

Kielce dn, 20.05.2010 r.

WK-060/15/2010/2532

Pan Wojciech Dębski  
Dyrektor Miejskiego Ośrodka  
Sportu i Rekreacji  
w Kielcach

### Wystąpienie pokontrolne

Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach na podstawie art. 1 ust. 2 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jedn., Dz. U. z 2001 roku, Nr 55, poz. 577 z późn. zm.), w związku z § 4 ust. 2 pkt 3 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 16 lipca 2004 roku w sprawie siedzib i zasięgu terytorialnego regionalnych izb obrachunkowych oraz szczegółowej organizacji izb, liczby członków kolegium i trybu postępowania (Dz. U. Nr 167, poz. 1747) przeprowadziła w Miejskim Ośrodku Sportu i Rekreacji w Kielcach w dniach 17 marca - 31 marca 2010 r., doraźną kontrolę, w zakresie realizacji inwestycji za lata 2008 -2010.

W wyniku kontroli stwierdzono niżej opisane nieprawidłowości i uchybienia, które powstały wskutek nieprzestrzegania obowiązujących przepisów przez osoby odpowiedzialne za gospodarkę finansową Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kielcach.

Przedstawiając ustalenia kontroli, Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach, na podstawie art. 9 ust. 2 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych wnosi o ich wykorzystanie celem usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości poprzez realizację niżej przedstawionych wniosków pokontrolnych oraz podjęcia innych działań w celu nie dopuszczenia do powstania podobnych nieprawidłowości w dalszej działalności statutowej Ośrodka.

1. W dniu 18 kwietnia 2008 roku Zamawiający opublikował w Biuletynie Zamówień Publicznych pod Nr 79935 /bez daty/ ogłoszenie o zamówieniu na opracowanie dokumentacji projektowej, a następnie wybudowaniu według niej krytej pływalni, przy ul. Kujawskiej 18 w Kielcach. Pod pozycją ogłoszenia II.1.3 zatytułowaną „określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia” Zamawiający zaniechał obowiązku podania informacji, że przedmiotowe zamówienie na roboty budowlane nie będzie obejmowało swym zakresem całego zaprojektowanego obiektu lecz jedynie tylko sam budynek krytej pływalni z wyłączeniem wykonywania zaprojektowanych przyłączy wodno – kanalizacyjnych. Niedopełnienie obowiązku opisanego w ogłoszeniu o zamówieniu jego zakresu przedmiotowego ze wskazaną szczegółowością uwzględniającą wszystkie wymagania oraz okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty stanowiło naruszenie :

\* art. 41 pkt 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (DZ.U. z 2007 r., Nr 223, poz. 1655) wobec braku określenia zakresu prac projektowych i zakresu oraz wielkości przewidzianych do wykonania robót budowlanych odmiennych od projektu (wyłączenie z wykonania przedmiotu zamówienia zaprojektowanych przyłączy),

\* art. 29 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych w zakresie określenia przedmiotu zamówienia publicznego na wybudowanie krytej pływalni w sposób niejednoznaczny, nie wyczerpujący.

Ponadto przedmiotowe ogłoszenie opublikowane na stronie internetowej inwestora nie zawierało informacji o dniu jego zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, co stanowiło naruszenie art. 40 ust. 6 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku, Prawo zamówień publicznych (Dz.U. Nr 223, poz. 1655 ze zm.). Jednocześnie Zamawiający nie dopełnił także obowiązku zamieszczenia ogłoszenia o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych w chwili kiedy zmodyfikował wzór umowy zamieszczony w SIWZ. Przedmiotowa modyfikacja o zaistniałych zmianach w przedmiocie zamówienia była istotna na etapie informowania wykonawców mających dostęp do Biuletynu Zamówień Publicznych, a nie dysponujących SIWZ, albowiem dokonywała wyłączenia z zakresu przedmiotowego zadania i umowy budowę przyłączy do pływalni. Powyższe skutkowało naruszeniem art. 38 ust. 4a pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, a w swojej konsekwencji także art. 7 ust. 1 tej ustawy wobec przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób mogący wskazywać nierówne traktowanie wykonawców, tym samym nie zachowanie zasad uczciwej konkurencji w prowadzonym postępowaniu względem potencjalnych oferentów uzyskujących informację o zadaniu z różnych źródeł (SIWZ, BZP).

Stwierdzona nieprawidłowość może stanowić naruszenie dyscypliny finansów publicznych stosownie do art. 17 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 roku, o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. Nr 14, poz. 114), wobec określenia przedmiotu i warunków postępowania w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji.

Odpowiedzialność za naruszenie dyscypliny finansów publicznych z tego tytułu może ponosić Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kielcach.

### **Wniosek pokontrolny Nr 1**

**1.1** Przestrzegać obowiązku określania w ogłoszeniu o przetargu nieograniczonym przedmiotu zamówienia publicznego w sposób jednoznaczny z uwzględnieniem jego wielkości lub zakresu stosownie do art. 41 pkt 4 i art. 29 ust. 1 i ust. 2 oraz art. 40 ust. 6 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2007r., Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.).

