKTA KONTROLI [strony H:1-32]: kserokopia: umowa nr 44/2017 z dnia 11 sierpnia 2017 roku ze Zbigniewem Skrzatkiem, aneks nr 1 z dnia 28 września 2017 roku, zgłoszenie wykonania robót z dnia 22 sierpnia 2016 roku, protokół z przekazania placu budowy z dnia 27 października 2017 roku, zawiadomienie o zakończeniu robót, protokół końcowy z dnia 12 grudnia 2017 roku, faktura nr 28/2017 z dnia 12 grudnia 2017 roku wraz z potwierdzeniem zapłaty.

7.2. Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E na odcinku Tymianka – Osse, gm. Stryków (ZP.272.17.2018)

W dniu 27 lutego 2018 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa Robert Kowalski przedłożył wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na realizację przedmiotowej inwestycji. Wartość zamówienia została ustalona na kwotę 2.219.674,54 zł (514.802,64 euro)²⁶ na podstawie kosztorysu inwestorskiego. Wniosek został zaakceptowany przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę. W dniu 28 lutego 2018 roku Skarbnik Powiatu Zgierskiego Iwona Stańczyk potwierdziła, że w uchwale budżetowej na 2018 rok znajdują się środki finansowe w wysokości 1.392.950,75 zł. Wniosek został zatwierdzony przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego.

Postępowanie zostało wszczęte w dniu 14 marca 2018 roku poprzez zamieszczenie na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w Zgierzu oraz na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego ogłoszenia o zamówienia. W tym samym dniu ogłoszenie zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych (530531-N-2018). W tym dniu na stronie internetowej Powiatu Zgierskiego zamieszczono specyfikację istotnych warunków zamówienia, która została zatwierdzona przez Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu Adama Świniucha. Najważniejsze informacje dotyczące przetargu: [1]

²⁶ Zamówienie udzielane jako część zamówienia o wartości 4.059.049,59 zł (941.403,53 euro).

czas trwania zamówienia – do 50 dni od dnia przekazania terenu budowy; [2] wadium – 60.000,00 zł; [3] kryteria wyboru najkorzystniejszej oferty – najniższa cena (60%), termin wykonania (40%)²⁷; [4] termin składania ofert – 29 marca 2018 roku, godz. 11.00.

Powiat Zgierski dwukrotnie udzielał wyjaśnień treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (pisma z dnia 21 i 23 marca 2018 roku). W konsekwencji udzielonych wyjaśnień Zmawiający dokonał zmian ogłoszenia o zamówieniu: [1] 500061370-N-2018 z dnia 21 marca 2018 roku (zmiany w zakresie opisu przedmiotu zamówienia); [2] 500063843-N-2018 z dnia 23 marca 2018 roku (zmiany w zakresie opisu przedmiotu zamówienia oraz terminu składania oferty – 4 kwietnia 2018 roku, godz. 11.00).

W niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oferty zostały złożone przez:

Lp.	Wykonawca	Cena (zł)	Termin wykonania
1.	DROGOMEX sp. z o.o. 05-800 Pruszków, ul. Stefana Bryły	2.701.906,42	30 dni
2.	PBDiM ERBEDIM sp. z o.o. 97-300 Piotrków Trybunalski, ul. Żelazna 3	2.200.000,00	40 dni

Pismami z dnia 4 kwietnia 2018 roku wykonawcy złożyli oświadczenia o braku przynależności do grupy kapitałowej.

Ocena ofert dokonana przez Komisję Przetargową:

Lp.	Wykonawca	Cena (zł)	Termin wykonania
1.	DROGOMEX sp. z o.o. (88,85 pkt)	48,85	40,00
2.	PBDiM ERBEDIM sp. z o.o. (80,00 pkt)	60,00	20,00

Pismem z dnia 5 kwietnia 2018 roku wykonawca, który złożył ofertę nr 1 został wezwany do uzupełnienia dokumentów oraz oświadczeń potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu i niepodleganiu wykluczeniu w terminie do dnia 11 kwietnia 2018 roku. Żądane oświadczenia i dokumenty wpłynęły w dniu 9 kwietnia 2018 roku.

Wniosek komisji przetargowej w sprawie wyboru wykonawcy został w dniu 16 kwietnia 2018 roku zatwierdzony przez Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha – Członków Zarządu. W tym samym dniu przekazano wykonawcy zawiadomienie o wyborze oferty.

W dniu 6 lipca 2018 roku kontrolujący zwrócili się do Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jaroty pismem następującej treści: „Proszę o szczegółowe uzasadnienie konieczności ustalenia kryterium terminu realizacji inwestycji, jako jednego z kryterium oceny ofert, oraz nadanie temu kryterium tak istotnego znaczenia w postaci wagi kryterium na poziomie 40%”.

Odpowiedź na powyższe pismo kontrolujący uzyskali w dniu 12 lipca 2018 roku w piśmie podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę: „W odpowiedzi na pismo z dnia 06.07.2018r. dotyczącego wyjaśnienia kryterium terminów realizacji w postaci wagi na poziomie 40% (...) informuję: Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse, gm. Stryków: - termin wykonania 30 dni kalendarzowych, zminimalizować utrudnienia dla mieszkańców i firm zlokalizowanych przy przebudowywanej drodze, ograniczyć utrudnienia dla uczestników ruchu kołowego (bezpieczeństwo dla przejeżdżających pojazdów), - zminimalizować tzw. aspekt społeczny (np. straty z powodu braku dostępności do posesji. (...)) Ponadto pragnę zauważyć, że

²⁷ Kryterium oceniane na podstawie oświadczenia składanego w treści formularza ofertowego: [1] 30 dni kalendarzowych – 40 pkt; [2] 40 dni kalendarzowych – 20 pkt; [3] 50 dni kalendarzowych – 0 pkt.

Wykonawca (...) znał warunki umowy na etapie zamówień przetargowych i nie wniósł zastrzeżeń do wymienionych terminów realizacji, a także mając świadomość zapisanych w umowach kar podpisał je do realizacji.

Zapytanie kontrolujących z dnia 6 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 12 lipca 2018 roku (Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse) stanowią załącznik nr 15 do protokołu kontroli.

W przedmiotowym postępowaniu kryteriami wyboru najkorzystniejszej oferty były cena (60%) oraz termin realizacji zamówienia (40%). Zamawiający w udzielonych kontrolującym wyjaśnieniach wskazał, że ustalenie kryterium terminu realizacji miało zminimalizować utrudnienia dla mieszkańców i firm zlokalizowanych przy przebudowywanej drodze (dostęp do posesji) oraz innych uczestników ruchu kołowego. Wobec tak ustalonych kryteriów oceny ofert doszło do wyboru oferty droższej o kwotę 501.906,42 zł, która miała zostać wykonana w terminie o 10 dni krótszym, niż w ofercie konkurencyjnej. Termin ten nie został dotrzymany, o czym w dalszej części protokołu.

Zgodnie z art. 2 pkt 5 ustawy Prawo zamówień publicznych, przez pojęcie najkorzystniejszej oferty należy rozumieć ofertę, która przedstawia najkorzystniejszy bilans ceny lub kosztu i innych kryteriów odnoszących się do przedmiotu zamówienia publicznego w szczególności w przypadku zamówień w zakresie działalności twórczej lub naukowej, których przedmiotu nie można z góry opisać w sposób jednoznaczny i wyczerpujący lub która najlepiej spełnia kryteria inne niż cena lub koszt, gdy cena lub koszt jest stała albo z najniższą ceną lub kosztem, gdy jedynym kryterium oceny jest cena lub koszt. Ponadto, należy zauważyć, że zgodnie z ww. przepisem, kryteria oceny ofert mają odnosić się do przedmiotu zamówienia publicznego, co w tym przypadku oznacza wybór kryteriów, które za określoną cenę gwarantować będą odpowiednią jakość wykonania i zaspokojenie potrzeb użytkowników. W tym drugim zakresie nie chodzi jednak o kilka dni niedogodności związanych z pracami budowlanymi, ale o wieloletni okres użytkowania drogi. Wykonanie przedmiotu zamówienia o 20 dni krócej niż założony przez zamawiającego termin realizacji umowy w żaden sposób nie gwarantuje osiągnięcia przez zamawiającego wskazanej korzyści. Co więcej może skutkować efektami zupełnie odmiennymi niż wskazane.

W ocenie kontrolujących zaoferowanie ceny o prawie 23% wyższej niż drugi z wykonawców nie rekompensuje oferowanego skrócenia terminu o 10 dni. Zgodzić się należy z twierdzeniem, że skracanie terminu realizacji zadania sprawia, że inwestycja jest mniej uciążliwa dla mieszkańców i innych uczestników ruchu drogowego, aczkolwiek powyższe nie może się odbywać kosztem jakości i znaczącym podniesieniem ceny. Taki sposób ustalania kryteriów oceny ofert niesie ze sobą ryzyko (zrealizowane w badanym postępowaniu), że potencjalni wykonawcy skracając maksymalnie termin realizacji zadania, otrzymują za to kryterium maksymalną ocenę punktową by wygrać przetarg, natomiast zwiększona cena ma im zrekompensować ewentualną konieczność zapłaty kar umownych²⁸.

W związku z obowiązkiem ustawowym stosowania pozacenowych kryteriów oceny ofert, Zamawiający przy inwestycjach drogowych korzystał zwykle z kryterium terminu realizacji inwestycji (początkowo o wadze 20%, a później 40%).

²⁸ Wskazane powyżej uwagi mają charakter uniwersalny, czyli zastosować je należy do innych postępowań, chociaż tam nie zrealizowało się wskazane ryzyko.

Zestawienie udzielonych zamówień publicznych w latach 2016-2018 na roboty budowlane, gdzie jednym z kryterium wyboru jest termin realizacji inwestycji, stanowi załącznik nr 16 protokołu kontroli.

W dniu 27 kwietnia 2018 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 23/2018 z DROGOMEX sp. z o.o. na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 2.701.906,42 zł w terminie 30 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 7 maja 2018 roku (500098409-N-2017).

W dniu 27 kwietnia 2018 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 247/2018 z Łukaszem Wyżykowskim, prowadzącym działalność gospodarczą pod firmą PRO-INWEST Łukasz Wyżykowski, na pełnienie nadzoru inwestorskiego za wynagrodzeniem w kwocie 44.600,00 zł.

Zabezpieczenie środków w budżecie dokonane uchwałami Rady Powiatu Zgierskiego: [1] XLII/479/18 z dnia 26 stycznia 2018 roku – 696.475,25 zł; [2] XLIII/488/18 z dnia 23 lutego 2018 roku – zwiększono do kwoty 1.392.950,75 zł; [3] XLIV/498/18 z dnia 30 marca 2018 roku – zwiększono do kwoty 2.785.900,75 zł; [4] XLV/506/18 z dnia 26 kwietnia 2018 roku – zmniejszono do kwoty 2.746.506,42 zł.

Na podstawie umowy nr WF.3033.1.2018 roku z dnia 8 marca 2018 roku Gmina Stryków udzieliła Powiatowi Zgierskiemu pomocy finansowej na przedmiotowe zadanie w wysokości 696.475,50 zł, z tym, że wartość nie może przekroczyć 25% wartości inwestycji wynikających z rozstrzygnięć przetargowych. Termin przekazania środków – 14 dni od dnia dostarczenia wniosku wraz z fakturami wystawionymi przez wykonawcę. Termin rozliczenia finansowania – nie później niż do dnia 30 listopada 2018 roku.

Wykonawca DROGOMEX sp. z o.o. przedłożył gwarancję ubezpieczeniową należytego wykonania kontraktu i usunięcia wad i usterek nr 32GG09/0021/18/0088 z dnia 19 kwietnia 2018 roku. „1. InterRisk Towarzystwo Ubezpieczeń Spółka Akcyjna (...) działając na wniosek DROGOMEX sp. z o.o. (...) niniejszym gwarantuje nieodwołalnie i bezwarunkowo na zasadach określonych w niniejszej gwarancji zapłatę należności: a) w okresie od 27.04.2018r. do 03.07.2018r. do kwoty 135.095,32 złotych (...) do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany z tytułu zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy z dnia 27.04.2018r. dotyczącej przebudowy dogi powiatowej nr 5110E na odcinku Tymianka-Osse (...), b) w okresie od 04.07.2018r. do 19.07.2021r. do kwoty 40.528,60 złotych (...) do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany w przypadku nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek ujawnionych w ww. okresie po podpisaniu protokołu zdawczo-odbiorczego, na zasadach określonych w umowie objętej gwarancją – a które do należności nie zostały zapłacone przez Zobowiązanego”.

„4. Zapłata przez InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group kwoty, o której mowa w pkt. 1 nastąpi w terminie do 30 dni od dnia doręczenia (...) przez Beneficjenta Gwarancji pisemnego żądania wypłaty wraz: 1) z pisemnym oświadczeniem, że Zobowiązany nie wykonał lub wykonał nienależycie umowę objętą gwarancją i nie dokonał zapłaty wymagalnych należności, o których mowa w pkt. 1; 2) z pisemnym oświadczeniem, że Zobowiązany nie usunął lub nienależycie usunął wady i usterek ujawnione po podpisaniu protokołu zdawczo-

odbiorczego i nie dokonał zapłaty należności, o których mowa w pkt. 1; 3) potwierdzonym za zgodność z oryginałem wezwaniem Zobowiązanego do zapłaty należności z tytułu, o którym mowa w pkt. 1a lub 1b wraz z dowodem nadania”.

„5. Żądanie wypłaty powinno: 1) być doręczone pod rygorem nieważności do InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group za pośrednictwem banku prowadzącego rachunek Beneficjenta gwarancji, który potwierdzi, że podpisy złożone na żądanie wypłaty należą do osób uprawnionych do zaciągania zobowiązań majątkowych w imieniu Beneficjenta gwarancji; 2) być podpisane przez Beneficjenta gwarancji lub osoby przez niego umocowane (...); 3) być doręczone do InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group najpóźniej w terminie 3 dni po okresie ważności gwarancji w formie pisemnej pod rygorem nieważności; 4) dotyczyć wyłącznie wymagalnych należności, które powstały w okresie ważności gwarancji (...).”

„6. Odpowiedzialność InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group z tytułu niniejszej gwarancji jest wyłączona: 1) w przypadku gdy Beneficjent doręczy żądanie wypłaty z gwarancji niezgodnie z warunkami określonymi w pkt. 4 i pkt. 5; 2) w przypadku nieistnienia zobowiązania będącego przedmiotem gwarancji”

W ocenie kontrolujących zabezpieczenie należytego wykonania umowy złożone w takim brzmieniu, nie zabezpieczało w należyтым stopniu interesów Powiatu Zgierskiego. Forma gwarancji ma bowiem charakter warunkowy (należności muszą być wymagalne), ściśle wiąże wypłatę zabezpieczenia z zapłatą kar umownych. Treść złożonej gwarancji wskazuje, iż zabezpieczenie ma zastępować kary umowne. Wprawdzie w §12 ust. 2 podpisanej umowy szeroko uregulował kary umowne, jednakże w praktyce niemożliwe jest objęcie karą wszystkich potencjalnych okoliczności, jakie mogą wystąpić w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia.

Ustawa Prawo zamówień publicznych w art. 147 ust. 2 zdefiniowała jedynie cel jaki pełni zabezpieczenie należytego wykonania umowy, tj. zabezpieczenie służy pokryciu roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Zabezpieczenie pełni zatem funkcję kaucji umożliwiającej zamawiającemu pokrycie roszczeń z kwoty zabezpieczenia bez konieczności wykorzystywania procedur sądowych. Gwarancja ma być bezwarunkowa, tj. gwarant nie może wymagać spełnienia dodatkowych warunków ze strony beneficjenta, aby doszło do wypłaty z gwarancji – gwarancja ma stanowić substytut pieniądza. Mając na względzie treść złożonego zabezpieczenia należytego wykonania umowy oraz przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający winien zakwestionować zapisy gwarancji ubezpieczeniowej należytego wykonania kontraktu z dnia 19 kwietnia 2018 roku. Przedmiotowa gwarancja ograniczała się wyłącznie do zastępowania wymagalnych kar umownych. W doktrynie podkreśla się, że zabezpieczenie ma służyć w szczególności pokryciu następujących roszczeń o zapłatę: [1] odszkodowania z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania (art. 471 k.c.); [2] odszkodowania z tytułu zwłoki w wykonaniu umowy wzajemnej (art. 491 § 1 k.c.); [3] odszkodowania z tytułu niemożności świadczenia, za którą wykonawca ponosi odpowiedzialność (art. 493 § 1 k.c.); [4] odszkodowania z tytułu szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania z umowy wzajemnej (art. 494 k.c.); [5] kary umownej (art. 483 § 1 k.c.)²⁹.

²⁹ I. Skubiszak-Kalinowska, E. Wiktorowska: Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany do art. 147 ustawy Prawo zamówień publicznych; LEX.

Zamawiający winien przed podpisaniem umowy wyegzekwować wniesienie prawidłowego zabezpieczenia (tzn. nieograniczonego do kar umownych). Stosownie do treści art. 94 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może wybrać ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert bez przeprowadzania ich ponownego badania i oceny, chyba że zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania, o których mowa w art. 93 ust. 1. Przepis art. 46 ust. 5 pkt 2 powołanej ustawy obliguje zamawiającego do zatrzymania wadium wraz z odsetkami, jeżeli wybrany wykonawca nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Ponadto jednym z warunków skorzystania z gwarancji żądania pośrednictwem banku prowadzącego rachunek Beneficjenta gwarancji. Można mieć poważne wątpliwości, czy bank prowadzący rachunek bankowy Powiatu Zgierskiego weźmie na siebie obowiązek uczestnictwa w czynnościach prawnych dotyczących posiadacza rachunku a podmiotem trzecim.

Abstrahując od powyższego, przedmiotowa gwarancja w zakresie „zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy” wygasa z dniem 3 lipca 2018 roku. Na ten dzień inwestycja była wciąż w toku realizacji, o czym w dalszej części protokołu.

Realizacja i nadzór inwestorski

W dniu 12 sierpnia 2016 roku Powiat Zgierski pismem BS.6743.1242.2016.MM, podpisanym przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych związanych z przebudową drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse (gm. Stryków) w istniejącym śladzie, niewymagającego zmiany granic pasa drogowego (działka nr 196 w obrębie Tymianka oraz nr 402 w obrębie Osse). Planowany termin przystąpienia do robót – 10 września 2016 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją Naczelnika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierzu Agnieszki Kropp-Nowackiej.

Protokół z przekazania placu budowy spisano **w dniu 27 kwietnia 2018 roku**, wskazując, że plac budowy jest przekazywany **z dniem 4 maja 2018 roku**. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego. **Harmonogram robót przewidywał rozpoczęcie robót w dniu 27 kwietnia br.**

Aneksem nr 1 z dnia 1 czerwca 2018 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 7 czerwca 2018 roku.

Aneksem nr 2 z dnia 6 czerwca 2018 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 9 czerwca 2018 roku.

W dniu 3 lipca 2018 roku kontrolujący zwrócili się do Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jaroty pismem następującej treści: „W dniu 27 kwietnia 2018 roku Powiat Zgierski zawarł umowę nr 23/2018 z DROGOMEX sp. z o.o. na realizację przedmiotowej inwestycji. Kontrolującym przedłożono aneks 1 z dnia 1 czerwca 2018 roku oraz aneks nr 2 z dnia 6 czerwca 2018 roku do powołanej umowy: [1] Proszę o szczegółowe uzasadnienie zawarcia powyższych aneksów wraz z przedłożeniem

dokumentacji (kserokopie poświadczane za zgodność z oryginałem) umożliwiającej ocenę legalności działań podjętych przez Powiat Zgierski; [2] Czy Powiat Zgierski zawierał z DROGOMEX sp. z o.o. kolejne aneksy w zakresie tej inwestycji?; [3] Proszę o przekazanie kserokopii korespondencji między Powiatem Zgierskim a DROGOMEX sp. z o.o. w związku z realizacją ww. inwestycji, w tym w szczególności wszelkie umowy o podwykonawstwo oraz protokół odbioru inwestycji”.

Odpowiedź na powyższe pismo kontrolujący uzyskali w dniu 12 lipca 2018 roku w piśmie podpisanym przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego: „W odpowiedzi na pismo z dnia 03.07.2018r. dotyczące inwestycji (...) w ramach wyjaśnień przesyła: - pismo firmy »Drogomex« z dnia 21.05.2018r., - pismo firmy Pro-Inwest z dnia 30.05.2018r. (zawierające stanowisko inspektora w w/w sprawie), - pismo firmy »Drogomex« z dnia 05.06.2018 r., - pismo firmy Pro-Inwest z dnia 05.05.2018r. (zawierające stanowiska inspektora w w/w sprawie). Informuję ponadto, że w dniu dzisiejszym, tj. 10.07.2018 r. inwestycja drogowa w m. Tymianka – Osse nie jest odebrana protokołem końcowym, jak również Powiat Zgierski nie otrzymał odpowiedzi od firmy »Drogomex« na temat zatrudnienia podwykonawców na w/w budowie.”

Pismo DROGOMEX sp. z o.o. z dnia 21 maja 2018 roku: „W związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych w dniach od 16.05.2018-19.05.2018 (4 dni robocze), a co za tym idzie braku możliwości prawidłowego wykonania powierzonych zadań zgodnie ze sztuką budowlaną. W związku z tym prosimy o wydłużenie terminu w ilości 4 dni roboczych”.

Pismo PRO-INWEST z dnia 30 maja 2018 roku: „W związku z prowadzonym przez naszą firmę nadzorem inwestorskim (...) informujemy, iż w czasie realizacji robót wystąpiły okoliczności mające wpływ na końcowy termin prac budowlanych, o czym informował Wykonawca robót, tj. Drogomex Sp. z o.o. pismem z dnia 21.05.2018 r. Na powyższe składa się niekorzystna pogoda (opady deszczu) w dniach od 16.05.2018 r. do 18.05.2018 r. oraz prace nieujęte w zamówieniu, które wynikły w trakcie realizacji robót, tj. m.in. remont istniejących przepustów. Powyższe prace oraz niekorzystne warunki atmosferyczne nie obciążają finansowo Inwestora lecz wpływają na termin na zakończenie budowy. Biorąc pod uwagę zaistniałe okoliczności przychylamy się do prośby Wykonawcy robót o wydłużenie terminu o 4 dni robocze”.

Pismo DROGOMEX sp. z o.o. z dnia 5 czerwca 2018 roku: „W związku z przystąpieniem do wykonywania warstwy wyrównawczo-wiążącej, w czasie wykonywania prac zauważono wystąpienie 7 studni rewizyjnych w istniejącej nawierzchni. Regulacja tych studni nie została uwzględniona w przedmiarze. Firma »Drogomex« wykona tą regulację studni typu ciężkiego, ale wiąże się to z sytuacją, gdzie jest wymagana praca dodatkowej brygady ludzi i sprzętu. W związku z tym prosimy o wydłużenie terminu prac o 2 dni robocze”.

Pismo PRO-INWEST z dnia 5 czerwca 2018 roku: „W związku z prowadzonym przez naszą firmę nadzorem inwestorskim (...) informujemy, iż w czasie realizacji robót wystąpiły okoliczności mające wpływ na końcowy termin prac budowlanych o czym poinformował Wykonawca robót, tj. Drogomex Sp. z o.o. pismem z dnia 05.06.2018 r. Na powyższe składają się prace nieujęte w zamówieniu, które wynikły w trakcie realizacji robót, tj. konieczność regulacji wjazdów studni typu ciężkiego. Powyższe prace nie obciążają finansowo inwestora lecz wpływają na termin zakończenia budowy. Biorąc pod uwagę zaistniałe okoliczności przychylamy się do prośby Wykonawcy robót o wydłużenie terminu o 2 dni robocze”.

Zapytanie kontrolujących z dnia 3 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 10 lipca 2018 roku (Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse) stanowią załącznik nr 17 do protokołu kontroli.

Zgodnie z §14 ust. 2 umowy nr 23/2018 z dnia 27 kwietnia 2018 roku „*istotne zmiany do treści niniejszej umowy na podstawie art. 144 ust. 1 pkt. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, będą dopuszczalne jedynie w przypadku:*

- 1) *zmiana Wykonawcy, będąca następstwem: połączenia, podziału, przekształcenia, upadłości, restrukturyzacji lub nabycia dotychczasowego Wykonawcy lub jego przedsiębiorstwa, o ile nowy Wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu i nie zachodzą wobec niego podstawy do wykluczenia oraz nie pociąga to za sobą zmian umowy, innych niż przewidziane przez Zamawiającego. Zmiana podmiotowa po stronie Wykonawcy, w innych niż wyżej wymienione okolicznościach nie jest możliwa.*
- 2) *zmiany adresu/siedziby/danych kontaktowych Zamawiającego/ Wykonawcy, osób występujących po stronie Zamawiającego/ Wykonawcy;*
- 3) *zmiany terminu rozpoczęcia/zakończenia realizacji umowy w przypadku przedłużenia się procedury przetargowej;*
- 4) *zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację umowy;*
- 5) *zmian dokonanych na podstawie art. 23 ust 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. Prawo budowlane (tj. Dz. U. z 2017 r. poz. 1332 ze zm.), zwaną dalej ustawą Prawo budowlane, w zakresie rozwiązań projektowych jeżeli są one uzasadnione koniecznością zwiększenia bezpieczeństwa realizacji robót budowlanych lub usprawnienia procesu budowlanego;*
- 6) *zmian dokonanych na podstawie art. 20 ust 1 pkt 4 lit b) ustawy Prawo budowlane – uzgodniona możliwość wprowadzenia rozwiązań zamiennych w stosunku do przewidzianych w projekcie, zgłoszonych przez kierownika budowy lub inspektora nadzoru;*
- 7) *zmian dokonanych podczas wykonywania robót, które nie odstępują w sposób istotny od zatwierdzonego projektu lub warunków pozwolenia na budowę w ramach art. 36 a ust 5 ustawy Prawo budowlane i dokonane zostały zgodnie z zapisami art. 36 a ust 6 ustawy Prawo budowlane, spełniające zapisy art. 57 ust. 2 ustawy Prawo budowlane;*
- 8) *zmian w zakresie rozwiązań technologicznych określonych w dokumentacji technicznej stanowiącej opis przedmiotu umowy na wniosek Wykonawcy, za zgodą Zamawiającego w uzasadnionych przypadkach, gdy realizacja zadania według obowiązującej dokumentacji technicznej powodowałoby wadliwe wykonanie przedmiotu umowy - każdorazowo dopuszczalne zmiany nie stanowią podstawy do zwiększenia wynagrodzenia oraz zmiany terminu zakończenia robót;*
- 9) *zmiany technologii wykonywania elementów robót mogą być dokonywane, na wniosek Wykonawcy, za zgodą Zamawiającego w trakcie realizacji inwestycji tylko w przypadku, gdy proponowane przez Wykonawcę rozwiązanie jest równorzędne lub lepsze funkcjonalnie od tego, jakie przewiduje dokumentacja techniczna, a Wykonawca nie będzie żądał zwiększenia wynagrodzenia za wykonywane roboty, w takim przypadku Wykonawca przedstawia projekt zamienny zawierający opis proponowanych zmian wraz z rysunkami. Projekt zamienny wymaga zatwierdzenia przez nadzór autorski /projektanta/, uzgodnienia z inspektorem nadzoru i akceptacji Zamawiającego, powyższe zmiany nie stanowią podstawy do zmiany terminu zakończenia robót;*

- 10) Zamawiający przewiduje możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych w pkt 11) – 12);**
- 11) wstrzymania robót budowlanych, w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.:**
- a) temperatura gruntu niższa niż +5° C;**
 - b) ciągłe opady śniegu, utrzymujące się dłużej niż 2 dni kalendarzowe;**
 - c) śnieg utrzymujący się na gruncie dłużej niż 2 dni kalendarzowe;**
 - d) opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe;**
- 12) wstrzymania robót budowlanych w okolicznościach wymienionych poniżej:**
- a) nieprzewidziane zmiany stanu prawnego;**
 - b) konieczność prowadzenia uzgodnień z właścicielami nieruchomości;**
 - c) konieczność uzgodnień z gestorami sieci;**
 - d) wystąpienia opóźnienia w wydawaniu decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp. do wydania których właściwe organy są zobowiązane na mocy przepisów prawa, jeżeli opóźnienie przekroczy okres, przewidziany w przepisach prawa, w którym w/w decyzje powinny zostać wydane oraz nie są następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność;**
 - e) odmowy wydania przez właściwe organy decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp. z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę;**
 - f) wystąpienia niebezpieczeństwa kolizji z niezaplanowanymi wcześniej, a równolegle prowadzonymi przez inne podmioty inwestycjami, w zakresie niezbędnym do uniknięcia lub usunięcia tych kolizji;**
 - g) działania sił natury uznane za stan klęski żywiołowej, katastrofy naturalnej lub awarii technicznej, których skutki zagrażają życiu lub zdrowiu dużej liczby osób, mieniu w wielkich rozmiarach albo środowisku na znacznych obszarach;**
 - h) działania siły wyższej, za którą uważa się zdarzenia o charakterze nadzwyczajnym, występujące po zawarciu niniejszej umowy, a których strony nie były w stanie przewidzieć w momencie jej zawierania i których zaistnienie lub skutki uniemożliwiają wykonanie niniejszej umowy zgodnie z jej treścią. Do działań siły wyższej strony zaliczają w szczególności: wojnę, działania wojenne, powódź, pożar, który nie powstał z winy Wykonawcy, epidemie, strajki, z wyjątkiem strajków w zakładach Wykonawcy lub Zamawiającego, akt prawny administracji państwowej.**
- 12) ³⁰Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych. Wniosek musi zawierać uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych: ogólnodostępne mapy pogodowe, dokumentację fotograficzną itp., w przypadku zaistnienia innych okoliczności opinie, dokumenty potwierdzające stan opisany we wniosku. Ponadto Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora**

³⁰ W §14 ust. 2 umowy dwukrotnie występuje pkt. 12).

nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Do terminu wykonania umowy, określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres przerwy w jej realizacji spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 10);

13) jeżeli okoliczności wymienione w pkt 12) ppkt g) - h) trwają dłużej niż jeden miesiąc, Zamawiający ma prawo odstąpienia od dalszej realizacji niniejszej umowy bez kar i odszkodowań z tego tytułu. Wszelkie roszczenia zostaną rozliczone pomiędzy stronami na dzień zaistnienia okoliczności, o których mowa w zadaniu pierwszym;

14) Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji umowy, w przypadku:

a) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (t.j. Dz.U. z 2002 Nr 200 poz.1679 ze zm.). Jeżeli zmiana ta będzie powodować zwiększenie kosztów po stronie Wykonawcy dotyczących realizacji niniejszej umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość waloryzacji wynagrodzenia na pisemny, uargumentowany wniosek Wykonawcy, gdzie w sposób jednoznaczny Wykonawca udowodni, że zwiększenie kosztów związane jest ze zmianą ustawy, o której mowa powyżej i ma to realny wpływ na realizację niniejszej umowy zawartej na podstawie zamówienia publicznego, a nie można było tego przewidzieć na etapie przygotowania oferty;

b) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne. Jeżeli zmiana ta będzie powodować zwiększenie kosztów po stronie Wykonawcy, dotyczących realizacji niniejszej umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość waloryzacji wynagrodzenia na pisemny, uargumentowany wniosek Wykonawcy, gdzie w sposób jednoznaczny Wykonawca udowodni, że zwiększenie kosztów związane jest ze zmianą ustawy, o której mowa powyżej i ma to realny wpływ na realizację niniejszej umowy zawartej na podstawie zamówienia publicznego, a nie można było tego przewidzieć na etapie przygotowania oferty”.