**1.2** W przypadku zmiany zakresu rzeczowego przedmiotu umowy w SIWZ publikować w biuletynie zamówień publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia stosownie do wymagań zawartych w art. 38 ust. 4a pkt 1 tej ustawy.

**1.3** W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegać zasad równego traktowania oferentów oraz zasad zachowania uczciwej konkurencji stosownie do art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku, Prawo zamówień publicznych (Dz.U. Nr 223, poz. 1655 ze zm.).

**2.** W toku realizacji obiektu krytej pływalni przy ul. Kujawskiej 18 w Kielcach Zamawiający zawarł w trybie niekonkurencyjnym z wolnej ręki umowę Nr NE/NO/49/09 z dnia 30.07.2009 r., o wartości brutto 404.510,26 zł na wymianę ogrodzenia wokół pływalni i budowę odcinka drogi od szkoły do pływalni. Zawarcie umowy w tym trybie nastąpiło z pominięciem przesłanek określonych w art. 67 ust. 1 pkt. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (Dz. U. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.), których zaistnienie dawało możliwość udzielenia zamówienia publicznego w tym trybie. Stosownie do powołanego wyżej art. 67 ust. 1 pkt 5 ustawy, udzielenie zamówienia w trybie z wolnej ręki było możliwe jedynie w przypadku łącznego zaistnienia wszystkich przesłanek wyszczególnionych w tym artykule. Kontrola ustaliła, że w tym konkretnym przypadku udzielenia zamówienia dodatkowego poza sytuacją, której nie można było wcześniej przewidzieć nie zaistniały inne okoliczności, uwarunkowania wyszczególnione w pkt 5 litera „a” oraz litera „b” tegoż artykułu, albowiem:

\* oddzielenie zamówienia podstawowego jakim była kryta pływalnia od zamówienia dodatkowego jakim była budowa ogrodzenia i droga nie wymagało ponoszenia żadnych kosztów, tym bardziej niewspółmiernie wysokich kosztów, o jakich mowa w art. 67 ust. 1 pkt 5 lit. a, tej ustawy,

\* wykonanie zamówienia podstawowego (kryta pływalnia) nie było niczym uzależnione od wykonania zamówienia dodatkowego (ogrodzenie, odcinek drogi), albowiem były to całkiem oddzielne obiekty (art. 67 ust. 1 pkt 5 lit. b ustawy).

Stwierdzona nieprawidłowość może stanowić naruszenie dyscypliny finansów publicznych stosownie do art. 17 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 2004 roku, o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. Nr 14, poz. 114), gdyż Zamawiający udzielił zamówienia publicznego z naruszeniem przepisów o zamówieniach publicznych dotyczących przesłanek stosowania poszczególnych trybów udzielenia zamówienia publicznego.

Odpowiedzialność za naruszenie dyscypliny finansów publicznych z tego tytułu może ponosić Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kielcach.

### **Wniosek pokontrolny Nr 2**

Zamówienia publicznego w trybie z wolnej ręki udzielać wyłącznie w sytuacji gdy występujące okoliczności i uwarunkowania spełniają wszystkie ustawowe przesłanki określone w art. 67 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2007 r., Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.).

3. W toku realizacji obiektu krytej pływalni przy ul Krakowskiej 2, Zamawiający udzielił następujących zamówień na wykonanie robót dodatkowych :

\* na wymianę systemu izolacji zewnętrznej budynku na kwotę 424.375,68 zł oraz na wykonanie nowej niecki basenu na kwotę 619.301,00 zł za Umową Nr 1 w dniu 7.04.2009 roku,

\* na wykonanie: naprawy konstrukcji stalowej stropodachu, stropu oraz słupów żelbetonowych nowego stropu nad pomieszczeniami małego basenu oraz ładowiska, naprawy konstrukcji stalowej stropodachu za Umową Nr 2 w dniu 14.04.2009 r.,

\* na wymianę płytek i nieszczelnej izolacji niecki i „plaży” małego basenu , wymiany rozdzielni głównej, instalacji okablowania systemu obsługi klienta i okablowania strukturalnego za Umową Nr 3 w dniu 18.06.2009 roku,

\* na wymianę ogrodzenia i wybudowanie studni wodomierzowej za Umową Nr 4 w dniu 16.07. 2009 roku,

Ogłoszenia o udzieleniu tych zamówień Zamawiający opublikował w Biuletynie Zamówień Publicznych odpowiednio do kolejności udzielonych zamówień w dniach: Ogłoszenie Nr 89027 w dniu 5.06.2009 roku, Ogłoszenie Nr 228802 w dniu 8.07.2009 r., Ogłoszenie Nr 353746 w dniu 9.10.2009 roku, Ogłoszenie Nr 35384 w dniu 3.10. 2009 roku. Z powyższego wynika, że ogłoszenia o udzielonych zamówieniach publicznych zostały opublikowane po upływie odpowiednio : 59 dni, 85 dni, 113 dni, 85 dni, co skutkuje naruszeniem art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm ), zgodnie z którym Zamawiający zamieszcza ogłoszenie o udzielonym zamówieniu publicznym niezwłocznie po zawarciu umowy.