W §14 ust. 2 pkt 15 powołanej umowy określono tryb dokonywania zmian postanowień umowy: [1] zmiana postanowień zawartej umowy może nastąpić wyłącznie, za zgodą stron, wyrażoną na piśmie, pod rygorem nieważności; [2] strona występująca o zmianę postanowień zawartej umowy zobowiązana jest do udokumentowania zaistnienia powyższych okoliczności; [3] wniosek o zmianę postanowień zawartej umowy musi być wyrażony na piśmie; [4] zmiana postanowień umowy wymaga zawarcia aneksu do umowy.

W §14 ust. 3 wskazano natomiast, że zmiana umowy dokonana z naruszeniem przepisu ust. 2 jest nieważna.

Odnosząc się do przedłożonej kontrolującym dokumentacji ustalono, co następuje:

- **DROGOMEX sp. z o.o. do pisma z dnia 21 maja 2018 roku załączył meteorogramy dla miejscowości Stryków obejmujące okres od dnia 17 maja do 20 maja 2018 roku (w powołanym piśmie wskazuje, że to w dniach 16-19 maja wystąpiły niekorzystne warunki atmosferyczne).**

Z meteorogramów wynika, że opady wystąpiły w dniach 17-18 maja, z czego w dniu 17 maja padało zasadniczo przez cały dzień, natomiast w dniu kolejnym opady zakończyły się ok. godz. 11;

- **abstrahując od powyższego, to zgodnie to procedurą przewidzianą w §14 ust. 2 pkt 12 umowy. wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych składając wniosek zawierający uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych. Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Okoliczności pogodowe zostały potwierdzone przez Inspektora Nadzoru dopiero w piśmie z dnia 30 maja 2018 roku. Z dokumentów przedłożonych kontrolującym nie wynika, że w dniach wskazywanych przez DROGOMEX sp. z o.o. roboty budowlane nie były prowadzone;**
- **na marginesie wskazać należy, że za wykonanie prac, o których mowa w powołanych pismach, tj. konieczności regulacji włączów studni typu ciężkiego, DROGOMEX sp. z o.o. nie mógłby żądać podwyższenia wynagrodzenie, co wynika wprost z treści art. 632 §1 kodeksu cywilnego. Zgodnie z powołanym przepisem, jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac;**
- **zawarta umowa między Powiatem Zgierskim a DROGOMEX sp. z o.o. nie przewidywała przesunięcia terminu realizacji umowy w związku z wystąpieniem robót, które nie zostały przewidziane w przedmiarze. Poza tym w przypadku zamówień, gdzie przewidziano wynagrodzenie ryczałtowe przedmiar ma charakter pomocniczy.**

W związku z faktem, iż kontrolujący nie znajdują uzasadnienia do zawarcia aneksów nr 1 i 2 przedłużających termin realizacji umowy, to powołując się na §14 ust. 3 w zw. z ust. 2 powołanej umowy, zmiany tej umowy należy uznać za nieważne.

Pismem z dnia 9 czerwca 2018 roku (wpływ w dniu 11 czerwca 2018 roku), podpisanym przez Kierownika Budowy Marcina Gnata, poinformowano Powiat Zgierski o zakończeniu prac budowlanych na ww. inwestycji oraz poproszono o wyznaczenie terminu odbioru końcowego. Pisma o tożsamej treści, popisane przez przedstawicieli wykonawcy, wpływały do Starostwa Powiatowego w dniach następujących: [1] pismo z dnia 11 czerwca 2018 roku (Kierownik Budowy Marcin Gnat) – wpływ w dniu 12 czerwca 2018 roku; [2] pismo z dnia 12 czerwca 2018 roku ((...)³¹; zawiadomienie, że prace zakończono 11 czerwca 2018 roku) – wpływ w dniu 12 czerwca 2018 roku; [3] pismo z dnia 14 czerwca 2018 roku (Kierownik Budowy Marcin Gnat) – wpływ w dniu 14 czerwca 2018 roku; [4] pismo z dnia 19 czerwca 2018 roku (Kierownik Budowy Marcin Gnat; m.in. wskazanie, że teren został uporządkowany) – wpływ w dniu 20 czerwca 2018

³¹ Wyłączono dane osobowe ze względu na prywatność osoby fizycznej - podstawa wyłączenia art.5 ust.2 ustawy z dnia 6 września 2001 roku o dostępie do informacji publicznej w zw. z art.23 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku Kodeks cywilny. Wyłączenia dokonał Naczelnik Wydziału Kontroli RIO w Łodzi Piotr Walczak

roku; [5] pismo z dnia 22 czerwca 2018 roku (Kierownik Budowy Marcin Gnat; m.in. wskazanie, że teren został uporządkowany) – wpływ w dniu 22 czerwca 2018 roku.

Pismem DR.032.87.2018.DR z dnia 29 czerwca 2018 roku (w tym dniu kontrolujący dokonali wizji lokalnej inwestycji) poinformowano DROGOMEX sp. z o.o., że: „W odpowiedzi na zgłoszenie zakończenie robót (...) Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu nie wyraża zgody. Powyższa decyzja spowodowana jest niezakończonymi pracami na w/w inwestycji, tj. nieustawieniem znaku aktywnego. Ponadto w dniu 29.06.2018r. na terenie inwestycji prowadzone były jeszcze roboty związane ze ścinaniem poboczy”.

W odpowiedzi na powyższe pismo, pismem z dnia 29 czerwca 2018 roku, podpisanym przez Kierownika Budowy Marcina Gnata, DROGOMEX sp. z o.o. poinformował Powiat Zgierski, że wszystkie prace na ww. zadaniu zostały zakończone w dniu 29 czerwca 2018 roku. Wykonawca wskazał ponadto, że „decyzja o odrzuceniu naszego zawiadomienia z dnia 22.06.2018r. o zakończeniu robót (...) nie jest uzasadniona. Piszcicie Państwo, że nie ma ustawionego znaku aktywnego D-6. Ta sytuacja była spowodowana zamianą tego zasilania Pylonu. W zamówieniu Pylon był zasilany przez panel fotowoltaiczny oraz turbinę wiatrową i Hybrydowy zestaw zasilający Akumulator Zelowy – 12V 200Ah. I takż (...) Pylon firma Drogomex zamówiła na wykonanie zadania. W trakcie wykonywania prac na budowie wynikała sytuacja mający duży skutek na zakup i montaż tego Pylonu. Producent Pylonu D-6 oświadczył, że nie jest w stanie zapewnić odpowiedniego ładowania akumulatora poprzez system solarny. Ustalono zmianę zasilania na prąd zmienny 230V słupa energetycznego oraz dodatkowym solarem. W wyniku tej sytuacji musieliśmy zmienić zamówienie materiałów, realizacja tego zamówienia trwało 5 tygodni. Od dnia 22.06.2018 do dnia 26.06.2018 na terenie budowy trwały prace porządkowe”. **Zauważyć należy, że w pismach z dnia 19 i 22 czerwca 2018 roku Kierownik Budowy potwierdzał uporządkowanie terenu.**

W dniu 29 czerwca 2018 roku kontrolujący wraz z pracownikiem Starostwa Powiatowego w Zgierzu dokonali wizji lokalnej realizowanej inwestycji. Stwierdzono w dwóch miejscach prowadzenie robót budowlanych: [1] firma Kłys – dwa pojazdy: koparka kołowa Hydrema i samochód ciężarowy typu wywrotka – prace na poboczach; [2] samochód skrzyniowy marki VW – prace związane z mechanicznym utwardzaniem poboczy. Pracownik Starostwa Powiatowego w Zgierzu uzyskał informację, iż robotnicy wykonują prace dla firmy DROGOMEX sp. z o.o. Protokół z wizji lokalnej wraz z dokumentacją fotograficzną stanowi **załącznik nr 18 do protokołu kontroli.**

Pismem z dnia 2 lipca 2018 roku wyznaczono termin odbioru inwestycji na dzień 5 lipca 2018 roku, godz. 10.00.

W dniu 5 lipca 2018 roku komisja w składzie: Monika Stodulska – Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa, Dariusz Ruda – Specjalista w Wydziale Drogownictwa, w obecności Inspektora Nadzoru, przedstawiciele Gminy Stryków oraz przy udziale wykonawcy reprezentowanego przez Kierownika Budowy – nie dokonała odbioru robót. Z protokołu wynika: [1] zakończenie robót z dniem 29 czerwca 2018 roku; [2] uwagi do wykonanego przedmiotu zamówienia; [3] termin usunięcia uwag do dnia 16 lipca 2018 roku.

Zgodnie z załącznikiem do protokołu, stwierdzono następujące uwagi do przedmiotu zamówienia: „1) Nawierzchnię przy studziencie przy pos. nr 6 należy sfrezować na dł. ok. 10 m do połowy jezdni. 2) Z uwagi na niepodłączenie nie zostało sprawdzone działanie aktywnego przejścia. 3) Przy pos. nr 32 krawężnik i chodnik do podniesienia). Nawierzchnia do sfrezowania na odc. Ok. 16 m na szerokości do połowy jezdni wraz z regulacją wysokości wpustów. 4) Przy pos. 69 odtworzyć nawierzchnię asfaltową na zjeździe”.

W dniu 11 lipca 2018 roku (po zakończeniu czynności kontrolnych w jednostce) komisja w składzie: Robert Kowalski – Naczelnik Wydziału Drogownictwa, Jarosław Filipiński – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa, w obecności Inspektora Nadzoru, przedstawiciela Gminy Stryków oraz przy udziale wykonawcy reprezentowanego przez Kierownika Budowy – dokonała odbioru robót. Z protokołu wynika: [1] zakończenie robót z dniem 7 lipca 2018 roku; [2] termin gwarancyjny – 12 lipca 2021 roku; [3] brak stwierdzonych usterek.

W dniu 27 lipca 2018 roku wykonawca DROGOMEX sp. z o.o. wystawił fakturę FVP/0072/2018 na kwotę 2.701.906,42 zł (termin płatności faktury – 26 sierpnia 2018 roku). Z opisu do faktury wynika, że „z uwagi na przekroczenie terminu wykonania inwestycji, tj. od dnia 10/06/2018r. do dnia 29/06/2018r. oraz w dniach od 06/06/2018r. do 07/06/2018r. została naliczona kara 22 x 0,5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1 umowy Nr 23/2018 z dnia 27/04/2018 r., za każdy dzień opóźnień w wykonaniu przedmiotu umowy: suma 22 x 13.509,53 zł = 297.209,66 zł. Z uwagi na § 7 ust. 8 oraz § 12 ust. 2 pkt 7 umowy (...) Zamawiający zobowiązany jest do naliczenia kary w wysokości 5.000 zł za wprowadzenie na teren budowy podwykonawcy³². Na podstawie §12 ust. 4 łączna kwota należna wykonawcy, po odliczeniu kar, wynosi 2.399.696,76 zł.” Powyższa kwota została zapłacona firmie DROGOMEX sp. z o.o. w dniu 24 sierpnia 2018 roku.

AKTA KONTROLI [strony I:1-245]: kserokopia: wniosek o wszczęcie procedury przetargowej, ogłoszenie o zamówieniu, specyfikacja istotnych warunków zamówienia (ZP.272.17.2018), udzielone wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz zmiany ogłoszenia o zamówieniu, informacja z otwarcia ofert, oferta DROGOMEX sp. z o.o., oferta ERBEDIM sp. z o.o., oświadczenia o przynależności do grupy kapitałowej, wezwanie do uzupełnienia dokumentów z dnia 5 kwietnia 2018 roku oraz dokumenty uzupełnione w wyniku wezwania, wniosek komisji przetargowej z dnia 10 kwietnia 2018 roku w sprawie zwiększenia środków budżetowych, wniosek komisji z dnia 16 kwietnia 2018 roku w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty z dnia 16 kwietnia 2018 roku, protokół z postępowania, umowa nr 23/2018 z dnia 27 kwietnia 2018 roku z DROGOMEX sp. z o.o., umowa nr 247/2018 roku z dnia 27 kwietnia 2018 roku z Łukaszem Wyżykowskim PRO-INWEST (nadzór inwestorski), zgłoszenie wykonania robót budowlanych z dnia 12 sierpnia 2016 roku, protokół z przekazania placu budowy z dnia 27 kwietnia 2018 roku, aneks nr 1 z dnia 1 czerwca 2018 roku, aneks nr 2 z dnia 6 czerwca 2018 roku, pisma DROGOMEX sp. z o.o. dotyczące zakończenia robót; protokół techniczny z dnia 5 lipca 2018 roku, umowa nr WF.3033.1.2018 z dnia 8 marca 2018 roku – pomoc finansowa dla Powiatu Zgierskiego, protokół końcowy z dnia 11 lipca 2018 roku, faktura FVP/0072/2018 z dnia 27 lipca 2018 roku wraz z opisem i potwierdzeniem zapłaty.

7.3. Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie, gm. Stryków

W zakresie zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie” Starostwo Powiatowe w Zgierzu w 2017 roku przeprowadziło dwa postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na ww. zadanie, które zostały unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych:

³² Zauważyć należy, że powoływana umowa przewidywała też kary umowne w wysokości 5.000,00 zł m.in. za: [1] nieprzedłożenie projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane lub projektu jej zmiany, za każde zdarzenie; [2] nieprzedłożenie w terminie wskazanym w umowie poświadczony za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany, za każde zdarzenie.

[1] postępowanie znak: ZP.272.80.2017 – wniosek o wszczęcie procedury przekazany do Biura Zamówień zatwierdzony został 1 września 2017 roku. Zgodnie z oświadczeniem Naczelnika Wydziału Drogownictwa z dnia 31 sierpnia 2017 roku (wpływ do BZP - 4 września 2017 roku) dokumentacja techniczno – budowlana przekazana do Biura Zamówień Publicznych w wersji papierowej jest tożsama z wersją elektroniczną przesłaną w dniu 4 września 2017 roku. Kosztorys inwestorski sporządzony przez Roberta Kowalskiego opracowany w dniu 26 czerwca 2017 roku określał wartość ogółem robót 149.343,65 zł (wartość kosztorysowa bez podatku VAT 121.417,60 zł). Kwota brutto przeznaczona na sfinansowanie zamówienia 149.343,65 zł. Środki zabezpieczone w budżecie 150.840,00 zł brutto. Okres realizacji zamówienia – 40 dni. Zgodnie z SIWZ termin wykonania zadania wskazano w przedziałach czasowych: 30 dni lub 35 dni lub 45 dni. W dniu 21 września 2017 roku nastąpiła modyfikacja treści SIWZ w zakresie terminu wykonania przedmiotu zamówienia na: 30 dni lub 35 dni lub 40 dni. Do ostatniego dnia składania ofert 3 października 2017 roku godz. 10⁰⁰ nie wpłynęła żadna oferta. Na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych – postępowanie zostało unieważnione. Protokół postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) zatwierdzony został w dniu 4 października 2017 roku,

[2] postępowanie znak: ZP.272.89.2017 – wniosek o wszczęcie procedury przetargowej w trybie przetargu nieograniczonego przekazany do BZP zatwierdzony został 17 października 2017 roku. Oświadczenie Naczelnika Wydziału Drogownictwa z dnia 16 października 2017 roku (brak daty wpływu do BZP) dokumentacja techniczno – budowlana przekazana do Biura Zamówień Publicznych w wersji papierowej jest tożsama z wersją elektroniczną przesłaną w dniu 19 października 2017 roku. Na kosztorysie inwestorskim sporządzonym przez Roberta Kowalskiego opracowanym w dniu 26 czerwca 2017 roku określającym wartość ogółem robót 149.343,65 zł dokonano adnotacji, iż kosztorys aktualny na dzień 12 października 2017 roku. Kwota brutto przeznaczona na sfinansowanie zamówienia 149.343,65 zł. Środki zabezpieczone w budżecie 149.343,65 zł brutto. Okres realizacji zamówienia – 30 dni. Zgodnie z SIWZ przygotowaną do niniejszego postępowania – termin wykonania zadania wskazano w przedziałach czasowych: 20 dni lub 25 dni lub 30 dni. Do ostatniego dnia składania ofert 15 listopada 2017 roku godz. 10⁰⁰ nie wpłynęła żadna oferta. W dniu 15 listopada 2017 roku również na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych – postępowanie zostało unieważnione. Protokół postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) zatwierdzony został w dniu 15 listopada 2017 roku.

Następnie na podstawie wniosku z dnia 16 listopada 2017 roku Wydziału Drogownictwa (DR.272.59.5017.MS) przeprowadzone zostało na przedmiotowe zadanie postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki ze wskazaniem proponowanego wykonawcy tj. firmy DROGOMEX Sp. z o.o. Pruszków (ZP.272.99.2017). Wniosek zawierał warunki zmiany treści umowy, w tym zmiany ogólne i zmiany wpływające na termin wykonania umowy. Przedmiotowy wniosek Wydziału Drogownictwa wskazywał kwotę brutto przeznaczoną na sfinansowanie zamówienia 182.993,98 zł i taka też kwota jak wynika z wniosku potwierdzona została w dniu 30 listopada 2017 roku przez Skarbnika Powiatu jako kwota środków zabezpieczonych na realizację ww. zadania³³. **Zatem kwota przeznaczona na zadanie została zwiększona w stosunków do dwóch poprzednich postępowań o 33.650,33 zł.** Do przedmiotowego postępowania załączony został również kosztorys inwestorski z dnia 26 czerwca 2017 roku na podstawie, którego przeprowadzone zostały unieważnione postępowania, przy czym na kosztorysie

³³ Zgodnie z uchwałą nr XXXIX/449/17 z dnia 30 listopada 2017 roku zwiększono środki na przedmiotowym zadaniu z 150.840,00 zł, plan po zmianach na zadaniu wynosił 192.995,00 zł.

Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski dokonał adnotacji, że kosztorys inwestorski aktualny na dzień 16 listopada 2017 roku. Wniosek zatwierdzony został w dniu 30 listopada 2017 roku przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę, oraz Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego. Załączony do wniosku opis techniczny do zadania określał, że inwestycja realizowana będzie na odcinku 0,413 km na odcinku od skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 708 do przejazdu kolejowego w Strykowie.

W dniu 1 grudnia 2017 roku powołany został skład Komisji przetargowej do postępowania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie” o wartości zamówienia 121.417,60 zł. W skład Komisji wchodził: Adam Świniuch – Członek Zarządu Powiatu Zgierskiego – jako Przewodniczący komisji; Leszek Arkuszyński – Główny Specjalista w Biurze Zamówień Publicznych – jako Sekretarz Komisji, oraz Robert Kowalski – Naczelnik Wydziału Drogownictwa – jako członek Komisji. W tym samym dniu Komisja przedłożyła do zatwierdzenia wnioski w sprawie wyboru trybu zamówienia publicznego – zamówienia z wolnej ręki, tj. o przeprowadzenie postępowania w trybie art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, zgodnie z którym: *w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego albo przetargu ograniczonego nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, i nie zostały złożone żadne oferty lub wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ze względu na ich niezgodność z opisem przedmiotu zamówienia lub wszyscy wykonawcy zostali wykluczeni z postępowania, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione*. W uzasadnieniu wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki – art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych Komisja wskazała, iż w dniu 31 października 2017 roku zostało ogłoszone (BZP – 609569-N-2017) postępowanie na zamówienie publiczne pn. „Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie”, które zakończyło się unieważnieniem z powodu braku wpływu do wyznaczonego terminu tj. 15 listopada 2017 roku godz. 10⁰⁰ żadnej oferty niepodlegającej odrzuceniu. Zatwierdzenia wniosku dokonał w tym samym dniu Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Członek Zarządu – Wojciech Brzeski.

Również w dniu 1 grudnia 2017 roku Zamawiający skierował tylko do jednej firmy, tj. do firmy „DROGOMEX” Sp. z o.o. – zaproszenie do udziału w negocjacjach w sprawie udzielenia zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na wykonanie ww. zadania. Zaproszenie wraz z załącznikami odebrane zostało przez przedstawiciela firmy „DROGOMEX” w tym samym dniu, co potwierdza adnotacja dokonana na kopii zaproszenia.

W zaproszeniu wskazano, m.in., iż:

- postępowanie prowadzone będzie zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy,
- Zamawiający oczekuje odpowiedzi na zaproszenie do 6 grudnia 2017 roku,
- termin zakończenia robót – 20 lub 25 lub 30 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy – we wniosku wskazano, że zaproponowane terminy zakończenia robót podlegają negocjacom.

Ponadto w zaproszeniu zawarto warunki udziału w postępowaniu, jak i załączono projekt umowy. Zaproszenie podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego.

Analiza powyższego zaproszenia w odniesieniu do warunków zamówienia ustalonych w SIWZ w postępowaniach: ZP.272.80.2017 i ZP.272.89.2017 w zakresie przedmiotu zamówienia, jak również warunków udziału w postępowaniu, nie wykazała wprowadzenia zmian. Weryfikacją objęto również umowę przekazaną wykonawcy wraz z zaproszeniem, oraz umowę zawartą w niniejszym postępowaniu w stosunku do projektu umowy przygotowanej w postępowaniu ZP.272.89.2017. W wyniku powyższego stwierdzono, iż w zaproszeniu do udziału w negocjacjach termin zakończenia robót wskazano na ilość dni

kalendaryzacyjnych: 20, 25, 30 dni z dopisaniem, iż termin ten podlega negocjacji, natomiast zawarta umowa nr 74/2017 z dnia 8 grudnia 2017 roku wskazywała, iż termin zakończenia robót: **10 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Ponadto projekt umowy przekazany wraz z zaproszeniem do negocjacji, jak również zawarta umowa, różniły się w stosunku do projektu umowy z postępowania ZP.272.89.2017 zapisami w § 5 – Wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, gdzie wskazano w ust. 1 zapis, iż:**

1. Wykonawca zobowiązany jest, aby przez cały okres realizacji zamówienia osoby wykonujące czynności, wskazane poniżej, były zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks Pracy (Dz. U. z 2016 r. poz. 1666 ze zm.):

- 1) roboty brukarskie – opis czynności: rozebranie asortymentu brukarskiego (m.in. kostka betonowa, krawężnik, obrzeże, itp.), wykonanie podbudowy pod chodnik i zjazdu, wykonanie ław z oporem pod krawężnik, zagęszczenie podbudów, ustawienie asortymentu brukarskiego (m.in. kostka betonowa, krawężnik, obrzeże, itp.), wraz z wykonaniem docinek;
- 2) roboty bitumiczne - opis czynności: frezowanie nawierzchni, oczyszczenie nawierzchni, skroplenie nawierzchni, ułożenie warstwy wyrównawczej, ułożenie warstwy ścieralnej;
- 3) roboty ziemne - opis czynności: wykonanie wykopów, wykonanie nasypów, profilowanie podłoża pod warstwy konstrukcyjne, zagęszczenie podłoża;
- 4) oznakowanie poziome i pionowe - opis czynności: trasowanie oznakowania poziomego, namalowanie oznakowania poziomego, wyznaczenie lokalizacji znaków pionowych zgodnie z zatwierdzonym projektem stałej organizacji ruchu, wykopanie wykopów pod znaki drogowe, umocowanie tarcz znaków do słupków, ustawienie znaku w wykopie, zasypanie i zagęszczenie wykopu;
- 5) regulacja infrastruktury technicznej - opis czynności: zdjęcie przykrycia urządzenia podziemnego, rozebranie górnej części urządzenia, sprawdzenie stanu urządzenia, osadzenie przykrycia urządzenia;
- 6) roboty wykończeniowe np. humusowanie: opis czynności: przygotowanie humusu i nasion traw, rozłożenie i ubicie warstwy humusu, obsianie skarp i trawników mieszanką traw, pielęgnacja trawników.

(obowiązek ten nie dotyczy sytuacji, gdy prace te będą wykonywane samodzielnie i osobiście przez osoby fizyczne prowadzące działalność gospodarczą w postaci tzw. samozatrudnienia jako podwykonawcy).

Natomiast w projekcie umowy przekazanym wraz z zaproszeniem do negocjacji i w zawartej umowie wskazano jedynie, iż:

1. Wykonawca zobowiązany jest, aby przez cały okres realizacji zamówienia osoby wykonujące czynności, wskazane poniżej, były zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 roku – Kodeks Pracy (Dz. U. z 2016 r. poz. 1666 ze zm.):

- a) roboty kanalizacyjne – opis czynności: roboty pomiarowe, wykonanie wykopów i zasypek, montaż materiałów kanalizacji deszczowej, sprawdzenie stanu urządzeń.

(obowiązek ten nie dotyczy sytuacji, gdy prace te będą wykonywane samodzielnie i osobiście przez osoby fizyczne prowadzące działalność gospodarczą w postaci tzw. samozatrudnienia jako podwykonawcy).

Poza wskazanymi powyżej zmianami – nie stwierdzono innych zmian.

W dniu 4 grudnia 2017 roku, stosownie do zapisów art. 66 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy z firmą DROGOMEX Sp. z o.o. na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie (500068840-N-2017).

Odpowiedź firmy DROGOMEX Sp. z o.o. na zaproszenie do negocjacji wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 5 grudnia 2017 roku. We wskazanej odpowiedzi Wykonawca oświadczył, że przystępuje do negocjacji w sprawie udzielenia zamówienia w

trybie zamówienia z wolnej ręki pn. *Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie*, jak również, że oferuje wykonanie przedmiotu zamówienia za łączną cenę brutto w wysokości 182.950,00 zł, który to przedmiot zamówienia wykona w terminie 10 dni od dnia przekazania terenu budowy. Wraz z odpowiedzią na zaproszenie do negocjacji wykonawca złożył wszystkie wymagane dokumenty, jak również potwierdzenie spełnienia zdolności technicznej i zawodowej.

Na okoliczność przeprowadzonych negocjacji spisany został protokół z negocjacji (brak daty sporządzenia protokołu), z którego wynika, że w negocjacjach od dnia 1 grudnia 2017 roku do 6 grudnia 2017 roku udział wzięli: ze strony Powiatu Zgierskiego – Zarząd Powiatu Zgierskiego reprezentowany przez dwóch członków Zarządu – Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego oraz członkowie Komisji Przetargowej, natomiast ze strony firmy DROGOMEX Sp. z o.o. pełnomocnik – Marcin Gnat. W protokole wskazano, że w wyniku przeprowadzonych negocjacji strony ustaliły, że firma DROGOMEX Sp. z o.o. wykona zamówienie za cenę brutto 182.950,00 zł w terminie 10 dni kalendarzowych liczonych od dnia przekazania terenu budowy. Jednocześnie wykonawca oświadczył, iż załączony do zaproszenia do udziału w negocjacjach projekt umowy akceptuje i zobowiązuje się do zawarcia umowy na warunkach, w miejscu i terminie w niej zawartych. Protokół sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach. Ze strony Zamawiającego protokół podpisany został przez dwóch członków Zarządu Powiatu Zgierskiego: Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha.

Przedmiotowy protokół, prócz powyższych danych nie zawierał żadnych innych ustaleń, w tym szczegółowych ustaleń dotyczących negocjacji, jak np. cena czy termin wykonania przedmiotu zamówienia. Z powyższego zatem wynika, iż Zamawiający przyjął bez żadnych prób negocjacji, cenę zaproponowaną przez wykonawcę w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji, jak i termin wykonania zadania. Wobec powyższego trudno jest uznać, iż negocjacje w powyższym zakresie faktycznie zostały przeprowadzone, skoro Zamawiający udzielił zamówienia firmie Drogomex Sp. z o.o. w wysokości zaproponowanej przez wykonawcę (182.950,00 zł), która to wartość wynagrodzenia odpowiada niemalże wysokości środków wskazanych przez Skarbnika Powiatu we wniosku o wszczęcie procedury jako zabezpieczonych w budżecie na powyższe zadanie (182.993,98 zł, tj. 99,98%) i stanowiła tym samym 94,80% środków faktycznie zabezpieczonych w budżecie na przedmiotowe zadanie.

Powiat Zgierski w dniu 8 grudnia 2017 roku, reprezentowany przez Zarząd Powiatu Zgierskiego: Bogdana Jarotę – Przewodniczącą Zarządu oraz Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego – przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu – Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 74/2017 z firmą DROGOMEX Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie. Podstawą zawarcia umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na przebudowę drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie na odcinku od skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 708 do przejazdu kolejowego w Strykowie na odcinku o długości 0,413 km. Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

- 1) termin rozpoczęcia umowy – od dnia podpisania umowy,
- 2) termin przekazania terenu robót – do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy,
- 3) termin rozpoczęcia robót – do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,
- 4) termin zakończenia robót: 10 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu.

W odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 3 i 4), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 14 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych w pkt 10

i 11, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 10 lit. a-d, oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okolicznościach wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 11 lit. a-h.

Zgodnie z zapisem § 6 ust. 1 umowy nadzór inwestorski nad realizacją przedmiotu zamówienia pełnił Robert Kowalski. Całkowite wynagrodzenie ryczałtowe za przedmiot umowy wynosiło 182.950,00 zł brutto. Płatność miała nastąpić za wykonane i odebrane roboty, zaś wystawienie faktury miało nastąpić po odbiorze całości przedmiotu umowy, dokonany przez Zamawiającego i potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich elementów robót, składających się na przedmiot umowy. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Umowa podpisana została ze strony Zamawiającego przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk udzielonej w dniu 7 grudnia 2017 roku.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył ubezpieczeniową gwarancję należytego wykonania kontraktu i usunięcia wad i usterek nr 32GG09/0021/17/0183 z dnia 6 grudnia 2017 roku, wystawioną przez InterRisk TU S.A. gdzie wskazano, że: „1. (...) InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group działając na wniosek DROGOMEX SP Z O.O. z siedzibą w 05-800 PRUSZKÓW, przy ul. Stefana Bryły 4 (...) niniejszym gwarantuje nieodwołalnie i bezwarunkowo na zasadach określonych w niniejszej gwarancji zapłatę należności:

- a) w okresie od 07.12.2017r. do 23.12.2018r. do kwoty 9.147,50 zł (...) do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany z tytułu zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy z dnia 07.12.2017r., dotyczącej przebudowa drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie, w brzmieniu z dnia jej zawarcia, zwanej dalej „umową objętą gwarancją”
- b) w okresie od 24.12.2018r. do 07.02.2021r. do kwoty 2.774,50 zł (...) do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany w przypadku nie usunięcia lub nie należytego usunięcia wad i usterek, ujawnionych w ww. okresie po podpisaniu protokołu zdawczo – odbiorczego, na zasadach określonych w umowie objętej gwarancją,

a które to należności nie zostały zapłacone przez Zobowiązanego.”

Ponadto gwarancja określała, iż:

„4. Zapłata przez InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group kwoty, o której mowa w pkt. 1 nastąpi w terminie do 30 dni od dnia doręczenia (...) przez Beneficjenta Gwarancji pisemnego żądania wypłaty wraz: 1) z pisemnym oświadczeniem, że Zobowiązany nie wykonał lub wykonał nienależycie umowę objętą gwarancją i nie dokonał zapłaty wymagalnych należności, o których mowa w pkt. 1; 2) z pisemnym oświadczeniem, że Zobowiązany nie usunął lub nienależycie usunął wady i usterek ujawnione po podpisaniu protokołu zdawczo-odbiorczego i nie dokonał zapłaty należności, o których mowa w pkt. 1; 3) potwierdzonym za zgodność z oryginałem wezwaniem Zobowiązanego do zapłaty należności z tytułu, o którym mowa w pkt. 1a lub 1b wraz z dowodem nadania”.

„5. Żądanie wypłaty powinno: 1) być doręczone pod rygorem nieważności do InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group za pośrednictwem banku prowadzącego rachunek Beneficjenta gwarancji, który potwierdzi, że podpisy złożone na żądanie wypłaty należą do osób uprawnionych do zaciągania zobowiązań majątkowych w imieniu Beneficjenta gwarancji; 2) być podpisane przez Beneficjenta gwarancji lub osoby przez niego umocowane (...); 3) być doręczone do InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group najpóźniej w terminie 3 dni po okresie ważności gwarancji w formie pisemnej pod rygorem

nieważności; 4) dotyczyć wyłącznie wymagalnych należności, które powstały w okresie ważności gwarancji (...)”.

*„6. Odpowiedzialność InterRisk TU S.A. Vienna Insurance Group z tytułu niniejszej gwarancji jest wyłączona: 1) w przypadku gdy Beneficjent doręczy żądanie wypłaty z gwarancji niezgodnie z warunkami określonymi w pkt. 4 i pkt. 5; 2) w przypadku nieistnienia zobowiązania będącego przedmiotem gwarancji”.*³⁴

W dniu 20 grudnia 2017 roku opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia (500079067-N-2017), natomiast w dniu 21 grudnia 2017 roku ogłoszenie o zmianie ogłoszenia (500079313-N-2017).

Protokół postępowania o udzielenie zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki (druk ZP-WR) zatwierdzony został przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Adama Świniucha w dniu 21 grudnia 2017 roku.

Z analizy powyższych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego na roboty budowlane dotyczące przebudowy drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie wynika, iż:

- **w postępowaniach w trybie przetargu nieograniczonego wartość szacunkowa postępowania, określona na podstawie kosztorysu inwestorskiego sporządzonego przez Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa, wynosiła 149.343,65 zł brutto i taka też kwota przeznaczona była na sfinansowanie zamówienia. Natomiast w postępowaniu z wolnej ręki kwota na sfinansowanie przedmiotowego zamówienia wzrosła do 182.993,98 zł, tj. o 33.650,33 zł, mimo iż kosztorys inwestorski pozostał na tym samym poziomie, tj. 149.343,65 zł brutto, co potwierdza adnotacja dotycząca aktualizacji zamieszczona na kosztorysie przez Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa, który jednocześnie pełnił funkcję członka Komisji przetargowej, a następnie Inspektora nadzoru inwestorskiego,**
- **termin zakończenia realizacji przedmiotu zamówienia (10 dni) został istotnie skrócony zarówno w stosunku do terminów podanych w zaproszeniu do negocjacji (20, 25, 30 dni), jak również w stosunku do terminów pierwotnych w podstawowych postępowaniach (odpowiednio: 30, 35, 40 dni; 20, 25, 30 dni), co budzi wątpliwości w zakresie dotrzymania tego terminu przez wykonawcę. Umowa zawarta została w dniu 8 grudnia 2017 roku, tj. w okresie późnojesiennym z terminem wykonania 10 dni, zatem założono, iż zadanie zrealizowane zostanie do końca roku 2017. Natomiast wcześniejsze dwa postępowania, gdzie okres realizacji w przypadku pierwszego postępowania był do 40 dni, zaś przy drugim postępowaniu 30 dni – nie wyłoniły wykonawcy, gdyż żaden z wykonawców nie złożył oferty prawdopodobnie ze względu na okres realizacji przypadający na okres jesienno-zimowy i w związku z brakiem sił przerobowych. Negocjacje przeprowadzone zostały z firmą DROGOMEX Sp. o.o. z Pruszkowa, tj. z firmą regularnie współpracującą z Powiatem Zgierskim, zatem firma ta z pewnością posiadała informacje o toczących się wcześniejszych postępowaniach w trybie przetargu nieograniczonego, na które z jakichś względów nie odpowiedziała poprzez złożenie stosownej oferty,**
- **oferta firmy DROGOMEX Sp. z o.o. była ofertą w 94,80% (182.950,00 zł) zbliżoną do środków zabezpieczonych w budżecie (192.995,00 zł), co**

³⁴ Uwagi w zakresie zapisów gwarancji należytego wykonania umowy zawarto we wcześniejszej części protokołu dotyczącej postępowania na przebudowę drogi powiatowej nr 5110E na odcinku Tymianka-Osse.

świadczyć może, iż wykonawca wiedział jakimi środkami może dysponować na ten cel Zamawiający i tym samym może zaproponować maksymalną kwotę wynagrodzenia, aby zadanie było zrealizowane w danym roku budżetowym, bądź w wyniku wcześniejszych konsultacji z potencjalnym wykonawcą Zamawiający ustalił wartość wynagrodzenia w zbliżonej wysokości do wartości zamówienia dokonał zwiększenia środków budżecie, co wskazywałoby, iż faktyczne negocjacje odbyły się przed rozpoczęciem postępowania oznaczonego ZP.272.99.2017.

W związku z udzieleniem firmie DROGOMEX Sp. z o.o. zamówienia z wolnej ręki na realizację zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie” kontrolujący zwrócili się z zapytaniem do Starosty Zgierskiego o wyjaśnienie dlaczego podjęte zostały negocjacje tylko z jednym wykonawcą, jak również dlaczego podjęte zostały negocjacje z tym konkretnym wykonawcą, a nie np. z firmą konkurencyjną z terenu województwa łódzkiego?

Na powyższe zapytania – pismem z dnia 11 lipca 2018 roku – odpowiedzi udzielił w zastępstwie Starosty – Krzysztof Kozanecki Wicestarosta Zgierski wskazując: „W odpowiedzi na pismo z dnia 05.07.2018r. dotyczące zadania 'Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie' informujemy, że po 2-krotnym nieskutecznym przeprowadzeniu postępowania w trybie przetargu nieograniczonego zdecydowano wykonać zgodnie z ustawą PZP: art. 67 ust. 1 pkt 4. Przed wszczęciem procedury Wydział merytoryczny przeprowadził rozeznanie rynku. Ustalono, że w tym czasie (późna jesień, koniec listopada początek grudnia 2017 roku) były tylko dwie firmy, które podjęłyby się wykonania powyższego zadania. We wniosku wskazano firmę, która wyraziła akces wykonania prac na przedmiotowej budowie w terminach wskazanych przez Zamawiającego oraz przedstawiła najkorzystniejszą ofertę cenową. Należy dodać, że w czasie wyboru Wykonawcy i w okresie kończącym rok 2017 znaleźć firmę było niesamowicie trudno.”

Odnośząc się do powyższych wyjaśnień, trudno jest zgodzić się ze stwierdzeniem, iż oferta firmy DROGOMEX była ofertą najkorzystniejszą, gdyż do negocjacji zaproszono tylko jednego wykonawcę, z którym de facto Powiat Zgierski nie przeprowadził jako takich negocjacji zgadzając się od razu na zaproponowane przez firmę DROGOMEX wynagrodzenie w wysokości 182.950,00 zł, przy środkach zabezpieczonych na przedmiotowe zadanie w wysokości 192.995,00 zł. Powyższe potwierdza złożona przez firmę Drogomex odpowiedź na zaproszenie do negocjacji i protokół z negocjacji.

Wyjaśnienie z dnia 11 lipca 2018 roku Krzysztofa Kozaneckiego – Wicestarosty Zgierskiego dotyczące wyboru firmy DROGOMEX na realizację zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie” stanowi załącznik nr 19 do protokołu kontroli.

Realizacja zadania

Zgodnie z postanowieniami umowy (§ 6 ust. 1) nadzór inwestorski w zakresie zadania dot. przebudowy drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – pełnił Pan Robert Kowalski – pełniący jednocześnie funkcję Naczelnika Wydziału Drogownictwa w Starostwie Powiatowym w Zgierzu.

Zgłoszenie budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę: „Przebudowę drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie” wystawione zostało w dniu 23 czerwca 2017 roku. Termin rozpoczęcia robót budowlanych w ww. zgłoszeniu wskazano na 26 lipca 2017 roku. W zakresie wskazanego zgłoszenia – nie wniesiono sprzeciwu.

W dniu 12 grudnia 2017 roku, tj. 4 dni od dnia zawarcia umowy nr 74/2017 spisany został protokół z przekazania placu budowy w zakresie ww. zadania, z którego to protokołu nie wynika aby wraz z przekazaniem placu budowy, przekazane zostały jakiegokolwiek dokumenty. W przekazaniu placu budowy uczestniczyła Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Monika Stodulska, Kierownik Oddziału Patrolowo – Drogowego Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu – Jarosław Filipiński, Inspektor Nadzoru – Robert Kowalski, oraz Kierownik Kontraktu firmy Drogomex Sp. o.o. – Marcin Gnat, który jednocześnie pełnił funkcję Kierownika Budowy.

Pismem z dnia 12 grudnia 2017 roku Wykonawca – stosownie do zapisów § 5 ust. 2 umowy nr 74/2017 – przedłożył Zamawiającemu listę pracowników realizujących przedmiotowe zadanie zatrudnionych na podstawie umowy o pracę, **przy czym na piśmie stwierdzono brak daty jego wpływu do Starostwa Powiatowego**, co jednocześnie powoduje brak możliwości zweryfikowania terminowości wskazanego w § 5 ust. 2 umowy obowiązku 7 dni od dnia podpisania umowy).

Pismem z dnia 20 grudnia 2017 roku skierowanym do Zarządu Powiatu Zgierskiego Wykonawca poinformował, iż roboty na przedmiotowym zadaniu zostały wykonane w całości i tym samym prosi o wyznaczenie terminu odbioru końcowego (brak daty wpływu do Starostwa Powiatowego w Zgierzu) **Zatem roboty na przedmiotowym zadaniu wykonane zostały w ciągu 9 dni kalendarzowych.**

Jak wynika z protokołu końcowego z odbioru robót pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie, roboty zakończone zostały w dniu 20 grudnia 2017 roku, natomiast w dniu 22 grudnia 2017 Komisja w składzie: Bogdan Jarota – Odbierający, w obecności Jarosława Filipińskiego i Roberta Kowalskiego, przy udziale Marcina Gnata – Wykonawcy i Kierownika Budowy – w jednej osobie – dokonała odbioru robót objętych wynagrodzeniem ryczałtowym na sumę 182.950,00 zł brutto. Komisja nie stwierdziła usterek i tym samym postanowiła uznać roboty za wykonane w terminie umownym. Protokół podpisali: Bogdan Jarota – Starosta Zgierski – jako odbierający, Jarosław Filipiński – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa, Robert Kowalski – Inspektor Nadzoru, Marcin Gnat - jako Wykonawca i jako Kierownik Budowy.

Zgodnie z zapisem § 4 ust. 17 i 18 umowy, Wykonawca zobowiązany jest przekazać Zamawiającemu dokumentację powykonawczą wraz z inwentaryzacją geodezyjną wykonanych robót w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia protokolarnego odbioru robót. Przedłożona kontrolującą dokumentacja powykonawcza nie zawiera daty jej wpływu do Starostwa Powiatowego, wobec czego brak jest możliwości zweryfikowania czy przedmiotowa dokumentacja faktycznie w terminie 30 dni przekazana została Zamawiającemu. Z analizy dokumentacji wynika, iż pismami z dnia 28 grudnia 2017 roku uprawniony geodeta oświadczył, iż trwają prace związane z inwentaryzacją powykonawczą przebudowanego odcinka drogi Kolejowa w Strykowie, jak również, że w obszarze realizowanych prac nie został naruszony żaden punkt osnowy geodezyjnej. Natomiast szkice inwentaryzacyjne wskazują, że pomiary przez uprawnionego geodetę wykonane zostały w dniu 2 stycznia 2018 roku.

Zabezpieczenie środków w budżecie na realizację zadanie

W uchwale budżetowej na rok 2017 (nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) Rada Powiatu Zgierskiego nie przewidywała do realizacji zadania pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie.

Uchwałą zmieniającą budżet nr XXXIV/379/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego wprowadziła do budżetu ww. zadanie zabezpieczając środki na jego realizacji w kwocie 150.840,00 zł. Następnie uchwałą nr XXXIX/449/17 z dnia 30 listopada 2017

roku zwiększono środki na przedmiotowym zadaniu o 42.155,00 zł, plan po zmianach na ww. zadaniu wynosił 192.995,00 zł. Ostatecznie środki na przedmiotowym zadaniu zgodnie z ostatnią zmianą w uchwale budżetowej na rok 2017 z dnia 28 grudnia 2017 roku (XLI/467/17) wynosiły 192.995,00 zł.

Umowa nr 74/2017 na przebudowę drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie zawarta została w dniu 8 grudnia 2017 roku, zapłata faktury nr FVP/0194/2017 w dniu 28 grudnia 2017 roku (WB nr 177).

Realizacja zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie” nastąpiła przy udziale środków pochodzących z dotacji celowej uzyskanej przez Powiat z Gminy Stryków na podstawie umowy nr WF.3033.2.2017 z dnia 27 lipca 2017 roku. Umowa zawarta została pomiędzy Gminą Stryków a Powiatem Zgierskim reprezentowanym przez Zarząd Powiatu w osobach Bogdana Jaroty – Starosty Zgierskiego i Adama Świniucha – Członka Zarządu przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Zgierskiego – Iwony Stańczyk. Gmina Stryków na podstawie wskazanej umowy zobowiązała się do przekazania na rzecz Powiatu dotacji celowej w łącznej wysokości 579.661,31 zł na realizację zadań inwestycyjnych:

- 1) Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków – 176.832,25 zł,
- 2) Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – 68.720,05 zł,
- 3) Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice do lasu, gm. Stryków – 133.140,05 zł,
- 4) Wykonanie nakładki asfaltowej w pasie drogi powiatowej nr 5110 E w m. Pludwiny gm. Stryków – 73.998,99 zł,
- 5) Usunięcie kolizji teletechnicznej linii kablowej nadziemnej i przyłączy nadziemnych z przebudowywanym chodnikiem w pasie drogi powiatowej nr 5110 E w m. Tymianka, gm. Stryków – 56.550,00 zł,
- 6) Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – 70.419,97 zł.

Umowa określała, że wysokość pomocy finansowej na zadanie wymienione w pkt 1 nie może przekroczyć 60% wartości inwestycji wynikającej z rozstrzygnięć przetargowych. Na pozostałe zadania wymienione w pkt 2-6 wysokość pomocy finansowej nie może przekroczyć 50% wartości inwestycji wynikających z rozstrzygnięć przetargowych. Zgodnie z umową Powiat zobowiązał się do wykorzystania środków zgodnie z przeznaczeniem i rozliczenia udzielonego dofinansowania w terminie 30 dni kalendarzowych od daty zakończenia realizacji zadania, nie później niż do dnia 30 listopada 2017 roku. Ze strony Powiatu umowę podpisali: Starosta Zgierski – Bogdan Jarota, Członek Zarządu – Adam Swiniuch, Skarbnik Powiatu – Iwona Stańczyk, oraz Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski.

W dniu 30 listopada 2017 roku zawarty został aneks nr 1 do powyższej umowy na mocy, którego zwiększono kwotę dotacji celowej z 579.661,31 zł na 644.661,31 zł z jednoczesnym zmniejszeniem ilości zadań z 6 na 4 zadania i tym samym zmianie uległa wysokość dotacji na poszczególne zadania:

- 1) Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków – 341.817,24 zł (było 176.832,25 zł),
- 2) Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – 154.797,08 zł (było 68.720,05 zł),

- 3) Usunięcie kolizji teletechnicznej linii kablowej nadziemnej i przyłączy nadziemnych z przebudowywanym chodnikiem w pasie drogi powiatowej nr 5110 E w m. Tymianka, gm. Stryków – 56.550,00 zł (bez zmiany),
- 4) Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – 91.496,99 zł (było 70.419,97 zł).

Ponadto zmianie uległy proporcje dofinansowania, tj. wysokość pomocy finansowej na zadanie nr 2 nie może przekroczyć 65% wartości inwestycji wynikającej z rozstrzygnięcia postępowania przetargowego, natomiast na zadanie nr 1, 3 i 4 pozostały niezmienione. Na mocy wskazanego aneksu Powiat zobowiązał się do wykorzystania środków zgodnie z przeznaczeniem i rozliczenia udzielonego dofinansowania w terminie do 15 dni kalendarzowych od daty zakończenia realizacji zadania, **nie później niż do dnia 28 grudnia 2017 roku.**

Pismem z dnia 27 grudnia 2017 roku Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu zwrócił się do Urzędu Miasta w Strykowie o przekazanie dotacji celowej w wysokości 588.111,31 zł w ramach umowy nr WF.3033.2.2017 oraz aneksu nr 1 do umowy przeznaczoną na:

- 1) Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków – 341.817,24 zł, co stanowiło 50,82% wartości zamówienia,
- 2) Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – 154.797,08 zł, tj. 63,34% wartości zamówienia,
- 3) Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – 91.496,99 zł.

Natomiast w dniu 28 grudnia 2017 roku Wydział Drogownictwa, pismem znak: DR.032.218.2017.JF, złożył w Urzędzie Miejskim w Strykowie rozliczenie końcowe udzielonej dotacji. Z pisma wynika, iż do rozliczenia przedłożono umowy, protokół odbioru robót, dokumenty księgowe, oraz potwierdzenie dokonania zapłaty. Środki w kwocie 588.111,31 zł wynikające ze złożonego w dniu 27 grudnia 2017 roku wniosku dotyczącego przekazania dotacji wpłynęły na rachunek Powiatu w dniu 28 grudnia 2017 roku.

W dniu 27 grudnia 2017 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęła faktura VAT nr FVP/0194/2017 wystawiona w dniu 22 grudnia 2017 roku przez firmę „DROGOMEX” Sp. z o.o. na kwotę 182.950,00 zł tytułem „Roboty drogowe – Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie zgodnie z umową nr 74/2017 z dnia 08.12.2017 r.”. Zapłata całości nastąpiła w dniu 28 grudnia 2017 roku (WB nr 177) przy terminie zapłaty określonym na fakturze – 21 stycznia 2018 roku i 30 dniowym terminie zapłaty wskazanym w umowie 74/2017. W opisie merytorycznym sporządzonym do faktury przez Wydział Drogownictwa wskazano, iż wydatek współfinansowany jest przez Gminę Stryków w wysokości 91.496,99 zł, jak również, że faktura do opłacenia niezwłocznie. Zatwierdzenia do zapłaty wydatku w kwocie 182.950,00 zł dokonał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Główny Księgowy – Agnieszka Szymczyk.

AKTA KONTROLI [strony J: 1-307] kserokopie: protokołu postępowania unieważnionego ZP.272.80.2017, protokołu postępowania unieważnionego ZP.272.89.2017 wraz z dokumentacją projektową, kosztorysy inwestorskie z 13 i 26 czerwca 2017 roku, wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia, wniosek komisji w sprawie trybu zamówienia publicznego, powołanie składu komisji, zaproszenie do udziału w negocjacjach, odpowiedź na zaproszenie, ocena oferty, protokół z negocjacji, ogłoszenie o zamiarze zawarcia oferty, ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, umowa nr 74/2017 z dnia 8 grudnia 2017 roku, lista pracowników i harmonogram gwarancja ubezpieczeniowa wystawiona przez InterRisk, ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, protokół postępowania ZP-WR, zgłoszenie budowy, protokół

przekazania placu budowy, zgłoszenie zakończenia robót, protokół końcowy odbioru robót, faktura VAT FVP/0194/2017, dokumentacja powykonawcza.

8. PRZEBUDOWA DROGI POWIATOWEJ NR 5110 E, DROGI POWIATOWEJ NR 5115 E ORAZ DROGI POWIATOWEJ NR 5116 – GM. GŁOWNO (ZP.272.26.201)

W dniu 21 marca 2016 roku Powiat Zgierski, pismem BS.6743.399.2017.KZ, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na przebudowie dróg powiatowych Nr 5110E relacji Pludwiny – Mąkolice – granica Powiatu (Jasionna); Nr 5115E relacji Wola Mąkolska – Popów – granica Powiatu (Jasionna); Nr 5116E relacji Popów – Mięsośnia – granica Powiatu (Waliszew) – na działkach nr: 67 (obręb Pludwiny, gm. Stryków); 628/1 (obręb Wola Mąkolska, gm. Głowno); 807/2, 807./3, 807/4 (obręb Wola Mąkolska, gm. Głowno); 41/2, 41/5,3, 41/4, 4/5 (obręb Popów Głowieński, gm. Głowno); 194 (obręb Popów Głowieński, gm. Głowno); 186 (obręb Karnków, gm. Głowno). Planowany termin przystąpienia do robót – 4 maja 2016 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 4 listopada 2016 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 36/2016 z DROGOMEX sp. z o.o. (05-800 Pruszków, ul. Stefana Bryły 4) na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 1.395.448,60 zł w terminie 60 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 28 października 2016 roku ważną w okresie: **[1] od 4 listopada 2016 roku do dnia 24 lutego 2017 roku do kwoty 69.772,43 zł z tytułu wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy³⁵; [2] od dnia 25 lutego 2017 roku do dnia 13 marca 2022 roku do kwoty 20.931,73 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych³⁶.**

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano z dniem 9 listopada 2016 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez pracownika Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Wykonawca w dniu 22 grudnia 2016 roku zgłosił wykonanie robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 30 grudnia 2016 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską przy udziale inspektora nadzoru – Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego. Usterek nie stwierdzono.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
DROGOMEX sp. z o.o. Umowa z dn. 04.11.2016 r.			1.395.448,60	
1.	FVP/0001/2017 02.01.2017 02.01.2017	Przebudowa dróg Nr 5110E, Nr 5115E, Nr 5116E – protokół odbioru z dn. 30.12.2016 r.	1.395.448,60	05.01.2017

³⁵ **Uwagi w zakresie gwarancji należytego wykonania umowy jedynie w zakresie wymagalnych kar umownych zawarto we wcześniejszej części protokołu.**

³⁶ Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był okres gwarancji (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 60 miesięcy, za co otrzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

AKTA KONTROLI [strony K:1-25]: umowa nr 36/2016 z dnia 4 listopada 2016 roku z DROGOMEX Sp. z o.o. wraz z gwarancją należytego wykonania kontraktu oraz usunięcia wad i usterek.

9. PRZEBUDOWA DROGI POWIATOWEJ NR 5150 E NA ODCINKU CEDROWICE – LEŚMIERZ, GM. OZORKÓW (ZP.272.32.2016)

W dniach 9 września oraz 5 października 2016 roku Powiat Zgierski, pismami BS.6743.1361.2016.MM oraz BS.6743.1456.2016.RC, dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na przebudowie drogi powiatowej Nr 5150E na odcinku Cedrowice – Leśmierz (gm. Ozorków) na działkach nr 71 (obręb Parzyce), 34, 28, 15/3 i 27 (obręb Leśmierz). Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierzu

W dniu 21 listopada 2016 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 37/2016 z DROGOMEX sp. z o.o. (05-800 Pruszków, ul. Stefana Bryły 4) na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 748.770,30 zł w terminie 35 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 16 listopada 2016 roku ważną w okresie: **[1] od 21 listopada 2016 roku do dnia 15 lutego 2017 roku do kwoty 37.438,52 zł z tytułu zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy³⁷**; [2] od dnia 16 lutego 2017 roku do dnia 7 marca 2022 roku do kwoty 11.231,56 zł z tytułu nieusunięcia lub nienależytego usunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych³⁸.

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano z dniem 24 listopada 2016 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską.

W dniu 21 grudnia 2016 roku DROGOMEX sp. z o.o. zwrócił się do Powiatu Zgierskiego pismem następującej treści: *„W związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych (...), co za tym idzie braku możliwości prawidłowego wykonania powierzonych zadań zgodnie ze sztuką budowlaną, Wykonawca prac na w/w zadaniu (...) zwraca się z prośbą o możliwość wstrzymania prac (...)”*. Do pisma załączono meteorogramy dla miejscowości Ozorków za okres 12-21 grudnia 2016 roku. Pismem z dnia 22 grudnia 2016 roku Zarząd Powiatu Zgierskiego wyraził zgodę na wstrzymanie prac na przedmiotowym odcinku drogi do dnia 31 stycznia 2017 roku.

W związku z występowaniem niekorzystnych warunków atmosferycznych DROGOMEX sp. z o.o. występował z kolejnymi pismami o możliwość wstrzymania robót: [1] pismo z dnia 27 stycznia 2017 roku – Zarząd Powiatu Zgierskiego wyraził zgodę na wstrzymanie robót do dnia 13 lutego 2017 roku; [2] pismo z dnia 10 lutego 2017 roku – Zarząd Powiatu Zgierskiego wyraził zgodę na wstrzymanie robót do dnia 28 lutego 2017 roku; [3] pismo z dnia 27 lutego 2017 roku – Zarząd Powiatu Zgierskiego wyraził zgodę na wstrzymanie robót do dnia 5 marca 2017 roku.

Kontrolującym przedłożono Dziennik Budowy nr 13/2016 z dnia 21 listopada 2016 roku. Wybrane wpisy: [24.11.2016] wpis Kierownika Budowy – *„W dniu dzisiejszym przejmuję*

³⁷ Uwagi w zakresie gwarancji należytego wykonania umowy jedynie w zakresie wymagalnych kar umownych zawarto we wcześniejszej części protokołu.

³⁸ Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był okres gwarancji (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 60 miesięcy, za co otrzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

teren budowy na DP 5150E w Leśmierzu”; [28.11.2016] wpis Kierownika Budowy – „Z powodu złych warunków atmosferycznych prace w tym tygodniu zostały wstrzymane”; [29.11.2016] wpis Inspektora Nadzoru – „Potwierdzam występowanie złych warunków atmosferycznych. (...)”; [05.12.2016] wpis Kierownika Budowy – „Prognozy pogody nie pozwalają na wykonanie prac nawierzchniowych na budowie”; [06.12.2016] wpis Inspektora Nadzoru – „Roboty wstrzymane. (...)”. Kolejne wpisy Kierownika Budowy oraz Inspektora Nadzoru (ostatni w dniu 1 marca 2017 roku) wskazują na występowanie niekorzystnych warunków atmosferycznych. Roboty wznowiono w dniu 6 marca 2017 roku i zakończono 29 marca 2017 roku.

Wykonawca w dniu 29 marca 2017 roku zgłosił wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 7 kwietnia 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę przy udziale inspektora nadzoru – Naczelnika Wydziału Drogownictwa Roberta Kowalskiego. Usterek nie stwierdzono. **Inwestycja była realizowana po zakończeniu obowiązywania gwarancji należytego wykonania umowy. Nie przedłużano terminu obowiązywania gwarancji, i nie dokonywano zmian w zakresie formy wniesienia zabezpieczenia.**

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
DROGOMEX sp. z o.o. Umowa z dn. 21.11.2016 r.			748.770,30	
1.	FVP/0020/2017 07.04.2017 05.05.2017	Przebudowa drogi powiatowej Nr 5150 – protokół odbioru z dn. 07.04.2017 r.	748.770,30	05.05.2017

AKTA KONTROLI [strony L:1-22]: umowa nr 37/2016 z dnia 21 listopada 2016 roku z DROGOMEX Sp. z o.o. wraz z gwarancją należytego wykonania kontraktu oraz usunięcia wad i usterek.

10. WYKONANIE NAKŁADKI ASFALTOWEJ W PASIE DROGI POWIATOWEJ NR 5137 E NA ODCINKU PARZĘCZEW – WYTRZYSZCZKI, GM. PARZĘCZEW (ZP.272.66.2017)

W dniu 23 czerwca 2017 roku Powiat Zgierski pismem AB.6743.459.2017.JB dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na wykonaniu nakładki asfaltowej w pasie drogi powiatowej Nr 5137E na odcinku od miejscowości Parzęczew do miejscowości Wytrzysszczki (gm. Parzęczew) na działkach nr 97 (obręb Śliwniki Nowe), 132, 52/4 (obręb Wytrzysszczki), 697/2, 696/2, 724/4, 693, 691, 83, 84/2, 111 i 154 (obręb Parzęczew). Planowany termin przystąpienia do robót – 18 lipca 2017 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Architektury i Budownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 26 września 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Adama Świniucha oraz Wojciecha Brzeskiego – Członków Zarządu, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 50/2017 z Przedsiębiorstwem Budowy Dróg i Mostów ERBEDIM sp. z o.o. (97-300 Piotrków Trybunalski, ul. Żelazna) na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 1.171.146,94 zł w terminie 50 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 25 września 2017 roku ważną w okresie: **[1] od dnia 26 września do dnia 15 grudnia 2017 roku do kwoty 58.557,35 zł z tytułu zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykonaniem lub nienależytym**

wykonaniem umowy³⁹; [2] od dnia 16 grudnia 2017 roku do dnia 31 grudnia 2020 roku do kwoty 17.567,21 zł z tytułu nieusunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych⁴⁰.

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano z dniem 3 października 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę.

Pismem z dnia 20 listopada 2017 roku, podpisanym przez Wiceprezesa PBDiM ERBEDIM sp. z o.o., zwrócono się do Powiatu Zgierskiego z prośbą o przesunięcie terminu zakończenia realizacji zadania: „W związku z wystąpieniem niesprzyjających warunków atmosferycznych zwracamy się do Państwa o zmianę terminu zakończenia robót przewidzianych Umową. Zgodnie z warunkami zapisanymi w Umowie Nr 50/2017 Wykonawca ma prawo do zmiany treści Umowy i przedłużenia terminu wykonania w przypadku wystąpienia niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.: opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe.

W okresie od 23 października do 13 listopada przez Polskę i teren budowy przetoczyły się dwa orkany przynosząc silne opady deszczu i porywiste wiatry. Wg archiwum informacji pogodowych <https://tvnmeteo.tvn24/archiwum-2017-10-24,1>; <https://tvnmeteo.tvn24/archiwum-2017-11-06,1> w okresie tym zanotowano 11 dni deszczowych.

Informujemy, że roboty w zakresie jezdni zostały wykonane, a pozostałe prace nie będą miały wpływu na utrudnienie w ruchu pojazdów.

W związku z tym wnosimy, na podstawie §14 Umowy, o zmianę §2 ust. 1 podpunkt 4 Umowy, dotyczące zakończenia przedmiotu umowy o czas niezbędny do jego ukończenia, a który Wykonawca określa na podstawie utrudnień w realizacji zadania z przyczyn opadów deszczu na 8 dni.

Zwracamy się o akceptację naszego wniosku i uznanie argumentów przedstawionych powyżej, jednocześnie deklarujemy wykonanie wszystkich prac objętych Umową możliwie w jak najkrótszym czasie”.

Do pisma załączono wydruki z archiwum pogody godzina po godzinie dla miejscowości Parzęczew za okres od dnia 23 października do dnia 13 listopada 2017 roku.

Aneksem nr 1 z dnia 22 listopada 2017 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 30 listopada 2017 roku (pierwotny termin upływał z dniem 22 listopada 2017).

Zgodnie z §14 ust. 2 pkt 9) umowy nr 50/2017, zamawiający przewidywał możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych m.in. w pkt 10) – wstrzymania robót budowlanych, w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.: a) temperatura gruntu niższa niż +5° C; b) ciągłe opady śniegu, utrzymujące się dłużej niż 2 dni kalendarzowe; c) śnieg utrzymujący się na gruncie dłużej niż 2 dni kalendarzowe; d) opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe. W §14 ust. 2 pkt 12) zapisano: „Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych. Wniosek musi zawierać uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności

³⁹ Uwagi w zakresie gwarancji należytego wykonania umowy jedynie w zakresie wymagalnych kar umownych zawarto we wcześniejszej części protokołu.

⁴⁰ Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był termin wykonania przedmiotu zamówienia (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 50 kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy, za co trzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych: ogólnodostępne mapy pogodowe, dokumentację fotograficzną itp., w przypadku zaistnienia innych okoliczności opinie, dokumenty potwierdzające stan opisany we wniosku. Ponadto Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Do terminu wykonania umowy, określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres przerwy w jej realizacji spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 9)”.

Abstrahując od powyższego, z przedłożonych przez wykonawcę dokumentów nie wynika, by w przedmiotowym okresie występowały „opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe”, co stanowiło warunek konieczny złożenia wniosku o wstrzymanie robót. W ocenie kontrolujących przez to pojęcie należy rozumieć opady trwające przez większą część dnia, a nie w ogóle opady deszczu⁴¹. Zauważyć należy, że w miesiącach jesiennych (październik-listopad), w których była realizowana inwestycja, występujące przelotne opady nie są zjawiskiem nadzwyczajnym i każdy przedsiębiorca musi takie zjawiska pogodowe brać pod uwagę, co wiąże się z ryzykiem prowadzenia działalności gospodarczej. Poza tym wykonawca licząc się z możliwością wystąpienia niekorzystnych warunków pogodowych mógł zaproponować dłuższy termin realizacji zamówienia (70 dni kalendarzowych), co oczywiście wiązałoby się z brakiem punktacji za to kryterium (wykonawca zaproponował 50 dni kalendarzowych przez co uzyskał 40 punktów – waga kryterium terminu wynosiła 40%).

Wykonawca w dniu 30 listopada 2017 roku dokonał zgłoszenia wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 18 grudnia 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Członka Zarządu Powiatu Zgierskiego Adama Świniucha przy udziale inspektora nadzoru Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa. Usterek nie stwierdzono. **Zgodnie z §8 ust. 4 umowy nr 50/2017, Powiat Zgierski zobowiązywał się przystąpić do odbioru końcowego wykonanych robót w ciągu 14 dni od dnia ich zakończenia i zgłoszenia przez wykonawcę do odbioru końcowego.**

⁴¹ Utrzymujące się opady deszczu występowały w dniach: 25, 28-29 października, 2 listopada 2017 roku.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
PBDiM ERBEDIM sp. z o.o. Umowa z dn. 26.09.2017 r.			1.171.146,94	
1.	2017/12/2015 18.12.2017 19.12.2017	Wykonanie nakładki asfaltowej w pasie drogi powiatowej Nr 5137E – protokół odbioru z dn. 18.12.2017 r.	1.171.146,94	21.12.2017

AKTA KONTROLI [strony M:1-73]: specyfikacja istotnych warunków zamówienia (ZP.272.66.2017), zawiadomienie o wyborze oferty z dnia 19 września 2017 roku, umowa nr 50/2017 z dnia 26 września 2017 roku z PBDiM ERBEDIM sp. z o.o., protokół z przekazania placu budowy z dnia 3 października 2017 roku, aneks nr 1 z dnia 22 listopada 2017 roku, zawiadomienie o zakończeniu robót z dnia 30 listopada 2017 roku, protokół odbioru z dnia 18 grudnia 2017 roku, faktura nr 2017/12/0015 z dnia 18 grudnia 2017 roku wraz z potwierdzeniem zapłaty.

11. PRZEBUDOWA DRUGI POWIATOWEJ NR 5128 E W M. SOKOLNIKI, GM. OZORKÓW (ZP.272.67.2017)

W dniu 1 czerwca 2017 roku Powiat Zgierski pismem AB.6743.376.2017.MD dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na przebudowie drogi powiatowej Nr 5128E w miejscowości Sokolniki-Las (gm. Ozorków) na działkach nr 360/2, 242/4 (obręb Sokolniki) oraz 1134/1 (obręb Sokolniki-Las). Planowany termin przystąpienia do robót – 20 czerwca 2017 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Architektury i Budownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 26 września 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Krzysztofa Kozaneckiego oraz Członka Zarządu Wojciecha Brzeskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 51/2017 z ZRD sp. z o.o. (90-361 Łódź, ul. Piotrkowska 276 budynek A) na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 552.485,52 zł w terminie 30 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 25 września 2017 roku ważną w okresie: [1] od dnia 26 września do dnia 26 listopada 2017 roku do kwoty 27.624,28 zł z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 27 listopada 2017 roku do dnia 11 grudnia 2020 roku do kwoty 8.287,28 zł z tytułu nieusunięcia wad fizycznych. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych⁴².

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano z dniem 3 października 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę.

Wykonawca w dniu 2 listopada 2017 roku dokonał zgłoszenia wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 13 listopada 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską przy udziale inspektora nadzoru Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa. Usterek nie stwierdzono.

⁴² Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był termin wykonania przedmiotu zamówienia (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 30 kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy, za co otrzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
ZRD sp. z o.o. Umowa z dn. 26.09.2017 r.			552.485,52	
1.	278/2017 13.11.2017 14.11.2017	Przebudowa drogi powiatowej nr 5128E – protokół odbioru z dn. 13.11.2017 r.	552.485,52	12.12.2017

12. PRZEBUDOWA DROGI POWIATOWEJ NR 5168 E – UL. PIOTRKOWSKA W ALEKSANDROWIE ŁÓDZKIM (ZP.272.73.2017)

W dniu 30 sierpnia 2016 roku Powiat Zgierski dokonał zgłoszenia zamiaru wykonania robót budowlanych polegających na przebudowy drogi powiatowej Nr 5168 – ul. Piotrkowska w Aleksandrowie Łódzkim, na działce nr 165 (obręb A-2 Aleksandrów Łódzki). Planowany termin przystąpienia do robót – 30 września 2016 roku. Zgłoszenie zostało przyjęte bez sprzeciwu, co zostało potwierdzone adnotacją pracownika Wydziału Budownictwa i Ochrony Środowiska Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

W dniu 17 października 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu Wojciecha Budziarskiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 62/2017 z TRAKCJA PRKiI S.A. (00-120 Warszawa, ul. Złota 59) na wykonanie przedmiotu zamówienia za wynagrodzeniem w kwocie 822.523,12 zł w terminie 50 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca przedłożył gwarancję ubezpieczeniową z dnia 16 października 2017 roku ważną w okresie: [1] od dnia 17 września 2017 roku do dnia 4 stycznia 2018 roku do kwoty 41.141,16 zł z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy; [2] od dnia 5 stycznia 2018 roku do dnia 5 stycznia 2021 roku do kwoty 12.342,35 zł z tytułu nieusunięcia wad i usterek. Wykonawca został wybrany na podstawie art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych⁴³.

Protokolarnego przekazania placu budowy dokonano z dniem 19 października 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską.

Pismem z dnia 22 listopada 2017 roku, podpisanym przez przedstawiciela TRAKCJA PRKiI S.A., zwrócono się do Powiatu Zgierskiego z prośbą o przesunięcie terminu zakończenia realizacji zadania: „Na podstawie zapisu §14 ust. 2 pkt 10) podpunkty a) i d), TRAKCJA PRKiI S.A. wnioskuje o przedłużenie terminu wykonania umowy do 29 grudnia 2017 r.

Wniosek uzasadniamy wystąpieniem okoliczności wymienionych w przywołanych wyżej zapisanych umownych, tzn. – temperatura gruntu poniżej +5° C – w okresie od 14 do 21 listopada – 8 dni, - opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe – w okresie od 25 do 29 października – 5 dni i w okresie od 1 do 3 listopada – 3 dni – łącznie 8 dni. Na dowód powyższego załączamy kopie stron z Dziennika Budowy z wpisami dot. występujących warunków pogodowych, potwierdzonych przez Inspektora Nadzoru oraz wydruki meteorogramów ICM.

Ponadto sygnalizujemy, że w tygodniu okołoswiątecznym – od 30 października do 3 listopada wystąpiły znaczne utrudnienia w wykonywaniu robót z uwagi na zwiększony ruch pojazdów i pieszych oraz parkowanie pojazdów.

⁴³ Jednym z kryteriów wyboru najkorzystniejszej oferty był termin wykonania przedmiotu zamówienia (waga kryterium – 40%). Wykonawca zaproponował 50 kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy, za co trzymał maksymalną punktację w zakresie tego kryterium.

Spowolnienie tempa robót spowodowane wymienionymi powyżej okolicznościami stwarza dodatkowe zagrożenie dla wykonywania prac bitumicznych oraz oznakowania poziomego, które wymagają szczególnie sprzyjających warunków pogodowych rzadko występujących o tej porze roku.

W związku z powyższym TRAKCJA PRKiI S.A. uważa wniosek o wydłużenie terminu wykonania umowy za zasadny i prosi o jego akceptację”.

Do pisma załączono Dziennik Budowy z dnia 29 września 2017 roku (strony 1-4) oraz wspomniane meteorogramy dla miejscowości Aleksandrów Łódzki.

Aneksem nr 1 z dnia 30 listopada 2017 roku, podpisanym przez Starostę Zgierskiego Bogdana Jarotę oraz Wicestarostę Krzysztofa Kozaneckiego, przedłużono termin zakończenia robót do dnia 15 grudnia 2017 roku (pierwotny termin upływał z dniem 8 grudnia 2017).

Zgodnie z §14 ust. 2 pkt 9) umowy nr 62/2017, zamawiający przewidywał możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych m.in. w pkt 10) – wstrzymania robót budowlanych, w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych, tj.: a) temperatura gruntu niższa niż +5° C; b) ciągłe opady śniegu, utrzymujące się dłużej niż 2 dni kalendarzowe; c) śnieg utrzymujący się na gruncie dłużej niż 2 dni kalendarzowe; d) opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe. W §14 ust. 2 pkt 12) zapisano: **„Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na wstrzymanie realizacji robót budowlanych. Wniosek musi zawierać uzasadnienie oraz dowody zaistnienia okoliczności mających wpływ na prawidłową realizację przedmiotu umowy, w szczególności zaistnienia okoliczności pogodowych: ogólnodostępne mapy pogodowe, dokumentację fotograficzną itp., w przypadku zaistnienia innych okoliczności opinie, dokumenty potwierdzające stan opisany we wniosku. Ponadto Wykonawca zobowiązany jest załączyć do wniosku zestawienie elementów robót budowlanych, których nie może wykonać ze względu na zaistniałe okoliczności. Zasadność wniosku Wykonawcy musi być każdorazowo potwierdzona przez kierownika budowy oraz inspektora nadzoru działającego w imieniu Zamawiającego. Do terminu wykonania umowy, określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres przerwy w jej realizacji spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w pkt 9)”.**

W Dzienniku Budowy dokonano m.in. następujących wpisów: [25.10.2017] wpis Kierownika Budowy – „Z uwagi na ciągłe i intensywne opady deszczu wstrzymano roboty rozbiórkowe”; [26.10.2017] wpis Kierownika Budowy – „Kontynuacja prac rozbiórkowych z przerwami z powodu opadu deszczu”; [27.10.2017] wpis Kierownika Budowy – „W dniu dzisiejszym wstrzymano całkowicie roboty rozbiórkowe z powodu silnych opadów deszczu”; [28.10.2017] wpis Kierownika Budowy – „Brak możliwości kontynuowania robót (...) silne opady deszczu”; [29.10.2017 – niedziela] wpis Kierownika Budowy – „Wstrzymano roboty w dniu dzisiejszym, opady deszczu, silny wiatr oraz duży ruch uliczny (...)”; [30.10.2017] wpis Inspektora Nadzoru – „Potwierdzam wystąpienie niekorzystnych warunków pogodowych w/w terminach”; [30.10.2017] wpis Kierownika Budowy – „Kontynuacja robót rozbiórkowych (...)”. Kolejne wpisy Kierownika Budowy oraz Inspektora Nadzoru zostały dokonane w dniach 3-13 listopada 2017 roku – potwierdzenie realizacji prac.

Na podstawie zapisów Dziennika Budowy jedynie okres 27-29 października 2017 roku wypełnia przesłankę „opady deszczu utrzymujące się przez 3 dni kalendarzowe”, która stanowiłaby uzasadnienie do przedłużenia terminu realizacji zadania. W Dzienniku Budowy wskazano, że w dniu 25 października

2017 roku wstrzymano roboty z uwagi na opady deszczu, jednakże w dniu następnym (26 października 2017) roboty były kontynuowane, wprawdzie z przerwami z uwagi na opady deszczu, jednakże charakter prowadzonych prac (roboty rozbiórkowe) nie stanowił przeszkody. Z załączonego meteorogramu z dnia 26 października 2017 roku nie wynika występowania opadów w tym dniu.

Wykonawca w swym piśmie wskazał ponadto, że w dniach 14-21 listopada 2017 roku występowała temperatura gruntu poniżej +5° C, co potwierdzają załączone meteorogramy. Załączony przez TRAKCJA PRKiI S.A. Dziennik Budowy (strony 1-4) obejmuje jedynie okres do dnia 13 listopada 2017 roku. Z przedłożonych dokumentów nie można ustalić co się działo na budowie w okresie 14-21 listopada 2017 roku. Jeśli w tym czasie roboty byłyby wstrzymane z uwagi na warunki atmosferyczne (niskie temperatury), co potwierdziłby Inspektor Nadzoru, to wówczas można by uznać za uzasadnione roszczenie wykonawcy o przedłużenie terminu o wskazane dni. Jeśli natomiast roboty były normalnie prowadzone, to znaczy że warunki pogodowe nie stanowiły przeszkody do ich realizacji i wówczas nieuzasadnione byłyby żądania Spółki co do przedłużenia terminu.

Wykonawca w dniu 15 grudnia 2017 roku dokonał zgłoszenia wykonania robót. Protokolarnego odbioru robót dokonano w dniu 20 grudnia 2017 roku. Powiat Zgierski był reprezentowany m.in. przez Zastępcę Naczelnika Wydziału Drogownictwa Monikę Stodulską przy udziale inspektora nadzoru Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa. Usterek nie stwierdzono.

Lp.	Nr faktury Data wystawienia Data wpływu	Przedmiot płatności	Należność brutto (zł)	Data zapłaty Uwagi
TRAKCJA PRKiI S.A. Umowa z dn. 17.10.2017 r.			822.823,12	
1.	2017/12/0039/T 20.12.2017 20.12.2017	Przebudowa drogi powiatowej Nr 5168E – protokół odbioru z dn. 18.12.2017 r.	822.823,12	21.12.2017

AKTA KONTROLI [strony N:1-77]: specyfikacja istotnych warunków zamówienia (ZP.272.73.2017), zawiadomienie o wyborze oferty z dnia 10 października 2017 roku, umowa nr 62/2017 z dnia 17 października 2017 roku z TRAKCJA PRKiI S.A., protokół z przekazania placu budowy z dnia 19 października 2017 roku, aneks nr 1 z dnia 30 listopada 2017 roku, zawiadomienie o zakończeniu robót z dnia 15 grudnia 2017 roku, protokół odbioru z dnia 20 grudnia 2017 roku, faktura nr 2017/12/0039/T z dnia 20 grudnia 2017 roku wraz z potwierdzeniem zapłaty.

13. DROGA POWIATOWA NUMER 5120 E

13.1. Postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego – ZP.272.81.2017 – Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice do lasu, gm. Stryków

Zgodnie z wnioskiem wydziału merytorycznego DR.272.58.2017.MS z dnia 21 sierpnia 2017 roku szacunkowa wartość zamówienia netto określona została w wysokości 913.805,92 zł netto tj. 1.123.981,28 zł brutto. Akceptacja kierownika Zamawiającego nastąpiła w dniu 22 sierpnia 2017 roku.

Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia na roboty budowlane pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice do lasu gm. Stryków zatwierdzona została w dniu 15 września 2017 roku przez

Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego i Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego.

Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane zostało w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 15 września 2017 roku (588553-N-2017)

W dniu 3 października 2017 roku Komisja przedłożyła do zatwierdzenia propozycję unieważnienia postępowania w związku z tym, iż do wyznaczonego terminu składania ofert nie wpłynęła żadna oferta niepodlegająca odrzuceniu. Zatwierdzenia dokonał Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota i Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu – Krzysztof Kozanecki. W tym samym dniu podpisane zostało przez Zamawiającego zawiadomienie o unieważnieniu postępowania na udzielenie zamówienia na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia – roboty budowlane opublikowane zostało w dniu 19 października 2017 roku (500045825-N-2017)

Protokół z postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) zatwierdzony został w dniu 19 października przez Wiceprzewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego i Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego.

13.2. Postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego – ZP.272.87.2017 – na 3 zadania pn.: [1] Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, [2] Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, [3] Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice, gm. Stryków

W dniu 10 października 2017 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa podpisał wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenie zamówienia publicznego na 3 zadania pn.:

[1] Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków,

[2] Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków,

[3] Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice, gm. Stryków.

Proponowany tryb postępowania – przetarg nieograniczony.

Szacowana wartość zamówienia netto 1.679.507,75 zł (402.286,94 euro), tj. 2.065.794,53 zł brutto (494.812,94 euro). Natomiast kwota brutto przeznaczona na sfinansowanie zamówienia 894.155,61 zł, w tym:

zadanie nr 1 – 398.884,11 zł netto, 490.627,46 zł brutto,

zadanie nr 2 – 111.583,78 zł netto, 137.248,05 zł brutto,

zadanie nr 3 – 216.487,89 zł netto, 266.280,10 zł brutto.

Wniosek określał m.in. wysokość wadium do każdego z zadań, wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy, terminy realizacji zamówienia dla każdego zadania odrębnie. Wniosek zawierał stanowisko Skarbnika Powiatu z potwierdzeniem zabezpieczenia środków w łącznej wysokości 894.155,61 zł z uszczegółowieniem wysokości środków na każde zadanie. Akceptacja Kierownika Zamawiającego o wszczęcie procedury o udzielenie zamówienia nastąpiła w dniu 11 października

2017 roku przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę oraz Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego.

Ostateczna wersja specyfikacji istotnych warunków zamówienia zatwierdzona została przez Kierownika Zamawiającego w dniu 17 października 2017 roku. Zatwierdzenia dokonali: Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdan Jarota oraz Członek Zarządu – Wojciech Brzeski.

Ogłoszone w dniu 17 października 2017 roku postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego (602598-N-2017 z dnia 17 października 2017 roku) prowadzone było w trybie art. 24aa ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych.

Treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia na wskazane zadania obejmowała obligatoryjne elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy, oraz dodatkowe postanowienia wskazane w ust. 2. Specyfikacja określała tryb zamówienia publicznego – jako przetarg nieograniczony. Wskazano, iż postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem zasad określonych w art. 24aa ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści umowy, zawierał pkt XVII specyfikacji, natomiast projekty umów odrębne na każde zadanie stanowiły załącznik nr 4 do SIWZ. W pkt IV i VI specyfikacji, zamawiający określił warunki udziału w postępowaniu, jakie musieli spełniać wykonawcy oraz opisał wymagane dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie tychże warunków oraz brak podstaw do wykluczenia.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone:

w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 17 października 2017 roku (602598-N-2017), na tablicy ogłoszeń Starostwa Powiatowego w dniach 17 października – 9 listopada 2017 roku, co potwierdzała adnotacja na druku ogłoszenia,

na stronie BIP Starostwa Powiatowego – wraz z SIWZ i dokumentacją techniczną w dniu 17 października 2017 roku.

Powyzsze ogłoszenia zawierały wszystkie wymogi zawarte w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych. Termin składania ofert, zgodnie z SIWZ i opublikowanym ogłoszeniem, wyznaczono na dzień 3 listopada 2017 roku, godz. 10⁰⁰, tj. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 43 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wadium: zadań 1 – 11.000,00 zł, zadanie 2 – 3.000,00 zł, zadanie 3 – 6.000,00 (wysokość wadium określono zgodnie z art. 45 ust. 4 ustawy). Kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty: cena oferty 60%, termin wykonania 40%. Termin wykonania zamówienia:

zadanie [1]:

- termin przekazania terenu robót budowlanych – do 7 dni kalendarzowych od dnia podpisania umowy,
- rozpoczęcie – w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,
- zakończenie – w terminie min. 20 max. 30 dni kalendarzowych od dnia przekazania Wykonawcy terenu budowy,

zadanie [2]:

- termin przekazania terenu robót budowlanych – Zamawiający zobowiązany jest do powiadomienia Wykonawcy o wejściu w teren nie dłużej niż do 7 dni kalendarzowych po wykonaniu robót brukarskich i odwodnieniu na ul. Kolejowej w Bratoszewicach, gm. Stryków,
- rozpoczęcie – w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,

- zakończenie – w terminie min. 10 max. 20 dni kalendarzowych od dnia przekazania Wykonawcy terenu budowy,

zadanie [3]:

- termin przekazania terenu robót budowlanych – do 7 dni kalendarzowych od dnia podpisania umowy,
- rozpoczęcie – w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,
- zakończenie – w terminie min. 20 max. 30 dni kalendarzowych od dnia przekazania Wykonawcy terenu budowy.

W dniu 24 października 2017 roku Zamawiający dokonał modyfikacji treści SIWZ w zakresie warunków udziału w postępowaniu dla zadania nr 1. Zamawiający, przed modyfikacją SIWZ, jako warunek udziału w postępowaniu wskazał roboty, którymi winien wykazać się wykonawca polegające na budowie chodnika i ścieżki rowerowej w pasie drogi co najmniej klasy „L” o długości nie mniejszej niż 290 m o wartości nie mniejszej niż 240.000,00 zł brutto każda wraz z podaniem daty, miejsca wykonania i podmiotów, na rzecz których roboty te zostały wykonane, natomiast po modyfikacji SIWZ wykonawca zobowiązany został do wykazania się robotami budowlanymi polegającymi na budowie chodnika w pasie drogi co najmniej klasy „L” o długości nie mniejszej niż 250 m o wartości nie mniejszej niż 100.000,00 zł brutto każda. W wyniku powyższego Zamawiający przedłużył termin składania ofert na 8 listopada 2017 roku, godz. 10⁰⁰. Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia wprowadzone zostało w dniu 24 października 2017 roku (500048067-N-2017).

Wykonawcy w przedmiotowym postępowaniu nie skorzystali z uprawnienia przewidzianego w art. 38 ust. 1 ustawy, tj. możliwości zwrócenia się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Do upływu terminu składania ofert, tj. 8 listopada 2017 roku godz. 10⁰⁰ – wpłynęła tylko 1 oferta dotycząca zadania nr 1. Na zadanie nr 2 i 3 nie wpłynęła żadna oferta. Jak wynika z pisemnej „Informacji z otwarcia ofert” z dnia 8 listopada 2017 roku, kwota przeznaczona na sfinansowanie zamówienia wynosiła 894.155,61 zł brutto w podziale na: zadanie 1 – 490.627,46 zł brutto, zadanie 2 – 137.248,05 zł brutto, zadanie 3 – 266.280,10 zł brutto.

Nr oferty	Dane wykonawcy	wadium	Cena ofertowa (zł brutto)	Termin wykonania	Okres gwarancji	Ocena ofert
1.	Usługi Budowlane Kal-Bruk Skrzatek Zbigniew 95-041 Gałków Duży, Gałkówek Parcela 38	11.000,00 Gotówka - 06-11- 2017	672.600,00	20 dni kalendarzowych liczonych od dnia przekazania terenu budowy przez Zamawiającego	36 m-ce	100

Zamawiający w dniu 8 listopada 2017 roku sporządził „Informację z otwarcia ofert”, którą opublikował na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 8 listopada 2017 roku, gdzie poinformował wykonawcę, który złożył ofertę na zadanie nr 1, o konieczności złożenia w ciągu 3 dni od dnia publikacji informacji na stronie internetowej – oświadczenia o przynależności lub jej braku do tej samej grupy kapitałowej (w formie oryginału), o którym mowa w art. 24 ust 1 pkt 23 ustawy Prawo zamówień publicznych. Oświadczenie wpłynęło do Zamawiającego w formie faxu w dniu 10 listopada 2017 roku, natomiast w formie oryginału w dniu 13 listopada 2017 roku. Zatem oświadczenie w formie oryginału wpłynęło po terminie wskazanym przez Zamawiającego.

W dniu otwarcia ofert Komisja przetargowa, na podstawie art. 90 ust. 1a ustawy Prawo zamówień publicznych, przeprowadziła badanie ofert pod względem rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, stwierdzając, iż badanie jest bezzasadne ze względu na wpływ tylko jednej oferty.

Oświadczenie, o którym mowa w art. 17 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych złożone zostały w dniach 17 i 20 października 2017 roku: jako kierownik zamawiającego: Bogdan Jarota – Przewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego, Krzysztof Kozanecki – Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego, Adam Świniuch – Członek Zarządu (zarówno jako kierownik zamawiającego i jako członek komisji przetargowej), Wojciech Brzeski – Członek Zarządu, Wojciech Budziński – Członek Zarządu oraz Robert Kowalski i Aleksandra Boruta – jako członek komisji przetargowej, a także Monika Wójcik – jako inna osoba wykonująca czynności w postępowaniu.

Powyższe oświadczenia złożone zostały w dniu powołania komisji przetargowej oraz kilka dni po powołaniu komisji. Należy zauważyć, iż członkowie komisji przed otwarciem ofert nie mogli wiedzieć, czy podlegają wykluczeniu w stosunku do potencjalnych wykonawców, tym samym zasadne byłoby by przedmiotowe oświadczenia składane były w chwili otwarcia ofert.

W dniu otwarcia oferty Komisja przetargowa zwróciła się do Zarządu Powiatu Zgierskiego z zapytaniem czy Zamawiający może zwiększyć środki finansowe o kwotę 181.972,54 zł, tj. do wysokości ceny najkorzystniejszej oferty na zadanie nr 1. Zgodnie z protokołem nr 60/17 z posiedzenia Zarządu Powiatu Zgierskiego z dnia 10 listopada 2017 roku (zatwierdzony 17 listopada 2017 roku) – Zarząd zdecydował o likwidacji zadania nr 3 i tym samym środki finansowe z zadania nr 3 dodał na zadanie nr 1 w kwocie 181.972,54 zł natomiast pozostałą część (84.307,56 zł): „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków” i na zadanie „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110E – ul. Kolejowa w Strykowie.

Komisja przetargowa w dniu 9 listopada 2017 roku sporządziła wniosek dotyczący unieważnienia przetargu w zakresie zadania nr 2 i nr 3 na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, który to wniosek zatwierdzony został w tym samym przez dwóch członków Zarządu Powiatu Zgierskiego. W tym samym dniu sporządzone zostało zawiadomienie o unieważnieniu postępowania w częściach, tj. w zakresie zadania nr 2 i nr 3.

Zamawiający w dniu 1 grudnia 2017 roku wezwał Wykonawcę, który złożył ofertę na zadanie nr 1, do przedłużenia terminu związania z ofertą do dnia 6 stycznia 2018 roku, oświadczenie w zakresie przedmiotowego wezwania należało złożyć do dnia 7 grudnia 2017 roku. Oświadczenie Wykonawcy o wyrażeniu zgody na przedłużenie terminu związania z ofertą do dnia 6 stycznia 2018 roku oraz przedłużenie okresu ważności wadium wpłynęło do Zamawiającego w dniu 5 grudnia 2017 roku.

Również w dniu 1 grudnia 2017 roku – w wyniku badania pod kątem spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia Zamawiający na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wezwał wykonawcę do złożenia w terminie do 7 grudnia 2017 roku aktualnych na dzień złożenia oświadczeń potwierdzających spełnienie warunków udziału oraz braku podstaw wykluczenia z przedmiotowego postępowania, tj. dokumentów:

[1] potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu dot. zdolności technicznej lub zawodowej (§ 2 ust. 4 pkt 1 rozporządzenia z dnia 26 lipca 2016 roku w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – wykazu robót polegających na budowie chodnika i ścieżki rowerowej w pasie drogi co najmniej klasy „L” o długości nie mniejszej niż 250

m o wartości nie mniejszej niż 100.000,00 zł brutto każda wraz z podaniem daty, miejsca wykonania i podmiotów, na rzecz których roboty te zostały wykonane),

[2] potwierdzających brak podstaw do wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu (tj. dokumentów i oświadczeń określonych w § 5 pkt 1-9 ww. rozporządzenia).

Oświadczenia i dokumenty wpłynęły do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 5 grudnia 2017 roku, tj. w terminie określonym przez Zamawiającego (do dnia 7 grudnia 2017 roku). Analiza złożonych przez Wykonawcę dokumentów wykazała, iż:

- złożony wykaz robót obejmował 3 roboty o wartości: 118.730,00 zł, 205.056,76 zł, 330.118,00 zł, w tym:

I.p.	Zlecający	Zakres robót	Wartość robót	Miejsce wykonania robót	Czas realizacji
1.	Urząd Miejski w Koluszkach	Budowa chodnika dla pieszych w drodze powiatowej nr 2917 E we wsi Felicjanów gm. Koluszki	205.056,76	Felicjanów, gm. Koluszki	07.07.2014 – 30.09.2014
2.	Zarząd Powiatu Zgierskiego	Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5101 E ul. Bielawska w Głownie, II etap	118.730,00	Głowno, ul. Bielawska	12.07.2017 – 11.08.2017
3.	Zarząd Powiatu Zgierskiego	Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5104 E	330.118,00	Smolice, gm. Stryków	09.05.2017 – 30.06.2017

Przedmiotowy wykaz robót w żadnym przypadku nie zawierał długości wykonanych robót, oraz klasy drogi, w której roboty były wykonane. Analiza załączonych poświadczeń wykonania powyższych robót tylko w jednym przypadku (pkt 1) wskazywała długość wykonanego chodnika. W przypadku pozostałych dwóch robót (pkt 2 i 3) zarówno wykaz, jak i poświadczenia, nie wskazywały ani długości robót, ani klasy drogi. Należy zauważyć, iż minimalna długość robót, którą żądał Zamawiający od wykonawcy celem spełnienia warunku udziału w postępowaniu była budowa chodnika w pasie drogi co najmniej klasy „L” o długości nie mniejszej niż 250 m i wartości nie mniejszej 100.000,00 zł brutto.

- informacja z Krajowego Rejestru Karnego odnosiła się jedynie ogólnie do zapisu: „DO PRZETARGÓW GMINNYCH I W STAROSTWIE” bez wskazania zakresu, który wynika z § 5 pkt 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju w sprawie rodzajów dokumentów jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia określonego, tj. w odniesieniu do osób fizycznych zakresu określonego w art. 24 ust. 1 pkt 13 i w art. 24 ust. 5 pkt 5 ustawy Prawo zamówień. Zamawiający nie wzywał wykonawcy do uzupełnienia w ww. zakresie.

Pismem z dnia 8 grudnia 2017 roku Zamawiający wezwał wykonawcę na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych do złożenia wykazu robót budowlanych na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu – gdyż wykaz robót złożony wraz z innymi dokumentami i oświadczeniami w dniu 5 grudnia 2017 roku nie spełniał wymogów postawionych przez Zamawiającego – wykonawca nie określił w poszczególnych robotach w jakiej klasie drogi roboty były wykonane i jakiej były długości. Zamawiający wyznaczył termin do uzupełniania dokumentów – do 12 grudnia 2017 roku, ze wskazaniem, że „Uzupełniane oświadczenia należy przedłożyć w Kancelarii Podawczej Starostwa Powiatowego w Zgierzu (parter), Zamawiający dopuszcza przesłanie powyższego oświadczenia pocztą elektroniczną na adres: a.boruta@powiat.zgierz.pl lub

faksem na numer 427175484, z tym, że jego oryginał należy niezwłocznie przesłać do Zamawiającego drogą pocztową bezpośrednio do siedziby Zamawiającego". Wezwanie wysłane zostało do wykonawcy pocztą elektroniczną. W dniu 12 grudnia 2017 roku o godz. 9⁰¹ na pocztę elektroniczną do Biura Zamówień wpłynął wykaz robót wraz z poświadczeniami wykonania robót. **Natomiast w formie oryginału dokumenty te wpłynęły do Zamawiającego w dniu 14 grudnia 2017 roku, tj. po terminie wyznaczonym przez Zamawiającego.** Przesłany wykaz robót zawierał dwie roboty, tj. roboty wykazane w pkt 2 i 3 wyżej wskazanej tabeli uzupełnione o klasę drogi, w której roboty zostały wykonane i o długość robót. Przedmiotowy wykaz wypełniał postawione przez Zamawiającego żądanie.

Komisja przetargowa w dniu 18 grudnia 2017 roku przedstawiła do zatwierdzenia wnioski – propozycję wyboru oferty firmy Usługi-Budowlane KAL-BRUK Skrzatek Zbigniew za cenę 672.600,00 zł brutto i propozycję ogłoszenia o wyborze oferty. We wniosku wskazano ww. ofertę wraz z ceną oferty i bilansem przyznanych punktów, jak również, że oferta ta wg Komisji przetargowej nie podlegała odrzuceniu i tym samym wykonawca nie podlegał wykluczeniu z postępowania. W tym samym dniu kierownik Zamawiającego zatwierdził przedłożoną propozycję wyboru oferty ww. wykonawcy. Zatwierdzenia w imieniu kierownika Zamawiającego dokonali: Wiceprzewodniczący Zarządu Powiatu Zgierskiego – Krzysztof Kozanecki i Członek Zarządu – Wojciech Budziarski.

Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty – podpisane przez ww. osoby wysłane zostało do Wykonawcy w formie elektronicznej w dniu 19 grudnia 2017 roku, jak również wywieszane na tablicy ogłoszeń na okres 19-28 grudnia 2017 roku, oraz opublikowano na stronie BIP Starostwa Powiatowego w Zgierzu.

Zamawiający, zarówno przy pierwszym, jak i przy drugim wezwaniu Wykonawcy, dopuścił przesłanie wymaganych dokumentów pocztą elektroniczną, bądź faksem, przy czym zgodnie z zapisem § 14 ust. 2 ww. rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – dokumenty, o których mowa w rozporządzeniu, inne niż oświadczenia, o których mowa w ust. 1, składane są w oryginale lub kopii poświadczonych za zgodność z oryginałem. Zatem, wykaz robót uzupełniony zgodnie z drugim wezwaniem, winien wpłynąć do siedziby Zamawiającego w oryginale w terminie wskazanym przez Zamawiającego, tj. do 12 grudnia 2017 roku. Tym samym mimo, iż Zamawiający dopuścił do złożenia dokumentów w innej formie, nie zwalniało to Wykonawcy do złożenia ich w oryginale w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie. Wobec powyższego Zamawiający na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych winien wykluczyć wykonawcę, a następnie zgodnie z art. 24 ust. 4 powyższej ustawy ofertę wykonawcy wykluczonego – odrzucić.

Odnośząc się ponadto do powyższego wykazu należy zauważyć, iż dokonana przez Zamawiającego modyfikacja zapisów SIWZ – polegająca na zmniejszeniu wartości wykonanych robót, jak również ich długości – pozwoliła temu wykonawcy na przedłożenie powyższego wykazu wykonanych robót. **W sytuacji, gdyby Zamawiający żądał robót, które wskazane zostały pierwotnie w SIWZ wykonawca – z robót ujętych w zestawieniu – pod względem wartości, mógłby okazać się tylko jedną robotą wykazaną w poz. 3.**

W dniu 22 grudnia 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Bogdana Jarotę – Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego oraz Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego – przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu – Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 79/2017 z firmą Usługi Budowlane KAL-BRUK z siedzibą w GałkóWKu Parcela. Podstawą zawarcia umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu

nieograniczonego. Przedmiotem zamówienia była budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, na działkach nr ewid.: 214, 215/1, 216, 255, obręb Bratoszewice. Zakres robót obejmował budowę chodnika i ścieżki rowerowej na ul. Kolejowej od posesji nr 1 do przejazdu kolejowego, budowę miejsc postojowych i przebudowę zjazdów zgodnie z SIWZ i dokumentacją projektową. Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

- 1) termin rozpoczęcia umowy – od dnia podpisania umowy
- 2) termin przekazania terenu robót – do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy,
- 3) termin rozpoczęcia robót – do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wykonawca zobowiązany jest w pierwszej kolejności do wykonania robót budowlanych w formie ustawienia krawężników oraz wypustów ulicznych,
- 4) termin zakończenia robót: 20 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu.

Jednocześnie wskazano, że w odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 3 i 4), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 14 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. możliwości przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych w pkt 10 i 11, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych (pkt 10), oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okoliczność wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 11.

Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły całkowite wynagrodzenie ryczałtowe brutto 672.600,00 zł, które obejmowało wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w tym ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty. Płatność miała nastąpić za wykonane i odebrane roboty zgodnie z SIWZ. Faktura miała być wystawiona po odbiorze całości przedmiotu umowy, dokonany przez Zamawiającego i potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich elementów robót, składających się na przedmiot umowy. W przypadku stwierdzenia w protokole odbioru usterek lub wad w wykonaniu przedmiotu umowy, termin płatności miał być liczony od dnia usunięcia usterek lub wad przez Wykonawcę, potwierdzony protokołem odbioru. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Umowa podpisana została ze strony Zamawiającego przez Przewodniczącą Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Budziarskiego przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk udzielonej w dniu 20 grudnia 2017 roku. Przedmiotowa umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 2 pkt 1 lit. a) ustawy Prawo zamówień publicznych.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył ubezpieczeniową gwarancję należytego wykonania i właściwego usunięcia wad nr 912700074509 z dnia 21 grudnia 2017 roku na łączną kwotę 33.630,00 zł stanowiącą 5% kwoty wynagrodzenia brutto wykonawcy, wystawioną przez TUIR WARTA S.A. ważną:

od dnia 22 grudnia 2017 roku do daty podpisania przez Wykonawcę i Beneficjenta protokołu odbioru końcowego należycie wykonanych robót budowlanych, jednak nie dłużej niż do dnia 9 lutego 2018 roku,

od dnia 10 lutego 2018 roku do dnia 23 lutego 2021 roku z tytułu nieusuniętych wad fizycznych.

Wadium wniesione zostało przez wykonawcę w pieniądzu w terminie składania ofert (WB nr 134 z dnia 6 listopada 2017 roku). Wadium wraz z odsetkami w wysokości 9,75 zł

zwrócone zostały wykonawcy w dniu 28 grudnia 2017 roku (WB nr 170). Wpływ wadium zaewidencjonowano na kontach Wn 139 i Ma 240, zaś zwrot wadium i odsetek na kontach: Wn 240 i Ma 139.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na roboty budowlane zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 3 stycznia 2018 roku (500001009-N-2018).

Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP-PN) do sprawy ZP.272.87.2017 podpisany został w imieniu Zamawiającego przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i przez Wiceprzewodniczącego – Krzysztofa Kozaneckiego w dniu 3 stycznia 2018 roku.

Realizacja zadania

Nadzór Inwestorski – zgodnie z postanowieniami umowy (§ 6 ust. 1) pełnił Pan Robert Kowalski pełniący jednocześnie funkcję Naczelnika Wydziału Drogownictwa w Starostwie Powiatowym w Zgierzu.

Zgłoszenie wykonywania robót budowlanych znak: AB.6743.821.2017.MP w zakresie: „Przebudowa ulicy Kolejowej w Bratoszewicach w zakresie: budowy chodnika w pasie drogowym drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gmina Stryków” wystawione zostało w dniu 8 września 2017 roku. Termin rozpoczęcia robót budowlanych w ww. zgłoszeniu wskazano na 29 września 2017 roku. W zakresie wskazanego zgłoszenia – nie wniesiono sprzeciwu.

W dniu 22 grudnia 2017 roku, tj. w tym samym dniu co została zawarta umowa nr 79/2017 spisany został protokół z przekazania placu budowy w zakresie zadania „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gmina Stryków”. Z protokołu wynika, iż przekazano wykonawcy: projekt wykonawczy i dziennik budowy. W przekazaniu placu budowy uczestniczył Kierownik Oddziału Patrolowo – Drogowego Wydziału Drogownictwa i właściciel firmy Kal-Bruk – Skrzatek Zbigniew przy udziale Inspektora Nadzoru – Roberta Kowalskiego.

Pismem z dnia 27 grudnia 2017 roku Wykonawca – Usługi Budowlane KAL-BRUK zwrócił się do Starostwa Powiatowego w Zgierzu o dokonanie odbioru robót budowlanych, polegających na Budowie chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków. W przedmiotowym piśmie Wykonawca jednocześnie wskazał, że wszystkie prace zostały zakończone w dniu 27 grudnia 2017 roku. **Wskazane pismo nie zawiera pieczęci z datownikiem wpływu do Starostwa Powiatowego w Zgierzu, którą sygnowane są pisma wpływające do Starostwa, jak również żadnego innego potwierdzenia kiedy nastąpił wpływ tegoż pisma do Starostwa czy też Wydziału Drogownictwa, jako wydziału merytorycznego zajmującego się inwestycjami drogowymi.**

Odbiór robót pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w Bratoszewicach nastąpił również w dniu 27 grudnia 2017 roku, tj. w dniu kiedy nastąpiło zakończenie robót, jak i w dniu kiedy nastąpiło zgłoszenie do odbioru, zatem po pięciu dniach od podpisania umowy i protokolarnego przekazania terenu. Zgodnie ze spisanim protokołem końcowym odbioru robót Komisja w składzie: Bogdan Jarota – Odbierający, w obecności Jarosława Filipińskiego i Roberta Kowalskiego, przy udziale Zbigniewa Skrzatka – właściciela firmy Kal-Bruk – jako wykonawcy – dokonała w dniu 27 grudnia 2017 roku odbioru robót objętych wynagrodzeniem ryczałtowym na sumę 672.600,00 zł brutto. Komisja stwierdziła, iż:

roboty zostały zakończone dnia 27 grudnia 2017 roku,

termin gwarancyjny ustalono na dzień 27 grudnia 2020 roku,

usterki – nie stwierdzono.

W wyniku powyższego Komisja postanowiła uznać roboty za wykonane w terminie umownym. Protokół podpisali: Bogdan Jarota – Starosta Zgierski – jako odbierający, oraz Jarosław Filipiński – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa, Robert Kowalski – Inspektor Nadzoru, Skrzatek Zbigniew – Usługi Budowlane KAL-BRUK – jako Wykonawca.

Zgodnie z zapisem § 4 ust. 3 umowy nr 79/2017 strony ustaliły, iż najpóźniej w dniu przekazania terenu budowy Wykonawca zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu do akceptacji szczegółowy harmonogram robót budowlanych uwzględniający poszczególne etapy robót wraz z terminami ich rozpoczęcia i zakończenia. Jednocześnie wskazano, że harmonogram robót budowlanych musi zawierać takie rozłożenie prac w trakcie realizacji przedmiotu umowy gwarantujące ich wykonanie w terminie, o którym mowa w umowie. Odnosząc się do ww. zapisów w konfrontacji z przedłożonym harmonogramem realizacji zadania „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” stwierdzono, iż **harmonogram nie zawiera daty jego wpływu do Starostwa Powiatowego w Zgierzu, wobec czego brak jest możliwości weryfikacji jego terminowego przedłożenia Zamawiającemu. Ponadto Zamawiający nie dokonał jego zatwierdzenia, co jest niezgodne z postanowieniami umowy. Należy zwrócić uwagę, iż termin zakończenia zadania zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 4 umowy wynosił 20 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Teren przekazano w dniu 22 grudnia 2017 roku, zatem termin zakończenia przechodził na styczeń 2018 roku (22 grudnia 2017 roku – 11 stycznia 2018 roku), natomiast harmonogram, počawszy od robót przygotowawczych do robót wykończeniowych włącznie, odnosił się do wyłącznie do miesiąca grudnia 2017 roku bez wskazania terminów rozpoczęcia i zakończenia poszczególnych robót. Powyższe wskazuje, uwzględniając protokół odbioru robót, iż harmonogram ten sporządzony został po zakończeniu zadania, gdyż w innym przypadku prace rozłożone zostałyby na przełom grudnia 2017 roku i stycznia 2018 roku, a nie tylko w miesiącu grudniu, gdzie odbiór terenu robót nastąpił 22 grudnia 2017 roku. Powyższe wskazuje, iż harmonogram ten nie został przekazany w wymaganym terminie, a dostosowany został do istniejącej już dokumentacji.**

Również w dniu 27 grudnia 2017 roku firma KAL-BRUK wystawiła fakturę VAT nr 29/2017 na kwotę 672.600,00 zł tytułem „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków. Zgodnie z Umową nr 79/2017” Faktura wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu wystawienia, tj. 27 grudnia 2017 roku, zaś zapłata całości nastąpiła w dniu następnym – 28 grudnia 2017 roku (WB nr 177) przy terminie zapłaty określonym do 25 stycznia 2018 roku. Zatwierdzenia do zapłaty wydatku w kwocie 672.600,00 zł dokonał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Główny Księgowy – Agnieszka Szymczyk.

Analiza, załączonej do pisma Wykonawcy z dnia 27 grudnia 2017 roku, dokumentacji powykonawczej, zawierającej m.in. oświadczenie kierownika budowy, uprawnienia kierownika budowy, atesty, zestawienia wyników zagęszczenia, informacje geodety, wykazała, iż kierownik budowy pisemnie **w dniu 22 grudnia 2017 roku oświadczył**, że budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5112 E (winno być 5120) ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków została zrealizowana zgodnie z projektem budowlanym i warunkami zgłoszenia na budowę AB.6743.821.2017.MP z dnia 8 września 2017 roku wydanego przez Starostwo Powiatowe Zgierz oraz obowiązującymi przepisami, a także że teren budowy został doprowadzony do należytego stanu i porządku.

W dniu 5 stycznia 2018 roku spisane zostało pismo, pod którym podpisał się Jarosław Filipiński – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa i Robert Kowalski – Inspektor Nadzoru, o treści: „W dniu 5 stycznia br. Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego otrzymał informację telefoniczną o zapadającej się nawierzchni ścieżki rowerowej w dwóch odcinkach na łącznej długości około 200 mb. Po potwierdzeniu powyższych informacji Inwestor nakazał Wykonawcy naprawę nawierzchni ścieżki w lokalizacjach zapadnięć. Prawdopodobnie przyczyną wystąpienia powyższych zapadnięć było wbudowanie niewłaściwej partii zawilgoconego kruszywa. Wobec powyższego faktury Wykonawca został zobligowany do natychmiastowej naprawy uszkodzonych miejsc wraz z uporządkowaniem przyległego terenu. Jednocześnie zobowiązano Wykonawcę w ciągu 21 dni kalendarzowych z uwzględnieniem warunków pogodowych do przeprowadzenia przeglądu całego zakresu prac.” Na piśmie, prócz wskazanych osób widnieje podpis Starosty Zgierskiego – Bogdana Jaroty z adnotacją *Akceptuję do wykonania*, jak również podpis właściciela firmy KAL-BRUK – Zbigniewa Skrzatka z adnotacją *Przyjąłem do realizacji 05.01.2018r.*

W dniu 26 stycznia 2018 roku spisany został protokół nr 1 odbioru ostatecznego robót – gwarancyjnych wykonanych w ramach umowy nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku na drodze 5120E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice. Odbioru robót dokonali przedstawiciele Zamawiającego w osobach: Bogdana Jaroty i Jarosława Filipińskiego, w obecności Inspektora Nadzoru – Roberta Kowalskiego. Jak wynika z protokołu, w okresie od zakończenia robót (roboty zakończono 27 grudnia 2017 roku) do dnia 5 stycznia 2018 roku stwierdzono zapadającą się nawierzchnię ścieżki rowerowej na odcinkach o łącznej długości ok 200 mb. Wady nieujawnione w czasie odbioru końcowego powstały na skutek niewłaściwej partii zawilgoconego kruszywa. W pkt 3 protokołu wskazano, że wady usunięte przez Wykonawcę w ramach gwarancji – doprowadzenie wykonanej budowy chodnika do stanu zgodnego z zamówieniem. Zgodnie z pkt 4 postanowiono odebrać ostatecznie wykonane roboty. Termin gwarancji na ww. roboty ustalono na 27 stycznia 2021 roku. Protokół podpisali odbierający: Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Kierownik Oddziału Patrolowo – Drogowego Wydziału Drogownictwa – Jarosław Filipiński, oraz obecni przy odbiorze: Inspektor Nadzoru – Robert Kowalski i Wykonawca – Skrzatek Zbigniew – właściciel firmy KAL-BRUK.

W dniu 29 czerwca 2018 roku kontrolujący, wraz z przedstawicielem Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu, dokonali wizji lokalnej na terenie Powiatu Zgierskiego, w tym w Bratoszewicach w zakresie zadania pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w Bratoszewicach (umowa nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku) ustalając, iż na odcinku drogi objętym realizacją zadania – nie stwierdzono prowadzenia robót budowlanych (**protokół z wizji lokalnej patrz załącznik nr 18**).

WNIOSKI:

- 1) przedmiotowe zadanie, jak wynika z przedłożonej dokumentacji, wykonane zostało w okresie od 22 grudnia 2017 roku (piątek) do 27 grudnia 2017 roku (środa), tj. w ciągu 5 dni i tym samym w okresie kiedy rozpoczynał się weekend i przypadały dni świąteczne związane ze świętami Bożego Narodzenia, natomiast roboty związane z naprawą trwały w okresie od 5 do 26 stycznia 2018 roku. Zatem usuwanie czy też naprawa usterki trwała 21 dni, tj. znacznie dłużej, niż sama budowa chodnika, ścieżki rowerowej i miejsc postojowych.**

Wobec powyższego kontrolujący w dniu 28 czerwca 2018 roku zwrócili się pisemnie do Starosty Zgierskiego o okazanie dziennika budowy, który to dziennik - zgodnie z protokołem przekazania placu budowy (spisanym w dniu

22 grudnia 2017 roku) - przekazany został Wykonawcy wraz z projektem wykonawczym.

Odpowiedzi na powyższe pismo w zastępstwie Starosty w dniu 2 lipca 2018 roku udzielił Wicestarosta Zgierski – Krzysztof Kozanecki informując: *„Dziennik budowy – brak. W protokole przekazania placu budowy zostało omyłkowo wpisane. Budowa chodnika nie wymagała prowadzenia dziennika budowy – inwestycje na zgłoszenie robót.”*

Odnosząc się do powyższego wyjaśnienia, iż wpis dotyczący przekazania Wykonawcy dziennika budowy był omyłkowy, kontrolujący wskazują, iż „Protokół przekazania placu budowy” – na podstawie, którego przekazano teren dot. budowy chodnika w drodze powiatowej nr 5120 – ul. Kolejowa w Bratoszewicach – jest gotowym formularzem, na którym odrębnie dokonano poszczególnych wpisów, w tym w części dotyczącej przekazania wykonawcy dokumentów, wpisano: 1) projekt wykonawczy, 2) Dziennik budowy. Zatem wątpliwości budzi kwestia, iż omyłkowo wpisano dziennik budowy, tym bardziej, iż protokół ten podpisany został przez Wykonawcę, któremu przedmiotowym protokołem prawdopodobnie dziennik budowy został przekazany.

Wyjaśnienie z dnia 2 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego dot. braku dziennika budowy w zakresie zadania: „Budowa chodnika w drodze powiatowej nr 5120 – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków stanowi załącznik nr 20 do protokołu kontroli.

- 2) Zgłoszenie odbioru robót nastąpiło w dniu 27 grudnia 2017 roku, w tym też dniu, jak wynika ze spisanego protokołu, nastąpił odbiór robót. Zgodnie z zapisem § 8 ust. 4 Zamawiający zobowiązuje się przystąpić do odbioru końcowego wykonanych robót w ciągu 14 dni od dnia ich zakończenia i zgłoszenia przez Wykonawcę gotowości do odbioru końcowego.

Ponadto należy zauważyć, iż Zamawiający w umowie 79/2017 w § 3 ust. 1 pkt 6 wskazał, że płatność nastąpi za wykonane i odebrane roboty zgodnie z SIWZ, przy czym wątpliwość budzi czy w dniu spisania protokołu roboty w całości zostały wykonane by móc za nie dokonać zapłaty, gdyż roboty te – wliczając dzień przekazania placu budowy i dzień odbioru zadania – trwały 6 dni z czego 3 dni były dniami wolnymi od pracy i dniami świątecznymi (24-26 grudnia 2017 roku). Zdaniem kontrolujących zapłata za roboty w dniu 28 grudnia 2017 roku wydaje się niezasadna w sytuacji, gdzie Wykonawca wyznaczył termin zapłaty do 25 stycznia 2018 roku, jak również Zamawiający w umowie 79/2017 w § 3 pkt 9 wskazał, że zapłata nastąpi w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury do siedziby Zamawiającego.

Biorąc powyższe pod uwagę podnieść należy, co zostało już wskazane, że prace nad budową chodnika trwały 6 dni, zaś usunięcie powstałej usterki 21 dni (5-26 stycznia 2018 roku), czyli usunięcie usterki trwało o 15 dni więcej niż samo wybudowanie chodnika ze ścieżką rowerową i miejscami postojowymi. Zatem samo usunięcie usterki trwało dłużej niż termin, który Zamawiający wskazał w umowie jako zakończenie zadania – 20 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu.

W związku z powyższym kontrolujący zwrócili się do Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego o potwierdzenie rzetelności spisanego w dniu 27 grudnia 2017 roku protokołu odbioru robót – do robót objętych umową nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku.

Odpowiedzi na wskazane zapytanie udzielił w dniu 11 lipca 2018 roku Krzysztof Kozanecki – Wicestarosta Zgierski działający w zastępstwie Starosty, wskazując: *„W odpowiedzi na pismo z dnia 05.07.2018 r. dotyczące*

zadania 'Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków' potwierdzam rzetelność protokołu końcowego odbioru robót wykonanych zgodnie z treścią umowy nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku."

Kontrolujący zwrócili się również z zapytaniem do Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu pełniącego przy ww. zadaniu funkcję inspektora nadzoru czy rzetelność protokołu końcowego odbioru robót z dnia 27 grudnia 2017 roku odpowiada robotom zgodnie z treścią umowy nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku?

W wyniku powyższego pismem z dnia 11 lipca 2018 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski wskazał: „W odpowiedzi na pismo z dnia 05.07.2018r. dotyczące zadania 'Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków' informuję, że zakres rzeczowo-finansowy umowy nr 79/2017 z dn. 22 grudnia 2017 roku został wykonany przez firmę KAL BRUK w 100%, czego potwierdzeniem jest protokół odbioru końcowego”.

Dwa wyjaśnienia z dnia 11 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego i Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego w zakresie rzetelności protokołu z dnia 27 grudnia 2017 roku odbioru zadania „Budowa chodnika w drodze powiatowej nr 5120 – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” stanowią załącznik nr 21 do protokołu kontroli.

Zabezpieczenie środków w budżecie na realizację zadanie

Uchwałą nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku w sprawie uchwalenia budżetu Powiatu Zgierskiego na rok 2017 Rada Powiatu Zgierskiego przyjęła do realizacji zadanie pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, na które zabezpieczyła środki w wysokości 100.000,00 zł.

Następnie uchwałą zmieniającą budżet nr XXXIV/379/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego zwiększyła plan wydatków na powyższym zadaniu o kwotę 283.833,00 zł. Plan po zmianach wynosił 383.833,00 zł. Tą samą uchwałą Rada Powiatu wprowadziła dwa nowe zadania na drodze powiatowej nr 5120 E, tj.:

[1] Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice do lasu, gm. Stryków – plan 266.281,00 zł,

[2] Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – plan 137.441,00 zł.

Kolejnego zwiększenia środków na zadaniu „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” dokonał Zarząd Powiatu Zgierskiego uchwałą nr 54/187/17 z dnia 10 października 2017 roku na mocy, której zwiększono środki o kwotę 106.795,00 zł. Plan po zmianach wynosił 490.628,00 zł. Wskazany plan pozostał bez zmian do dnia 30 listopada 2017 roku, w którym to dniu Rada Powiatu Zgierskiego podjęła uchwałę nr XXXIX/449/17 na mocy której zdjęła w całości środki (266.281,00 zł) z zadania *Przebudowa drogi powiatowej nr 5120 E na odcinku od przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice do lasu, gm. Stryków* i dokonała przeniesienia ich na 3 inne zadania:

I.p.	Nazwa zadania	Plan dotychczasowy	Zmiana	Plan po zmianach
1.	Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków	490.628,00	181.972,00	672.600,00
2.	Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków	137.441,00	42.154,00	179.595,00
3.	Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie	150.840,00	42.155,00	192.995,00

Ostatecznie środki na zadanie pn. Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków zabezpieczone zostały w kwocie 672.600,00 zł na podstawie uchwały Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 30 listopada 2017 roku. Umowa na przedmiotowe zadanie zawarta została w dniu 22 grudnia 2017 roku, tym samym na dzień zaciągnięcia zobowiązania środki zabezpieczone zostały we właściwej wysokości.

Przedmiotowe zadanie, podobnie jak zadanie dotyczące przebudowy drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie, realizowane było przy udziale środków pochodzących z dotacji celowej uzyskanej przez Powiat z Gminy Stryków na podstawie umowy nr WF.3033.2.2017 z dnia 27 lipca 2017 roku. Wskazaną umową Gmina Stryków zobowiązała się do przekazania na rzecz Powiatu dotacji celowej w łącznej wysokości 579.661,31 zł na realizację sześciu zadań inwestycyjnych, w tym na „Budowę chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków” – 176.832,25 zł.⁴⁴ W dniu 30 listopada 2017 roku zawarty został aneks nr 1 do powyższej umowy na mocy, którego zwiększono kwotę dotacji celowej z 579.661,31 zł na 644.661,31 zł, w tym na przedmiotowe zadanie z kwoty 176.832,25 zł na 341.817,24 zł. Na mocy wskazanego aneksu Powiat zobowiązał się do wykorzystania środków zgodnie z przeznaczeniem i rozliczenia udzielonego dofinansowania w terminie do 15 dni kalendarzowych od daty zakończenia realizacji zadania, **nie później niż do dnia 28 grudnia 2017 roku.**

Pismem z dnia 27 grudnia 2017 roku Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu zwrócił się do Urzędu Miasta w Strykowie o przekazanie dotacji celowej w zakresie trzech zadań, tj. w kwocie 588.111,31 zł, w tym na zadanie dotyczące budowy chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków w kwocie 341.817,24 zł (50,82% wartości zamówienia). Natomiast w dniu 28 grudnia 2017 roku Wydział Drogownictwa, pismem znak: DR.032.218.2017.JF, złożył w Urzędzie Miejskim w Strykowie rozliczenie końcowe udzielonej dotacji. Z pisma wynika, iż do rozliczenia przedłożono umowy, protokół odbioru robót, dokumenty księgowe, oraz potwierdzenie dokonania zapłaty. Środki w kwocie ogółem 588.111,31 zł, w tym 341.817,24 zł wynikające ze złożonego w dniu 27 grudnia 2017 roku wniosku dotyczącego przekazania dotacji wpłynęły na rachunek Powiatu w dniu 28 grudnia 2017 roku.

AKTA KONTROLI [strony O:1-307] kserokopie: zawiadomienie o unieważnieniu postępowania ZP.272.81.2017.AB/5, protokół postępowania ZP.272.81.2017, SIWZ do postępowania ZP.272.87.2017 wraz z dokumentacją projektową na płycie CD, ogłoszenie o zamówieniu, ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, zawiadomienie o modyfikacji SIWZ, powołanie składu KP wraz z oświadczeniami, informacja z otwarcia ofert, oferta firmy KAL-BRUK, ocena oferty, protokół badania rażąco niskiej ceny, protokół zaniechania czynności wezwania do wyjaśnień, wnioski komisji dot. częściowego unieważnienia postępowania, zawiadomienie o częściowym unieważnieniu postępowania, wezwanie do przedłużenia terminu związania z ofertą, wezwanie do złożenia dokumentów z dnia 1 grudnia 2017 roku, uzupełnienie dokumentów, wezwanie do uzupełnienia dokumentów z dnia 8 grudnia 2017 roku, wykazy wykonanych robót, wnioski w sprawie wyboru

⁴⁴ Szczegółowo umowa opisana została przy zadaniu pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie”

najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, sprostowanie do zawiadomienia, umowa nr 79/2017 z dnia 22 grudnia 2017 roku wraz z gwarancją, harmonogram robót, ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, protokół postępowania Zp-PN, zgłoszenie wykonania robót, protokół przekazania placu budowy, oświadczenie wykonawcy do umowy 79/2017, zgłoszenie do odbioru robót, protokół końcowy, notatka dotycząca telefonicznego zgłoszenia usterek z dnia 5 stycznia 2018 roku, protokół odbioru ostatecznego robót z dnia 27 stycznia 2017 roku, faktura nr 29/2017 wraz z WB nr 177, dokumentacja powykonawcza,

13.3. Postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu z wolnej ręki – ZP.272.87.2017 – na zadanie pn.: Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków

Przedmiot zamówienia: wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków od skrzyżowania z drogą krajową nr 14 do przejazdu kolejowego w m. Bratoszewice na odcinku o długości 0,600 km. Inwestycja zlokalizowana jest na działce o numerze ewidencyjnym 215/1, obręb Bratoszewice.

Naczelnik Wydziału Drogownictwa wnioskiem z dnia 22 listopada 2017 roku (DR.272.65.2017.MS) wystąpił o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na zadanie: „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków”, na które to zadanie Gmina Stryków udziela pomocy finansowej Powiatowi Zgierskiemu na realizację ww. zadania. We wniosku wskazano:

proponowany tryb postępowania – zamówienie z wolnej ręki.

kwota brutto przeznaczona na sfinansowanie zamówienia – 244.500,00 zł.

W uzasadnieniu wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki – art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, wskazano, iż w dniu 17 października 2017 roku zostało ogłoszone zamówienie publiczne na zadanie pn. „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków.” DO wyznaczonego terminu tj. 8 listopada 2017 roku godz. 10¹⁰ nie wpłynęła żadna oferta.

Wniosek zawierał propozycję Wykonawcy – „Drogomex” Sp. z o.o. Pruszków, 05-800 Pruszków, St. Bryły 4, jak również warunki zmiany treści umowy, w tym zmiany ogólne i zmiany wpływające na termin wykonania umowy. Akceptacji wniosku dokonał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota. Wniosek zawierał stanowisko Skarbnika Powiatu z dnia 30 listopada 2017 roku, z którego wynika, że w uchwale budżetowej na rok 2017 zostały zabezpieczone środki finansowe w wysokości 244.500,00 zł brutto. Akceptacji wniosku ze strony Zamawiającego dokonali w dniu 30 listopada 2017 roku Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Wicestarosta Zgierski – Krzysztof Kozanecki.

Do wniosku załączony został kosztorys inwestorski sporządzony w dniu 25 maja 2017 roku przez Roberta Kowalskiego, gdzie wartość kosztorysowa robót wskazana została w kwocie 111.583,78 zł, zaś wartość kosztorysowa z podatkiem VAT 137.248,05 zł. Na kosztorysie dokonano adnotacji o treści: „Kosztorys aktualny na dzień 22.11.2017 r.” Załączony do wniosku opis techniczny do zadania określał, że inwestycja realizowana będzie na odcinku 0,600 km na działce nr ewid.215/1 obręb Bratoszewice.

Do składu Komisji Przetargowej powołani zostali: Adam Świniuch – Przewodniczący Komisji, Leszek Arkuszyński – Sekretarz Komisji, Robert Kowalski – Członek Komisji. Zgodnie z pismem z dnia 1 grudnia 2017 roku powołującym skład Komisji Przetargowej – wartość zamówienia określona została: 111.583,78 zł / 26.727,29 euro.

W dniu 1 grudnia 2017 roku Komisja wystąpiła z wnioskiem w sprawie wyboru trybu zamówienia publicznego na „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” proponując tryb zamówienia z wolnej ręki

uzasadniając, iż w dniu 17 października 2017 roku ogłoszone zostało postępowanie na 3 zadania, w tym na zadanie nr 2 w powyższym brzmieniu, na które to zadanie nie wpłynęła żadna oferta niepodlegająca odrzuceniu. W wyniku powyższego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych – Zamawiający unieważnił postępowanie. W imieniu Kierownika Zamawiającego wniosek zatwierdzony został przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego.

Również w dniu 1 grudnia 2017 roku Zamawiający skierował tylko do jednej firmy, tj. do firmy „DROGOMEX” Sp. z o.o. – zaproszenie do udziału w negocjacjach w sprawie udzielenia zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na wykonanie ww. zadania. Zaproszenie odebrane zostało przez przedstawiciela firmy „DROGOMEX” w tym samym dniu, co potwierdza adnotacja dokonana na kopii zaproszenia.

W zaproszeniu wskazano, m.in., iż:

- postępowanie prowadzone będzie zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 4 ustawy,
- Zamawiający oczekuje odpowiedzi na zaproszenie do 6 grudnia 2017 roku,
- termin zakończenia robót – 10 lub 15 lub 20 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu budowy.

Ponadto w zaproszeniu zawarto warunki udziału w postępowaniu, jak i załączono projekt umowy. Zaproszenie podpisane zostało przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego.

W dniu 4 grudnia 2017 roku, zgodnie z art. 66 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, opublikowane zostało w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy z firmą DROGOMEX Sp. z o.o. (500068931-N-2017).

Odpowiedź na zaproszenie wpłynęła do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 5 grudnia 2017 roku. We wskazanej odpowiedzi Wykonawca oświadczył, że przystępuje do negocjacji w sprawie udzielenia zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki pn. Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, jak również że oferuje wykonanie przedmiotu zamówienia za łączną cenę brutto w wysokości 244.407,15 zł, który to przedmiot zamówienia wykona w terminie 10 dni od dnia przekazania terenu budowy.

Na okoliczność przeprowadzonych negocjacji spisany został protokół z negocjacji (brak daty sporządzenia protokołu), z którego wynika, że w negocjacjach od dnia 1 grudnia 2017 roku do 6 grudnia 2017 roku udział wzięli: ze strony Powiatu Zgierskiego – Zarząd Powiatu Zgierskiego reprezentowany dwóch członków Zarządu – Adama Świniucha i Wojciecha Brzeskiego oraz członkowie Komisji Przetargowej, natomiast ze strony firmy DROGOMEX Sp. z o.o. pełnomocnik – Marcin Gnat. W protokole wskazano, że w wyniku przeprowadzonych negocjacji strony ustaliły, że firma DROGOMEX Sp. z o.o. wykona zamówienie za cenę brutto 244.407,15 zł w terminie 10 dni kalendarzowych liczonych od dnia przekazania terenu budowy. Jednocześnie wykonawca oświadczył, iż załączony do zaproszenia do udziału w negocjacjach projekt umowy akceptuje i zobowiązuje się do zawarcia umowy na warunkach, w miejscu i terminie w niej zawartych. Protokół sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach. Ze strony Zamawiającego protokół podpisany został przez dwóch członków Zarządu Powiatu Zgierskiego: Wojciecha Brzeskiego i Adama Świniucha.

Przedmiotowy protokół, prócz powyższych danych nie zawierał żadnych innych ustaleń, w tym szczegółowych ustaleń dotyczących negocjacji. Z powyższego wynika, iż Zamawiający przyjął bez żadnych prób negocjacji, cenę zaproponowaną przez wykonawcę w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji. Zatem trudno jest uznać, iż negocjacje w powyższym zakresie faktycznie zostały przeprowadzone, skoro Zamawiający udzielił zamówienia firmie Drogomex Sp.

z o.o. w wysokości zaproponowanej przez wykonawcę (244.407,15 zł), jak również w wysokości odpowiadającej niemalże wysokości środków zabezpieczonych w budżecie na powyższe zadanie (245.000,00 zł, tj. (99,76%).⁴⁵

W związku z faktem, iż zaproszenie do negocjacji skierowane zostało tylko do jednej firmy, jak również, że zamówienia publicznego udzielono firmie DROGOMEX Sp. z o.o. za wartość większą niż wynikająca z kosztorysu inwestorskiego, zwrócono się do Starosty Zgierskiego z zapytaniami:

- 1) dlaczego do negocjacji zaproszony został tylko jeden wykonawca – firma DROGOMEX Sp. z o.o. Pruszków – z którym Powiat Zgierski zawarł następnie umowę nr 75/2017 za wynagrodzeniem 244.407,15 zł brutto skoro wartość kosztorysowa robót wynosiła 111.583,78 zł netto, tj. 137.248,05 zł brutto,
- 2) dlaczego podjęte zostały negocjacje z tym konkretnym wykonawcą, a nie np. z którąś z firm konkurencyjnych z terenu województwa łódzkiego?

W piśmie z dnia 2 lipca 2017 roku będącym odpowiedzią Wicestarosty Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego na powyższego zapytania czytamy: *„Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu informuje, że w dniu 17.10.2017r. zostało ogłoszone zamówienie publiczne na zadanie pn. 'Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków'”. Do wyznaczonego terminu tj. 08.11.2017r. godz. 10:10 nie wpłynęła żadna oferta. Z uwagi na powyższe Zamawiający przeprowadził postępowanie w trybie zamówienia z wolnej ręki zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.). W związku z brakiem zainteresowania wykonawców realizacją przedmiotowego zadania Zamawiający wskazał firmę gotową wykonać przedmiotową inwestycję w przewidzianym terminie. Firma 'Drogomex' realizowała wcześniej inne inwestycje dla Powiatu Zgierskiego.”*

W dniu 3 lipca 2018 roku kontrolujący zwrócili się do Starosty Zgierskiego, z zapytaniem uzupełniającym do wcześniejszego wystąpienia i powyższej odpowiedzi prosząc o wyjaśnienie różnicy między wartością udzielonego zamówienia (244.407,15 zł brutto), a wartością kosztorysową (137.248,05 brutto).

Wyjaśnienie w powyższej kwestii, pismem z dnia 10 lipca 2018 roku, złożył również Wicestarosta Krzysztof Kozanecki, działający w zastępstwie Starosty Zgierskiego, w gdzie czytamy: *„W odpowiedzi na pismo z dnia 03.07.2018r. dotyczące wyjaśnienia różnicy pomiędzy wartością udzielonego zamówienia, a wartością kosztorysową wynagrodzenia Wykonawcy, tj. firmy DROGOMEX Sp. z o.o. wynikającego z umowy nr 75/2017 na wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E w m. Bratoszewice, gm. Stryków Zarząd Powiatu Zgierskiego informuje, że wiele okoliczności miało wpływ na podnoszone przez Panią kwestie. Na wstępie należy nadmienić, że zadanie: „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E ul. Kolejowa w m. Bratoszewice gm. Stryków” jest dopełnieniem przebudowy tej drogi w tym konkretnym miejscu. Ponadto należy dodać, że kosztorys inwestorski tworzony był w I półroczu 2017 roku, a kontrakt podpisano i zrealizowano w drugiej części II półrocza. W ówczesnym czasie wartość cen potencjalnych Wykonawców znacznie wzrosły (ok. 150%). Należy również wspomnieć, że na cenę firmy DROGOMEX Sp. z o.o. miał również niewątpliwie wpływ termin wykonania (późna jesień – grudzień 2017, gdzie aura jest już loterią pogodową). Wspomniane wyżej okoliczności miały wpływ na wzrost oferty Wykonawcy o 107.159,10 zł brutto w stosunku do kosztorysu inwestorskiego.”*

⁴⁵ Zgodnie z uchwałą nr XXXIX/450/17 z dnia 30 listopada 2017 roku plan po zmianach na zadaniu wynosił 245.000,00 zł.

Odnosząc się do wyjaśnienia z dnia 10 lipca 2018 roku dotyczącego różnicy między wartością kosztorysową a wynagrodzeniem Wykonawcy należy podkreślić, iż kosztorys, który był sporządzony w I półroczu 2017 roku został uaktualniony na dzień 22 listopada 2017 roku przez Roberta Kowalskiego – Naczelnika Wydziału Drogownictwa, zatem przez samego autora kosztorysu. Tym samym kosztorys ten zachowuje swoją ważność na wskazany dzień, tj. 22 listopada 2017 roku. W odniesieniu do powyższego, uwagi wymaga fakt, iż Robert Kowalski jest fachowcem w branży budowlano-drogowej posiadającym specjalistyczne uprawnienia, jak również Naczelnikiem Wydziału Drogownictwa, co pozwala stwierdzić, iż jest zarówno teoretykiem, jak i praktykiem w dziedzinie drogownictwa. Powyższe potwierdzone zostało pełnieniem przez Roberta Kowalskiego funkcji inspektora nadzoru przy realizacji poszczególnych zadań. Zdaniem kontrolujących nieprawdopodobne jest aby specjalista działający na co dzień w branży – potwierdzając aktualność kosztorysu – nie uwzględnił zaistniałych na rynku ekonomicznych zmian.

Wyjaśnienia z dnia 2 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie zadania pn. „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” stanowią załącznik nr 22 do protokołu kontroli.

Wyjaśnienie z dnia 10 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie różnicy wartości zamówienia w stosunku do kosztorysu inwestorskiego stanowi załącznik nr 23 do protokołu kontroli.

Powiat Zgierski w dniu 8 grudnia 2017 roku, reprezentowany przez Bogdana Jarotę – Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego oraz Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego – przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu – Iwony Stańczyk, zawarł umowę nr 75/2017 z firmą DROGOMEX Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie. Podstawą zawarcia umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków od skrzyżowania z drogą krajową nr 14 do przejazdu kolejowego w Bratoszewicach na odcinku o długości 0,600 km. Inwestycja zlokalizowana na działce nr ewid. 215/1, obręb Bratoszewice. Zgodnie z umową, termin realizacji zadania określono:

- 5) termin rozpoczęcia umowy – od dnia podpisania umowy
- 6) termin przekazania terenu robót – do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy,
- 7) termin rozpoczęcia robót – do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,
- 8) termin zakończenia robót: 10 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu.

W odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 3 i 4), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 14 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. możliwość przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych w pkt 10 i 11, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 10 lit. a-d, oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okolicznościach wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 11 lit. a-h.

Za wykonanie przedmiotu umowy strony ustaliły całkowite wynagrodzenie ryczałtowe brutto 244.407,15 zł, które obejmowało wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w tym ryzyko Wykonawcy z tytułu oszacowania kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, a także oddziaływania innych czynników mających lub mogących mieć wpływ na koszty. Płatność miała nastąpić za wykonane i odebrane roboty. Faktura miała być wystawiona po odbiorze całości przedmiotu umowy, dokonany przez Zamawiającego i potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich

elementów robót, składających się na przedmiot umowy. W przypadku stwierdzenia w protokole odbioru usterek lub wad w wykonaniu przedmiotu umowy, termin płatności miał być liczony od dnia usunięcia usterek lub wad przez Wykonawcę, potwierdzony protokołem odbioru. Zapłata wynagrodzenia miała nastąpić w terminie 30 dni od doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy. Umowa podpisana została ze strony Zamawiającego przez Przewodniczącego Zarządu Powiatu Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Wojciecha Brzeskiego przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk udzielonej w dniu 7 grudnia 2017 roku.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył ubezpieczeniową gwarancję należytego wykonania kontraktu i usunięcia wad i usterek nr 32GG09/0021/17/0184 z dnia 6 grudnia 2017 roku, wystawioną przez InterRisk TU S.A. ważną:

w okresie od 7 grudnia 2017 roku do 23 stycznia 2018 roku do kwoty 12.220,36 zł – do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany z tytułu zapłaty wymagalnych kar umownych w związku z niewykorzystaniem lub nienależytym wykonaniem umowy z dnia 7 grudnia 2017 roku dotyczącej wykonania nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, w brzmieniu z dnia jej zawarcia,

w okresie od 24 stycznia 2018 roku do 7 lutego 2021 roku do kwoty 3.666,12 zł do zapłacenia których na rzecz Beneficjenta gwarancji Zobowiązany jest zobowiązany w przypadku nie usunięcia lub nie należytego usunięcia wad i usterek, ujawnionych w ww. okresie po podpisaniu protokołu zdawczo – odbiorczego, na zasadach określonych w umowie objętą gwarancją.⁴⁶

W dniu 21 grudnia 2017 roku opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia (500079193-N-2017), jak również ogłoszenie o zmianie ogłoszenia (500079358-N-2017 z dnia 21 grudnia 2017 roku).

Protokół postępowania o udzielenie zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki (druk ZP-WR) zatwierdzony został przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Członka Zarządu – Adama Świniucha (brak daty zatwierdzenia protokołu).

Realizacja zadania

Zgodnie z postanowieniami umowy (§ 6 ust. 1) nadzór inwestorski w zakresie zadania wykonania nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – pełnił Pan Robert Kowalski – Naczelnik Wydziału Drogownictwa w Starostwie Powiatowym w Zgierzu.

Zgłoszenie budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę w zakresie: „Wykonania nakładki asfaltowej w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice” wystawione zostało w dniu 16 czerwca 2017 roku. Termin rozpoczęcia robót budowlanych w ww. zgłoszeniu wskazano na 24 lipca 2017 roku. W zakresie wskazanego zgłoszenia – nie wniesiono sprzeciwu.

Pismem z dnia 12 grudnia 2017 roku Wykonawca – stosownie do zapisów § 5 ust. 2 umowy nr 75/2017 – przedłożył Zamawiającemu listę pracowników realizujących przedmiotowe zadanie zatrudnionych na podstawie umowy o pracę, **przy czym na piśmie – tak samo jak w przypadku zadania dot. przebudowy drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – stwierdzono brak daty jego wpływu do**

⁴⁶ Uwagi w zakresie zapisów gwarancji należytego wykonania umowy zawarto we wcześniejszej części protokołu dotyczącej postępowania na przebudowę drogi powiatowej nr 5110E na odcinku Tymianka-Osse.

Starostwa Powiatowego, co jednocześnie uniemożliwia zweryfikowanie terminowości wskazanego w § 5 ust. 2 umowy obowiązku 7 dni od dnia podpisania umowy).

W dniu 15 grudnia 2017 roku, tj. 7 dni od dnia zawarcia umowy nr 75/2017 spisany został protokół z przekazania placu budowy w zakresie zadania „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gmina Stryków”. Z protokołu nie wynika aby wraz z przekazaniem placu budowy, przekazane zostały jakiegokolwiek dokumenty. W przekazaniu placu budowy uczestniczył Kierownik Oddziału Patrolowo – Drogowego Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu – Jarosław Filipiński, Inspektora Nadzoru – Robert Kowalski, oraz Kierownik Kontraktu firmy Drogomex Sp. o.o. – Marcin Gnat, który jednocześnie pełnił funkcję Kierownika Budowy.

Pismem z dnia 22 grudnia 2017 roku skierowanym do Zarządu Powiatu Zgierskiego Wykonawca poinformował, iż roboty na przedmiotowym zadaniu zostały wykonane w całości i jednocześnie zwrócił się z prośbą o wyznaczenie terminu odbioru końcowego. Wskazane pismo wpłynęło do Starostwa Powiatowego w Zgierzu w tym samym dniu, tj. 22 grudnia 2017 roku. **Zatem roboty na przedmiotowym zadaniu wykonane zostały w ciągu 7 dni.**

Protokół końcowy z odbioru robót pn. Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w Bratoszewicach, gm. Stryków nastąpił w dniu 27 grudnia 2017 roku. Zgodnie z zapisem w protokole roboty zakończono w dniu 22 grudnia 2017 roku. Zgodnie ze spisaniem protokołem końcowym odbioru robót Komisja w składzie: Bogdan Jarota – Odbierający, w obecności Jarosława Filipińskiego i Roberta Kowalskiego, przy udziale Marcina Gnata Kierownika Kontraktu i Kierownika Budowy – w jednej osobie, dokonała w dniu 27 grudnia 2017 roku odbioru robót objętych wynagrodzeniem ryczałtowym na sumę 244.407,15 zł brutto. Komisja nie stwierdziła usterek. W wyniku powyższego Komisja postanowiła uznać roboty za wykonane w terminie umownym. Protokół podpisali: Bogdan Jarota – Starosta Zgierski – jako odbierający, oraz Jarosław Filipiński – Kierownik Oddziału Patrolowo-Drogowego Wydziału Drogownictwa, Robert Kowalski – Inspektor Nadzoru, Marcin Gnat - jako Wykonawca i jako Kierownik Budowy.

W odniesieniu do wskazanego powyżej pisma z dnia 12 grudnia 2017 roku dotyczącego wykazu pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę realizujących zadanie pn. „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w Bratoszewicach, gm. Stryków”, kontrolujący na podstawie przyjętej do kontroli próby ustalili, iż w tym samym okresie firma DROGOMEX Sp. z o.o. realizowała dla Powiatu Zgierskiego drugie zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie”. Udzielenie zamówienia w obu zadaniach nastąpiło w trybie z wolnej ręki. Umowy na wskazane zadania zawarte zostały w tym samym dniu, tj. 8 grudnia 2017 roku. Każde z zadań wykonane miało zostać w ciągu 10 dni kalendarzowych. Zadanie w drodze powiatowej nr 5110E rozpoczęto 12 grudnia 2017 roku zaś zakończono 20 grudnia 2017 roku, natomiast zadanie w drodze powiatowej nr 5120E rozpoczęto 15 grudnia 2017 roku, a zakończono 22 grudnia 2017 roku. Wskazane zadanie, zgodnie z przedłożoną dokumentacją, zrealizowano odpowiednio w ciągu 9 dni i 8 dni. Wykonawca w przypadku obu zadań przedłożył Zamawiającemu pismami z dnia 12 grudnia 2017 roku dwa odrębne wykazy pracowników realizujących przedmiotowe zadania zawierające następujące dane: stanowisko; badania lekarskie „od”, BHP, umowa o pracę „od”. Konfrontacja obu wykazów wykazała, iż są one identyczne w zakresie stanowisk, jak i wskazanych dat, różnią się jedynie nazwą zadania. Zatem stwierdzić należy, iż powyższe zadania realizowane były przez tych samych pracowników dodatkowo w tak samo krótkim czasie i w różnych miejscach. Powyższe poddaje wątpliwość, czy przedmiotowe zadania faktycznie

zrealizowane zostały zgodnie z danymi, które wynikają z przedłożonej kontrolującym dokumentacji.

AKTA KONTROLI [strony P:1-147] kserokopie: wniosek o wszczęcie procedury dot. wykonania nakładki na drodze 5120E Kolejowa w Bratoszewicach, powołanie składu KP wraz z oświadczeniami – art. 17 ust. 2, wniosek komisji w sprawie wyboru trybu, zaproszenie do udziału w negocjacjach, odpowiedź na zaproszenie, ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy, ocena oferty, protokół z negocjacji, umowa nr 75/2017 z dnia 8 grudnia 2017 roku, gwarancja wystawiona przez InterRisk, harmonogram robót, wykaz pracowników realizujących przedmiot zamówienia, protokół postępowania ZP-WR, ogłoszenie o udzieleniu zamówienia i ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, zgłoszenie budowy, protokół z przekazania placu budowy, zgłoszenie odebrania robót, protokół końcowy odebrania robót, faktura VAT FVP/196/2017 i WB nr 177.

W dniu 29 czerwca 2018 roku kontrolujący, wraz z przedstawicielem Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu dokonali wizji lokalnej na terenie Powiatu Zgierskiego, w tym w Bratoszewicach w zakresie 3) zadania pn. Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w Bratoszewicach (umowa nr 75/2017 z dnia 8 grudnia 2017 roku) ustalając, iż na odcinku drogi objętym realizacją zadania – nie stwierdzono prowadzenia robót budowlanych (**protokół z wizji lokalnej patrz załącznik nr 18**).

Zabezpieczenie środków na zadanie

Uchwała budżetowa na rok 2017 (nr XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) nie przewidywała zadania pn.: Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków.

Uchwałą zmieniającą budżet nr XXXIV/379/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego wprowadziła do realizacji zadanie pn. Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków określając jednocześnie planowane wydatki na wskazane zadanie w kwocie 137.441,00 zł.

W dniu 30 listopada 2017 roku, gdzie Rada Powiatu Zgierskiego podjęła uchwały na podstawie których dokonała zwiększenia środków na przedmiotowym zadaniu o kwoty:

42.154,00 zł – plan po zmianach 179.595,00 zł (uchwała nr XXXIX/449/17),

65.405,00 zł – plan po zmianach 245.000,00 zł (uchwała nr XXXIX/450/17).

Ostatecznie środki na zadanie pn. Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków zabezpieczone zostały w kwocie 245.000,00 zł. Umowa na przedmiotowe zadanie zawarta została w dniu 8 grudnia 2017 roku, tym samym na dzień zaciągnięcia zobowiązania środki zabezpieczone zostały we właściwej wysokości.

Przedmiotowe zadanie, podobnie jak zadanie związane z przebudową drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie oraz zadanie dotyczące budowy chodnika w pasie drogi powiatowej nr 5120 E w Bratoszewicach, realizowane było przy udziale środków pochodzących z dotacji celowej uzyskanej przez Powiat z Gminy Stryków na podstawie opisane wcześniej umowy nr WF.3033.2.2017 zawartej między Gminą Stryków a Powiatem Zgierskim. Na podstawie wskazanej umowy Gmina Stryków zobowiązała się do przekazania na rzecz Powiatu dotacji celowej na „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” w kwocie 68.720,05 zł. Umowa określała, że wysokość pomocy finansowej na zadanie wymienione w pkt 1 nie może przekroczyć 60% wartości inwestycji wynikającej z rozstrzygnięć przetargowych. Aneks z dnia 30 listopada 2017 roku zmieniono wysokość dotacji na poszczególne zadania, w tym na „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków” na kwotę 154.797,08 zł.

Wydział Drogownictwa pismem znak: DR.032.218.2017.JF z dnia 28 grudnia 2017 roku przedłożył w Urzędzie Miejskim w Strykowie rozliczenie końcowe udzielonej dotacji. Środki z przyznanej dotacji wpłynęły na rachunek Powiatu w dniu 28 grudnia 2017 roku.

W dniu 28 grudnia 2017 roku do Starostwa Powiatowego w Zgierzu wpłynęła faktura VAT nr FVP/0196/2017 wystawiona w dniu 27 grudnia 2017 roku przez firmę „DROGOMEX” Sp. z o.o. na kwotę 244.407,15 zł tytułem „Roboty drogowe – Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków, zgodnie z umową nr 75/2017 z dnia 08.12.2017 r.” Zapłata całości nastąpiła w tym samym dniu, tj. 28 grudnia 2017 roku (WB nr 177) przy terminie zapłaty określonym na fakturze – 26 stycznia 2018 roku i 30 dniowym terminie zapłaty wskazanym w umowie 75/2017, przy czym w opisie merytorycznym sporządzonym do faktury przez Wydział Drogownictwa wskazano, iż wydatek współfinansowany jest przez Gminę Stryków w wysokości 154.797,08 zł, jak również, że faktura do opłacenia niezwłocznie. Zatwierdzenia do zapłaty wydatku w kwocie 244.407,15 zł dokonał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Główny Księgowy – Agnieszka Szymczyk.

14. PRZEBUDOWA DROGI POWIATOWEJ NUMER 5122 E – UL. DŁUGA W ROSANOWIE, GM. ZGIERZ

14.1. Realizacja zadania

Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu przygotował wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego na „Przebudowę drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz”, gdzie zaproponowany został tryb - przetarg nieograniczony z umową ryczałtową. Szacunkowa wartość zamówienia określona została w wysokości 1.582.866,49 zł netto (379 138,78 euro), 1.946.925,78 zł brutto (466.340,70 euro), natomiast kwota brutto przeznaczona na sfinansowanie zamówienia: 814.909,77 zł. Termin rozpoczęcia realizacji zamówienia wskazano jako 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu, zaś zakończenie do 45 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu. Wniosek o wszczęcie procedury podpisany został w dniu 6 marca 2017 roku przez Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego, oraz przez Skarbnika Powiatu ze wskazaniem wysokości środków zabezpieczonych w budżecie (814.909,77 zł brutto). Zatwierdzenia ze strony Zamawiającego dokonali w dniu 7 marca 2017 roku Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Wicestarosta – Krzysztof Kozanecki. Zgodnie z opisem technicznym załączonym do wniosku zadanie miało być realizowane na odcinku o długości 1,795 km od skrzyżowania z ul. św. Teresy do skrzyżowania z ul. Łanową.

Specyfikacja istotnych warunków zamówienia do powyższego zadania określała termin wykonania zamówienia, jako:

[1] termin przekazania terenu robót budowlanych: do 7 dni kalendarzowych od dnia podpisania umowy na realizację przedmiotowego zamówienia publicznego,

[2] rozpoczęcie: w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu,

[3] zakończenie: w terminie min. 35 max. 45 dni kalendarzowych od dnia przekazania Wykonawcy terenu budowy.

Kryteriami oceny ofert były:

[1] cena oferty brutto – 60% - 60 pkt,

[2] termin wykonania – wykonawca zobowiązany został to wskazania całkowitego terminu realizacji przedmiotu zamówienia wyrażony w dniach kalendarzowych w następujących

przedziałach czasowych: 35 dni lub 40 dni lub 45 dni od dnia przekazania terenu budowy – 40% udziału w ocenie – 40 pkt.

Zgodnie z SIWZ, przyznanie punktów poszczególnym ofertom w odniesieniu do kryterium terminu odbywać się miało na wg zasad:

- a) równym minimalnemu, tj. 35 dni kalendarzowych – 40 pkt,
- b) 40 dni kalendarzowych – 20 pkt,
- c) Równym maksymalnemu, tj. 45 dni kalendarzowych – 0,00 zł.

W SIWZ wskazano, że wykonawca obowiązkowo musi wskazać tylko jeden termin wykonania:

- a) w przypadku zaoferowania terminu wykonania poniżej 35 dni kalendarzowych – oferta wykonawcy miała zostać odrzucona jako niezgodna z treścią SIWZ,
- b) w przypadku zaoferowania terminu wykonania powyżej 45 dni kalendarzowych – oferta wykonawcy miała zostać odrzucona jako niezgodna z treścią SIWZ.

Specyfikacja, mimo iż wnioski o wszczęcie procedury podpisany został przez kierownika Zamawiającego w dniu 7 marca 2017 roku, zatwierdzona została we wrześniu 2017 roku (brak dokładnej daty zatwierdzenia). Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane zostało w Biuletynie Zamówień Publicznych (592117-N-2017) i na stronie BIP Zamawiającego w dniu 28 września 2017 roku. W tym samym dniu na stronie BIP nastąpiła publikacja SIWZ. Wadium wynosiło 15.000,00 zł. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy – 5% wartości wynagrodzenia.

W terminie wskazanym przez zamawiającego, tj. 13 października 2017 roku godz. 10⁰⁰ oferty zostały złożone przez 4 wykonawców:

Nr oferty	Dane wykonawcy	Cena ofertowa ryczałtowa brutto	Termin wykonania	Okres gwarancji	Ocena ofert
1.	Przedsiębiorstwo Budowy Dróg i Mostów „ERBEDIM” Sp. z o.o. 97-300 Piotrków Trybunalski, ul. Żelazna 3	1.195.010,84	40 dni	36 m-cy	45,14 pkt <u>20 pkt</u> 65,14 pkt
2.	„DROGOMEX” Sp. z o.o. 05-800 Pruszków, ul. Stefana Bryły 4	899.130,00	35 dni	36 m-cy	60 pkt <u>40 pkt</u> 100 pkt
3.	WŁODAN Andrzej Włodarczyk Spółka Jawna 95-200 Pabianice, Porszewice 31	928.159,61	45 dni	36 m-cy	58,12 pkt <u>0 pkt</u> 58,12 pkt
4.	SKAŃSKA S.A. 01-518 Warszawa, ul. Gen. J. Zajączka 9	918.852,89	45 dni	36 m-cy	58,71 pkt <u>0 pkt</u> 58,71 pkt

W dniu 16 listopada 2017 roku Powiat Zgierski, reprezentowany przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę, oraz Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu, zawarł umowę nr 69/2017 z firmą DROGOMEX Sp. z o.o. Przedmiotem umowy było udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie w gm. Zgierz”. Termin rozpoczęcia umowy: od dnia podpisania umowy; termin przekazania terenu robót: do 7 dni kalendarzowych od daty podpisania umowy; termin rozpoczęcia robót: do 7 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu; termin zakończenia robót – 35 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu.

Jednocześnie wskazano, że w odniesieniu do terminu wykonania robót budowlanych (pkt 3 i 4), określonego zapisami umownymi nie będzie zaliczany okres w trakcie jej realizacji, spowodowany wystąpieniem okoliczności, o których mowa w § 14 ust. 2 pkt 9 umowy, tj. możliwości przedłużenia terminu wykonania umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wymienionych w pkt 10 i 11, tj. wstrzymania robót budowlanych w związku z wystąpieniem niekorzystnych warunków atmosferycznych (pkt 10), oraz wstrzymaniem robót budowlanych w okolicznościach wyspecyfikowanych w § 14 ust. 2 pkt 11 umowy.

Ustalone wynagrodzenie, było wynagrodzeniem ryczałtowym wynoszącym 899.130,00 zł brutto i było tożsame z ceną złożoną w ofercie. W § 3 ust. 5-7 umowy wskazano, że wykonawca wystawi fakturę po odbiorze całości przedmiotu umowy, dokonany przez Zmawiającego i potwierdzającym prawidłowe wykonanie wszystkich elementów robót składających się na przedmiot umowy. Płatność nastąpi za wykonane i odebrane roboty zgodnie z SIWZ. Podstawą wystawienia faktury jest protokolarne odebranie prac objętych przedmiotem umowy. Umowa podpisana została ze strony Powiatu Zgierski przez Starostę Zgierskiego – Bogdana Jarotę i Wicestarostę – Krzysztofa Kozaneckiego, przy kontrasygnacie Skarbnika – Iwony Stańczyk. Umowa zawarta została zgodnie z postanowieniami zawartymi w art. 94 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Przed podpisaniem umowy wykonawca przedłożył ubezpieczeniową gwarancję należytego wykonania umowy oraz usunięcia wad i usterek nr PO/00789659/2017 z dnia 14 listopada 2017 roku, wystawioną przez Generali TU S.A. ważną:

w okresie od 16 listopada 2017 roku do 21 stycznia 2018 roku do wysokości 44.956,50 zł – w zakresie roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania robót/prac/usług objętych umową,

w okresie od 22 stycznia 2018 roku do 5 lutego 2021 roku do kwoty 13.486,95 zł w zakresie roszczeń z tytułu wad fizycznych i usterek w przedmiocie umowy.

Zgodnie z postanowieniami umowy nr 69/2017 (§ 6 ust. 1) nadzór inwestorski w zakresie zadania dotyczącego przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie – pełnił Pan Robert Kowalski pełniący jednocześnie funkcję Naczelnika Wydziału Drogownictwa w Starostwie Powiatowym w Zgierzu.

Wymieniona umowa nr 69/2017 na realizację zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej Nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz”, jak zostało wskazane powyżej, zawarta została w dniu 16 listopada 2017 roku. W związku z powyższym zwrócono się do Wydziału Drogownictwa o przedłożenie dokumentacji związanej z realizacją przedmiotowego zadania. Na wskazaną okoliczność kontrolującej okazano notatkę służbową z dnia 22 listopada 2017 roku, w której czytamy: *„W dniu 16.11.2017r. została przekazana do Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu podpisana Umowa Nr 69/2017 z dnia 16.11.2017r. na wykonanie zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej Nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz” z firmą „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie. Ze względu na to, że warunki atmosferyczne utrzymują się poniżej +5° C nie mogą przekazać placu budowy Wykonawcy robót (prognozy pogody w załączeniu).”* Notatka podpisana została przez pracownika Wydziału Drogownictwa – Ewelinę Mrowińską. Na notatce Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski dokonał adnotacji o treści *„Notatkę wykorzystać w celach służbowych i dołączyć do akt sprawy”*.

Załączone do notatki służbowej prognozy pogody⁴⁷ sporządzone zostały dla danego dnia wraz z prognozą na kolejne dwa dni i wskazywały m.in.:

[1] wydruk prognozy z dnia 16 listopada 2017 roku, obejmujący dni 16, 17 i 18 listopada 2017 roku wskazywał dla tychże dni temperaturę prognozowaną na poziomie +5°C i +4°C

⁴⁷ Wydruki sporządzone ze strony www.meteo.pl

i w ciągu dnia, która wieczorami mogła obniżyć się prawie do zera stopni. W tym czasie nie przewidywane były żadne opady,

[2] wydruk prognozy z dnia 17 listopada 2017 roku, obejmujący dni 17, 18 i 19 listopada 2017 roku dla wymienionych dni temperaturę prognozowaną poniżej +5°C w ciągu dnia, która wieczorami mogła obniżyć się prawie do zera stopni,

[3] wydruk prognozy z dnia 20 listopada 2017 roku, obejmujący dni 20, 21 i 22 listopada 2017 roku przewidywał w dniu 20 i 21 listopada 2017 roku temperaturę poniżej +5°C, która w dniu 22 listopada 2017 roku miała wynosić powyżej +5°C w ciągu dnia,

[4] wydruk prognozy z dnia 21 listopada 2017 roku, obejmujący dni 21, 22 i 23 listopada 2017 roku przewidywał na dzień 21 listopada 2017 roku temperaturę jeszcze poniżej +5°C, która w dniu 22 i 23 listopada 2017 roku miała wzrosnąć powyżej +5°C,

[5] wydruk prognozy z dnia 22 listopada 2017 roku, obejmujący dni 21, 22 i 23 listopada 2017 roku wskazuje, iż w dniu 22 grudnia 2017 roku temperatura miała wynosić +5°C, natomiast w dniach 23 i 24 listopada 2017 roku temperatura ta w ciągu dnia miała być powyżej +5°C i oscylować na poziomie +8-10°C.

Kontrolującym nie przedłożono dalszych prognoz na kolejne dni, ani w miesiącu listopadzie, ani w miesiącu grudniu. Natomiast z powyższych prognoz wynika, iż w dniach 22-24 listopada 2017 roku temperatura w ciągu dnia miała być powyżej +5°C, przy czym z ustalonego stanu faktycznego wynika, iż Zamawiający nie podjął żadnej innej próby przekazania Wykonawcy terenu budowy.

W związku z faktem, iż na dzień rozpoczęcia kontroli RIO powyższa inwestycja nie została zrealizowana, jak również nie została rozpoczęta, w dniu 18 kwietnia 2018 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa – Robert Kowalski złożył wyjaśnienie, cyt.: „W dniu 16.11.2017r. została przekazana do Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu podpisana Umowa Nr 69/2017 z dnia 16.11.2017r. na wykonanie zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej Nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz” z firmą „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie. Ze względu na to, że warunki atmosferyczne utrzymywały się poniżej +5° C nie można było przekazać placu budowy Wykonawcy robót. Powyższa okoliczność warunkuje możliwość prawidłowej realizacji przedmiotu umowy w zakresie przebudowy dróg powiatowych, gdyż prowadzenie prac budowlanych w temperaturach poniżej +5° C ma znaczący wpływ na prawidłowe wykonywanie w sposób właściwy przedmiotu umowy. Przedmiotowej drogi nie można było również przekazać z uwagi na fakt, że nie posiadaliśmy zgłoszenia wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę od jednostki Architektoniczno – Budowlanej. Co istotne w przedmiotowej sprawie, fakt nieprzekazania drogi zgodnie z postanowieniami umowy wystąpił wskutek niekorzystnych warunków atmosferycznych, co z kolei nie wpływa w żaden sposób na realizację roszczeń finansowych wynikających z przedmiotowej umowy. Ponadto w umowie nie przewidziano jakichkolwiek roszczeń Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego z uwagi na nieprzekazanie terenu budowy. W tym też aspekcie podjęte były rozmowy z Wykonawcą celem uniknięcia ewentualnych problemów związanych z przekazaniem placu budowy w terminie późniejszym. Jednakże kwestią najważniejszą w realizacji ww. przedmiotu umowy, było zachowanie należytej jakości świadczonych przez Wykonawcę usług, które w sytuacji podjęcia prac przy temperaturze poniżej +5° C mogłyby skutkować mniejszą ich jakością. Przy pierwszych założeniach inwestycyjnych planowanej do przebudowy drogi powiatowej Nr 5122 E – ul. Długa w miejscowości Rosanów, gm. Zgierz parametry drogi wymagały zgody na odstępstwo od warunków techniczno – budowlanych zawartych w rozporządzeniu Ministra Transportu i Gospodarki Morskiej z dnia 2 marca 1999 r. w sprawie warunków technicznych jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich usytuowanie (Dz. U. z 2016 r. poz. 124). W związku z tym jednostka Architektoniczno – Budowlana wystąpiła do

Ministra Infrastruktury i Budownictwa o uzyskanie takiego odstępstwa. W odpowiedzi otrzymaliśmy pismo od Ministra informujące o dodatkowych brakach min. brakowało projektu, którego wykonanie wiązałoby się z wydatkowaniem dodatkowych kosztów. Po konsultacji przedmiotowego pisma o uzupełnienie braków Naczelnika Wydziału Drogownictwa ze Starostą Bogdanem Jarotą otrzymaliśmy informację, że przedmiotowe braki nie będą uzupełniane, a z dokumentami technicznymi powracamy do wersji pierwotnej. Droga w pierwszej wersji została zaprojektowana w taki sposób, żeby ją odsunąć od gęstej zabudowy, drzew, słupów energetycznych. Zgodnie z sugestiami Starosty Naczelnik dostosował parametry drogi w taki sposób, żeby jej przebudowa była zgodna z warunkami przedstawionymi w w/w Rozporządzeniu. Z uwagi na fakt, że przebudowana droga powiatowa przekracza długość 1 km Zarząd Powiatu Zgierskiego wystąpił do Gminy Zgierz z wnioskiem o uzyskanie Decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach realizacji przedsięwzięcia. Niestety na przełomie roku 2017/2018 zmieniły się przepisy dotyczące prawa wodnego. Powstała nowa instytucja Wody Polskie, która również oprócz Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska i Państwowej Inspekcji Sanitarnej opiniuje uzyskanie Decyzji środowiskowej, co znacznie wydłuża proces ubiegania się o jej wydanie. Niezwłocznie po otrzymaniu powyższej Decyzji Zarządca drogi zgłosi wykonanie robót nie wymagających pozwolenia na budowę do jednostki Architektoniczno – Budowlanej. Jednocześnie informuję, że na dzień sporządzenia przedmiotowego pisma plac budowy nie został Wykonawcy przekazany.”

W nawiązaniu do złożonego wyjaśnienia w dniu 21 maja 2018 roku kontrolująca zwróciła się do Starosty Zgierskiego o informację, czy Powiat Zgierski uzyskał wspomnianą w wyjaśnieniu decyzję, jak również o wskazanie kiedy nastąpi zgłoszenie wykonania robót nie wymagających pozwolenia na budowę do jednostki Architektoniczno – Budowlanej, jak również kiedy przekazany zostanie Wykonawcy plac budowy? Ponadto kontrolująca zwróciła się do Starosty o wyjaśnienie dlaczego przedmiotowe zadanie zaplanowane zostało do realizacji w okresie jesienno – zimowym, tj. przy dużym prawdopodobieństwie nie zrealizowania zadania w 2017 roku, gdyż umowa zawarta została w dniu 16 listopada 2018 roku z terminem zakończenia robót 35 dni kalendarzowych od dnia przekazania terenu, co powoduje że termin zakończenia robót – przy założeniu przekazania placu budowy w ciągu 7 dni od dnia podpisania umowy – przypadał na drugą połowę grudnia 2017 roku, tj. na okres z warunkami atmosferycznymi niesprzyjającymi robotom budowlanym ze względu na niskie temperatury. W piśmie z dnia 18 kwietnia 2018 roku Naczelnik Wydziału Drogownictwa poinformował, iż plac budowy nie został Wykonawcy przekazany właśnie ze względu na temperatury utrzymujące się poniżej +5° C już w miesiącu listopadzie 2017 roku.

Na wskazane zapytania Starosta Zgierski pismem z dnia 25 maja 2018 roku udzielił odpowiedzi: „Zarząd Powiatu Zgierskiego uzyskał Decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach na wykonanie powyższego przedsięwzięcia, która w dniu 22 maja 2018 r. stała się ostateczna. Ponadto w dniu 23 maja 2018 r. Zarząd Powiatu Zgierskiego otrzymał zgłoszenie wykonania robót budowlanych nie wymagających pozwolenia na budowę, a także zaświadczenie o braku podstaw do wniesienia sprzeciwu przez jednostkę Architektoniczno – Budowlaną. W związku z powyższym, w dniu 23 maja 2018 roku został przekazany plac budowy Wykonawcy robót – firmie „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie. Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu w dniu 07 września 2017 r. przekazał do Biura Zamówień Publicznych Starostwa Powiatowego w Zgierzu wniosek o wszczęcie procedury w sprawie udzielenia zamówienia publicznego. W dniu 13 października 2017 r. Zamawiający, reprezentowany przez Komisję Przetargową dokonał otwarcia ofert przedmiotowego postępowania. Kwota najkorzystniejszej oferty wyniosła 899 130,00 zł. Uchwałą Nr XXXVII/403/17 Rady Powiatu Zgierskiego z dnia 29 września 2017 r. na przedmiotowe zadanie była zabezpieczona kwota w wysokości 859 560,00 zł. Rada Powiatu Zgierskiego Uchwałą Nr XXXVIII/434/17 z dnia 27 października 2017 r. zwiększyła kwotę na to zadanie w budżecie Powiatu Zgierskiego

do kwoty 899 131,00 zł. W związku z powyższym Powiat Zgierski reprezentowany przez Zarząd Powiatu Zgierskiego w dniu 09 listopada 2017 r. dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty złożonej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego. Mając na uwadze powyższe w dniu 16 listopada 2017 r. została podpisana Umowa Nr 69/2017 z Wykonawcą robót – firmą „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie na wykonanie przebudowy – ul. Długiej w Rosanowie, gm. Zgierz.”

Wyjaśnienie z dnia 18 kwietnia 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa w zakresie przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E; zapytania inspektora RIO z dnia 21 maja 2018 roku; odpowiedzi Starosty Zgierskiego z dnia 25 maja 2018 roku wraz z załącznikami stanowi załącznik nr 24 do protokołu kontroli.

W związku z rozpoczęciem realizacji zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie” kontrolującej okazano:

- decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach z dnia 19 kwietnia 2018 roku (ZŚ.6220.11.2017), w której stwierdzono, że brak potrzeby przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko dla przedsięwzięcia polegającego na przebudowie drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie gm. Zgierz (realizowanego na działkach nr ewid. 323/4, 323/3 i 1024/47 w obrębie Rosanów na terenie gm. Zgierz). Z wydanej decyzji wynika, iż wniosek w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla ww. przedsięwzięcia złożony został w dniu 14 listopada 2017 roku, a następnie uzupełniony w dniu 29 grudnia 2017 roku,
- protokół z przekazania palcu budowy spisany w dniu 23 maja 2018 roku,
- zgłoszenie budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę w zakresie: „Przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie” wystawione w dniu 17 maja 2018 roku, do którego – zgodnie z zaświadczeniem z dnia 23 maja 2018 roku – nie wniesiono sprzeciwu. W przedmiotowym zgłoszeniu nie wskazano terminu rozpoczęcia robót budowlanych.

Powyższe wskazuje, że dopiero w maju 2018 roku rozpoczęto realizację przedmiotowego zadania, mimo iż umowa zawarta została 16 listopada 2017 roku. Gwarancja niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy wygasła z dniem 21 stycznia 2018 roku, tym samym zwrócono się do Wydziału Drogownictwa o okazanie aneksu do powyższej gwarancji obejmującej okres realizacja zadania. Na wskazaną okoliczność złożono kontrolującej wyjaśnienie z dnia 28 maja 2018 roku gdzie wskazano, że: „Do dnia sporządzenia przedmiotowego pisma Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu nie otrzymał od firmy „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie przedłużenia gwarancji ubezpieczeniowej należytego wykonania umowy oraz usunięcia wad i usterek dotyczących wykonania zadania pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz”. Jednocześnie informuję, że podczas rozmowy telefonicznej firma zapewniła, że jest w trakcie przygotowania takiego przedłużenia.”

Natomiast pismem z dnia 2 lipca 2018 roku Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu poinformował, że na przedmiotowe zadanie z firmą „DROGOMEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie nie został podpisany żaden aneks.

Wyjaśnienie z dnia 28 maja 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa w zakresie przedłużenia gwarancji ubezpieczeniowej należytego wykonania umowy oraz informacja z dnia 2 lipca 2018 roku dotycząca nie zawierania aneksów z firmą DROGOMEX stanowi załącznik nr 25 do protokołu kontroli.

Jak wynika z przedłożonej dokumentacji ustalono, iż Starostwo Powiatowe w Zgierzu pismem z dnia 11 czerwca 2018 roku (DR.032.194.2017.EM) skierowanym do Wykonawcy wyznaczyło na dzień 15 czerwca 2018 roku godz. 9⁰⁰ termin spotkania

odbiorowego robót objętych umową nr 69/2017. W dniu 15 czerwca 2018 roku spisany został protokół techniczny z odbioru robót przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, w którym to odbiorze uczestniczyły ze strony Powiatu Zgierskiego: Monika Stodulska – Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa oraz Ewelina Mrowińska – inspektor Wydziału Drogownictwa w obecności Roberta Kowalskiego – Inspektora nadzoru przy udziale przedstawicieli Wykonawcy. Z protokołu wynika, iż Komisja w dniu 15 czerwca 2018 roku dokonała odbioru robót objętych kosztorysem na sumę 899.130,00 zł, jak również że roboty zostały zakończone dnia 8 czerwca 2018 roku i stwierdzono usterki w postaci braku oznakowania poziomego, braku pełnego oznakowania pionowego, oraz uzupełnienie poboczy z kruszywa łamanego. Termin usunięcia usterek do dnia 22 czerwca 2018 roku. W dniu 22 czerwca 2018 roku spisany został protokół końcowy odbioru robót dotyczących przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E. Wskazanym protokołem Komisja nie stwierdziła usterek i postanowiła uznać roboty za wykonane.

Pismem z dnia 26 czerwca 2018 roku Wydział Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu poinformował kontrolującą, że w dniu 12 czerwca 2018 roku firma DROGOMEX Sp. z o.o. wpłaciła na konto Starostwa Powiatowego w Zgierzu gwarancję ubezpieczeniową należytego wykonania umowy oraz usunięcia wad i usterek – załączając jednocześnie potwierdzenie wpłaty kwoty 44.956,50 zł stanowiącej 5% wartości wynagrodzenia wynikającego z umowy nr 69/2017.

*Pisemna informacja z dnia 26 czerwca 2018 roku wraz z potwierdzeniem wpłaty kwoty 44.956,50 zł i protokołem końcowym z dnia 22 czerwca 2018 roku stanowi **załącznik nr 26** do protokołu kontroli.*

W dniu 29 czerwca 2018 roku kontrolujący, wraz z przedstawicielem Wydziału Drogownictwa Starostwa Powiatowego w Zgierzu wizji lokalnej na terenie Powiatu Zgierskiego, w tym w Rosanowie w zakresie zadania dot. przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz, ustalając, iż na odcinku drogi objętym realizacją zadania – nie stwierdzono prowadzenia robót budowlanych (**protokół z wizji lokalnej patrz załącznik nr 18**).

14.2. Zabezpieczenie środków w budżecie i wydatki związane z realizacją zadania

Uchwałą budżetową na rok 2017 (XXVII/305/16 z dnia 22 grudnia 2016 roku) zaplanowano w klasyfikacji budżetowej dział 600 rozdział 60014 § 6050 wydatki majątkowe na zadanie pn. „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz” w kwocie 767.000,00 zł. Wskazany plan wydatków majątkowych na powyższym zadaniu uległ zmianie poprzez:

- zwiększenie środków o kwotę 133.000,00 zł (plan po zmianach 900.000,00 zł) – uchwała Rady Powiatu Zgierskiego nr XXXIV/379/17 z dnia 30 czerwca 2017 roku,
- zmniejszenie środków o kwotę 40.440,00 zł (plan po zmianach 859.560,00 zł) – uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 48/170/17 z dnia 13 września 2017 roku,
- zmniejszenie środków o kwotę 44.650,00 zł (plan po zmianach 814.910,00 zł) – uchwała Zarządu Powiatu Zgierskiego nr 54/187/17 z dnia 10 października 2017 roku,
- zwiększenie środków o kwotę 84.221,00 zł (plan po zmianach 899.131,00 zł) – uchwała Rady Powiatu Zgierskiego nr XXXVIII/434/17 z dnia 27 października 2017 roku.

Plan po zmianach na dzień zawarcia umowy nr 69/2017 wynosił 899.131,00 zł i odpowiadał wysokości wynagrodzenia ustalonego powyższą umową (899.130,00 zł).

W związku z faktem, iż zadanie nie zostało rozpoczęte w 2017 roku Rada Powiatu Zgierskiego w dniu 28 grudnia 2017 roku podjęła uchwałę nr XLI/469/17 w sprawie ustalenia wydatków niewygasających z upływem roku budżetowego 2017. Tym samym ustalono wykaz i plan finansowy wydatków niewygasających na kwotę 1.633.621,43 zł, w tym 899.130,00 zł na zadanie „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz” z terminem realizacji do 30 czerwca 2018 roku.

W dniu 22 czerwca 2018 roku firma DROGOMEX Sp. z o.o. wystawiła fakturę VAT FVP/0045/2018 na kwotę 899.130,00 zł tytułem przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie gm. Zgierz z terminem zapłaty 22 lipca 2018 roku. Faktura wpłynęła do Powiatu Zgierskiego w dniu 28 czerwca 2018 roku. Zapłaty wskazanej faktury dokonano w dniu 28 czerwca 2018 roku ze środków rozdziału 60014 § 6050 (WB nr 124). Zatwierdzenia faktury do wypłaty dokonał Starosta Zgierski – Bogdan Jarota i Skarbnik Powiatu – Iwona Stańczyk.

AKTA KONTROLI [strony R:1-154] Kserokopia: wniosek o wszczęcie procedury dot. przebudowy drogi powiatowej nr 5122E w Rosanowie, SIWZ do postępowania ZP.272.83.2017, oferta formy DROGOMEX, wniosek komisji w sprawie wyboru najkorzystniejszej oferty, zawiadomienie o wyborze oferty, umowa nr 69/2017 z dnia 18 listopada 2017 roku wraz z gwarancją, protokół postępowania ZP-PN, notatka służbowa z dnia 22 listopada 2017 roku, protokół z przekazania placu budowy, protokół techniczny z dnia 15 czerwca 2018 roku, faktura VAT FVP/0045/2018, wraz z protokołem końcowym odbioru z dnia 22 czerwca 2018 roku, WB nr 124.

Wnioski

Opierając się na przyjętej do kontroli próbie zrealizowanych przez Powiat Zgierski zadań inwestycyjnych, kontrolujący stwierdzają, iż firma DROGOMEX Sp. z o.o. jest jednym z głównych wykonawców inwestycji drogowych. W obranej próbie wskazana firma zrealizowała poniższe zadania:

- 1) Przebudowa dróg powiatowych: nr 5110E relacji Pludwiny – Mąkolice – granica Powiatu (Jasionna); nr 5115E relacji Wola Mąkolska – Popów – granica Powiatu (Jasionna); nr 5116E relacji Popów – Mięsośnia – granica Powiatu (Waliszew) – w okresie od 9 listopada do 22 grudnia 2016 roku,
- 2) Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E na odcinku Tymianka – Osse, gm. Stryków – w okresie od 27 kwietnia do 7 lipca 2018 roku,
- 3) Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie – w okresie od 12 do 20 grudnia 2017 roku (9 dni),
- 4) Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków – w okresie od 15 do 22 grudnia 2017 roku (8 dni),
- 5) Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz – w okresie od 23 maja – do 8 czerwca 2018 roku, od 15 do 22 czerwca 2018 usuwanie usterek (17 dni kalendarzowych + 8 dni kalendarzowych).

W odniesieniu do zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz” należy zauważyć, iż umowa zawarta została w dniu 16 listopada 2017 roku, przy czym realizacja przedmiotu umowy nastąpiła na przełomie maja i czerwca 2018 roku. Zamawiający na okoliczność opóźnienia realizacji tegoż zadania przedłożył kontrolującemu wyjaśnienie, w którym wskazał, że opóźnienie to wynika z czynników atmosferycznych oraz ze względów formalnych, tj. brak zgłoszenia wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę do jednostki Architektoniczno – Budowlanej i wystąpienie o wydanie decyzji środowiskowej. Analiza temperatur w dniach od 16 do 23 grudnia 2017 roku wykazała, iż w końcowym okresie temperatura oscylowała powyżej +5°C i mimo to nie dokonano przekazania Wykonawcy placu budowy. Ponadto należy

wskazać, iż w miesiącu grudniu 2017 roku wykonawcy realizowali dla Powiatu Zgierskiego inne zadania związane z przebudowami dróg i chodników, które to zadania, jak wynika z protokołów odbioru wskazanych w niniejszym protokole kontroli, zostały rozpoczęte w miesiącu grudniu 2017 roku i w tym też miesiącu zostały zakończone. Zatem należy stwierdzić, iż warunki atmosferyczne w grudniu 2017 roku pozwalały na tego typu prace, bądź przypuszczać, iż realizowane w grudniu 2017 roku zadania – zrealizowane faktycznie zostały w innym terminie. W odniesieniu zaś do przyczyn formalnych, należy stanowczo podkreślić, iż już na etapie przygotowań, do rozpoczęcia realizacji inwestycji, tj. procedury przetargowej wszystkie elementy formalne winny być zakończone, tak aby z całą pewnością zadanie można było zrealizować. Natomiast w zaistniałym stanie faktycznym zgłoszenie budowy obiektu lub wykonania robót nie wymagającego pozwolenia na budowę w zakresie: „Przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie” nastąpiło dopiero w dniu 17 maja 2018 roku, zaś wystąpienie o wydanie decyzji środowiskowej nastąpiło dopiero w dniu 14 listopada 2017 roku, zatem dopiero dwa dni przed zawarciem umowy, co sugeruje, iż zawierając umowę – zawierano ją z odgórnym nastawieniem, że jej realizacja nastąpi już w roku następnym. Decyzja z dnia 19 kwietnia 2018 roku o środowiskowych uwarunkowaniach wydana została na podstawie § 3 ust. 1 pkt 60 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 roku w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz. U. z 2016 roku, poz. 71), zgodnie z którym *Do przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko zalicza się następujące rodzaje przedsięwzięć: drogi o nawierzchni twardej o całkowitej długości przedsięwzięcia powyżej 1 km inne niż wymienione w § 2 ust. 1 pkt 31 i 32 oraz obiekty mostowe w ciągu drogi o nawierzchni twardej, z wyłączeniem przebudowy dróg oraz obiektów mostowych, służących do obsługi stacji elektroenergetycznych i zlokalizowanych poza obszarami objętymi formami ochrony przyrody, o których mowa w art. 6 ust. 1 pkt 1-5, 8 i 9 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody.* W sentencji przedmiotowej decyzji wskazano, iż brak było potrzeby przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko dla przedsięwzięcia polegającego na przebudowie drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie gm. Zgierz. W uzasadnieniu wskazano „(...) Planowane przedsięwzięcie położone jest poza obszarami objętymi ochroną na podstawie ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody”. W decyzji wyspecyfikowano formy ochrony przyrody zlokalizowane w pobliżu inwestycji i których odległość od inwestycji znajduje się od 1,3 km do 10 km. Odnosząc się do wymienionych form wskazano, m.in. „(...) Przedmiotowe przedsięwzięcie, przede wszystkim z uwagi na charakterystykę, znaczną odległość, niewielką skalę oraz krótkotrwałą i odwracalny charakter zmian środowiska na etapie realizacji inwestycji oraz brak znaczących negatywnych oddziaływań w czasie późniejszej eksploatacji, nie będzie miało negatywnego wpływu na cele ochrony, przedmioty ochrony oraz integralność wszystkich ww. obszarów podlegających ochronie na podstawie ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody, w tym na obszary Natura 2000. Teren objęty inwestycją nie wykazuje także istotnych wartości przyrodniczych związanych z występowaniem cennych, rzadkich, bądź objętych ochroną siedlisk przyrodniczych oraz gatunków roślin, zwierząt i grzybów. Jednakże, jeśli zajdzie potrzeba chronione siedliska i gatunki mogące pojawić się w pobliżu inwestycji należy odpowiednio zabezpieczyć przed negatywnym wpływem robót budowlanych. W celu ochrony przed negatywnym oddziaływaniem przedsięwzięcia na pomnik przyrody znajdujący się bezpośrednio przy przedmiotowej drodze zostaną zastosowane odpowiednie zabezpieczenia. Planowana inwestycja nie przecina, ani nie leży w zasięgu korytarzy ekologicznych o znaczeniu międzynarodowym, krajowym i/lub lokalnym. Mając na uwadze powyższe można stwierdzić, że przedsięwzięcie nie będzie wpływać na różnorodność biologiczną. Ponadto przedsięwzięcie nie zakłóci estetyki krajobrazu. Przedmiotowa droga aktualnie istnieje i jest wpisana w układ drogowy i lokalny przekształcony już antropogenicznie krajobraz. Po zrealizowaniu przedsięwzięcia odbiór krajobrazu będzie pozytywny i będzie to związane z poprawą stanu technicznego i estetyki projektowanych elementów. W sąsiedztwie planowanej inwestycji nie znajdują

się obszary o krajobrazie mającym znaczenie historyczne, kulturowe lub archeologiczne. W zasięgu oddziaływania przedsięwzięcia nie znajdują się jeziora, obszary wodno-błotne, inne obszary o płytkim zaleganiu wód podziemnych, w tym siedliska łąkowe oraz ujścia rzek oraz strefy ochronne ujęć wód oraz obszary ochronne zbiorników wód śródlądowych. Przedmiotowe przedsięwzięcie zlokalizowane jest w znacznej odległości od obszarów górskich oraz mórz i obszarów wybrzeży, z uwagi na położenie w centralnej Polsce, woj. Łódzkim. Przedsięwzięcie nie znajduje się na terenie leśnym. (...) po wnikliwej analizie dokumentacji dotyczącej przedmiotowego przedsięwzięcia, uwzględniając jego poszczególne fazy: realizacji, eksploatacji i likwidacji, z uwagi na rodzaj, charakterystykę, skalę oraz usytuowanie, można stwierdzić brak możliwości wystąpienia oddziaływania o znacznej wielkości, intensywności lub złożoności. (...). **Tym samym, zdaniem kontrolujących, wskazane czynniki formalne były jedynie czynnikami mającymi na celu oddalić termin realizacji powyższego zadania, chociażby ze względu na to, iż w tym samym okresie rozpoczęte zostały dwie procedury udzielenia zamówienia firmie DROGOMEX Sp. z o.o. w trybie z wolnej ręki, których termin realizacji w obu przypadkach przypadają na grudzień 2017 roku i był bardzo krótki. Zadania te realizowane były przy udziale dotacji celowych z Gminy Stryków, a które to dotacje należało do dnia 28 grudnia 2017 roku rozliczyć. Jednocześnie należy nadmienić, iż opóźnienia w realizacji inwestycji na drodze powiatowej nr 5110 E – Tymianka – Osse mogą wynikać z faktu, iż w tym czasie firma DROGOMEX Sp. z o.o. realizowała dla Powiatu Zgierskiego zadanie pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 5122 E – ul. Długa w Rosanowie, gm. Zgierz, którego realizacja winna nastąpić w listopadzie 2017 roku, tym samym zadanie to realizowane było z dużym opóźnieniem i prawdopodobnie z tego też powodu było w danym momencie priorytetowe.**

IV. USTALENIA KOŃCOWE. ZAŁĄCZNIKI.

Protokół zawiera 166 ponumerowanych i zaparafowanych stron. Fakt przeprowadzenia kontroli odnotowano w książce kontroli.

W trakcie kontroli informacji i wyjaśnień udzielały niżej wymienione osoby:

1. Bogdan Jarota – Starosta Zgierski,
2. Krzysztof Kozanecki – Wicestarosta Zgierski,
3. Iwona Stańczyk – Skarbnik Powiatu,
4. Robert Kowalski – Naczelnik Wydziału Drogownictwa,
5. Monika Stodulska – Zastępca Naczelnika Wydziału Drogownictwa,
6. Krzysztof Gawroński – Kierownik Biura Inwestycji i Remontów
7. Dariusz Ruda – pracownik Wydziału Drogownictwa
oraz inne osoby w miarę potrzeb.

Integralną częścią protokołu są następujące załączniki:

1. *Wyjaśnienie z dnia 25 czerwca 2018 roku Kierownika Biura Inwestycji i Remontów.*
2. *Wyjaśnienie z dnia 29 czerwca 2018 roku Wicestarosty Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie dziennika budowy dot. zadania Termomodernizacja DPS w Ozorkowie.*
3. *Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu Zgierskiego – Iwony Stańczyk z dnia 14 maja 2018 roku.*
4. *Wyjaśnienie z dnia 6 lipca 2018 roku złożone przez Głównego Specjalistę – Leszka Arkuszyńskiego.*
5. *Wyjaśnienie z dnia 10 lipca 2018 roku (IR.7011.3.2017.KG) w zakresie podwykonawstwa.*
6. *Wyjaśnienie z dnia 27 kwietnia 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego.*

7. Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu w zakresie zabezpieczenia środków na zadaniu pn. „Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5104 E w m. Smolice, gm. Stryków”.
8. Zapytanie kontrolujących z dnia 2 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 4 lipca 2018 roku (Budowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5142E w m. Ustronie).
9. Wyjaśnienie Starosty Zgierskiego z dnia 24 maja 2018 roku.
10. Wyjaśnienie Starosty Zgierskiego z dnia 15 maja 2018 roku dot. drogi powiatowej nr 5147 E
11. Wyjaśnienie Wicestarosty Zgierskiego z dnia 10 lipca 2018 roku dot. drogi powiatowej nr 5147 E.
12. Wyjaśnienie Skarbnika Powiatu z dnia 24 maja 2018 roku w zakresie wystawienia noty księgowej.
13. Wyjaśnienia w zakresie zabezpieczenia należytego wykonania umowy.
14. Zapytanie kontrolujących z dnia 3 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 10 lipca 2018 roku (Przebudowa chodnika w pasie drogi powiatowej Nr 5110E w m. Tymianka).
15. Zapytanie kontrolujących z dnia 6 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 12 lipca 2018 roku (Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse).
16. Zestawienie udzielonych zamówień publicznych w latach 2016-2018 na roboty budowlane, gdzie jednym z kryterium wyboru jest termin realizacji inwestycji.
17. Zapytanie kontrolujących z dnia 3 lipca 2018 roku oraz wyjaśnienia z dnia 10 lipca 2018 roku (Przebudowa drogi powiatowej Nr 5110E na odcinku Tymianka – Osse).
18. Protokół z wizji lokalnej z dnia 29 czerwca 2018 roku.
19. Wyjaśnienie z dnia 11 lipca 2018 roku Krzysztofa Kozaneckiego – Wicestarosty Zgierskiego dotyczące wyboru firmy DROGOMEX na realizację zadania „Przebudowa drogi powiatowej nr 5110 E – ul. Kolejowa w Strykowie”.
20. Wyjaśnienie z dnia 2 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego dot. braku dziennika budowy w zakresie zadania: „Budowa chodnika w drodze powiatowej nr 5120 – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków.
21. Dwa wyjaśnienia z dnia 11 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego i Naczelnika Wydziału Drogownictwa – Roberta Kowalskiego w zakresie rzetelności protokołu z dnia 27 grudnia 2017 roku odbioru zadania „Budowa chodnika w drodze powiatowej nr 5120 – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków”.
22. Wyjaśnienia z dnia 2 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie zadania pn. „Wykonanie nakładki w pasie drogi powiatowej Nr 5120 E – ul. Kolejowa w m. Bratoszewice, gm. Stryków”.
23. Wyjaśnienie z dnia 10 lipca 2018 roku złożone przez Wicestarostę Zgierskiego – Krzysztofa Kozaneckiego w zakresie różnicy wartości zamówienia w stosunku do kosztorysu inwestorskiego.
24. Wyjaśnienie z dnia 18 kwietnia 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa w zakresie przebudowy drogi powiatowej nr 5122 E; zapytania inspektora RIO z dnia 21 maja 2018 roku; odpowiedzi Starosty Zgierskiego z dnia 25 maja 2018 roku wraz z załącznikami.
25. Wyjaśnienie z dnia 28 maja 2018 roku Naczelnika Wydziału Drogownictwa w zakresie przedłużenia gwarancji ubezpieczeniowej należytego wykonania umowy oraz informacja z dnia 2 lipca 2018 roku dotycząca nie zawierania aneksów z firmą DROGOMEX.
26. Pisemna informacja z dnia 26 czerwca 2018 roku wraz z potwierdzeniem wpłaty kwoty 44.956,50 zł i protokołem końcowym z dnia 22 czerwca 2018 roku.
27. Wykaz akt kontroli.

Niniejszy protokół sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach i podpisano **w dniu 6 września 2018 roku⁴⁸**. Jeden egzemplarz protokołu wraz z załącznikami pozostawiono w Starostwie Powiatowym w Zgierzu.

Kierownika jednostki i Skarbnika poinformowano o przysługującym mu prawie odmowy podpisania protokołu i złożenia w ciągu 3 dni od daty jego otrzymania pisemnych wyjaśnień, co do przyczyn tej odmowy.

Kontrolujący:

Jednostka kontrolowana:

.....
(Katarzyna Rozen)

.....
(Starosta Zgierski)

.....
(Tomasz Walach)

.....
(Skarbnik Powiatu)

Kwituję odbiór 1 egzemplarza protokołu kontroli:

.....

(data i podpis kierownika jednostki kontrolowanej)

⁴⁸ Data dotyczy podpisania protokołu przez inspektorów kontroli