Odpowiedzialność ponosi Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kielcach

### **Wniosek pokontrolny Nr 3**

Ogłoszenia o udzielonych zamówieniach publicznych publikować w Biuletynie Zamówień Publicznych niezwłocznie po podpisaniu umowy stosownie do art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U.z 2007 r Nr 223, poz. 1655 z późn. zm ).

4. Zamawiający jako posiadacz odpadów w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 13 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r., o odpadach ( Dz.U, Nr 62, poz. 628) nie dopełnił ustawowego obowiązku wskazania w opisie przedmiotu zamówienia publicznego na modernizację krytej pływalni przy ul. Krakowskiej 2 zasad gospodarowania odpadami i materiałami odzysku, powstałymi w toku realizacji zadania inwestycyjnego. Brak powyższych uregulowań w opisie przedmiotu zamówienia publicznego, w SIWZ, dokumentacji technicznej, specyfikacji technicznej odbioru robót oraz umowy skutkowało w swojej konsekwencji naruszeniem przez Zamawiającego art. 29 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. Nr 223, poz. 1655 z późn zm).

Odpowiedzialność za powyższe nieprawidłowości ponosi Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kielcach.

#### **Wniosek pokontrolny Nr 4**

Przy robotach remontowo – adaptacyjnych przestrzegać wymogów określonych ustawą z dnia 27 kwietnia 2001 r., o odpadach (Dz.U. Nr 62, poz. 628) oraz art. 29 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (Dz.U. Nr 223, poz. 1655 z późn zm.) w zakresie opisywania zamówienia publicznego sposób jednoznaczny, wyczerpujący uwzględniając wszystkie okoliczności oraz wymagania mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty przy zachowaniu zasad uczciwej konkurencji

5. Zamawiający udzielił w dniu 16.07.2009 r. zamówienia w niekonkurencyjnym trybie z wolnej ręki na wykonanie ogrodzenia i przyłącza wody do krytej pływalni przy ul. Krakowskiej 2 w Kielcach o wartości 314.379,13 zł pomimo, iż nie wystąpiły łącznie wszystkie przesłanki przewidziane w art. 67 ust. 1 pkt 5 ustawy Prawo zamówień publicznych, konieczne do tego, aby udzielić zamówienia publicznego w tym trybie. W szczególności zaś nie wystąpiły jakiegokolwiek przesłanki powodujące, że oddzielenie zamówienia dodatkowego (wykonanie ogrodzenia oraz przyłącza) od zamówienia podstawowego (budowa krytej pływalni) nie było możliwe pod względem technicznym lub gospodarczym z uwagi na konieczność poniesienia nadmiernych kosztów albo na konieczność uprzedniego wykonania zamówienia dodatkowego, warunkującego realizację (zakończenie) zamówienia podstawowego. Powyższe nieprawidłowości naruszają dyspozycję określoną art. 67 ust. 1 pkt 5 lit. a i lit. b, tej ustawy.

Stwierdzona nieprawidłowość może stanowić naruszenie dyscypliny finansów publicznych stosownie do art. 17 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r., o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. Nr 14, poz. 114), gdyż Zamawiający udzielił zamówienia publicznego z naruszeniem przepisów o zamówieniach publicznych dotyczących przesłanek stosowania poszczególnych trybów udzielenia zamówienia publicznego.

Odpowiedzialność za naruszenie dyscypliny finansów publicznych z tego tytułu może ponosić Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji

#### **Wniosek pokontrolny Nr 5**

Zamówień w trybie z wolnej ręki udzielać wyłącznie w sytuacji gdy występujące faktycznie okoliczności spełniają ustawowe przesłanki określone w art. 67 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r., Prawo zamówień publicznych (Dz .U. z 2007 r Nr 223, poz. 1655 z późn zm).

Przedstawiając powyższe ustalenia kontroli, Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach na podstawie art. 9 ust.3 ustawy z dnia 7 października 1992 r., o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jedn. Dz. U z 2001 roku, Nr 55, poz. 577 z późn. zm.) wnosi o podjęcie działań zmierzających do wyeliminowania stwierdzonych nieprawidłowości

i oczekuje od Pana Dyrektora informacji o wykonaniu wniosków pokontrolnych lub przyczynach ich niewykonania, w terminie 30 dni od daty otrzymania niniejszego wystąpienia.

Do wniosków zawartych w wystąpieniu służy prawo złożenia zastrzeżeń na podstawie art. 9 ust. 3 i ust. 4 przedmiotowej ustawy do tut. Kolegium za pośrednictwem Prezesa Izby w terminie 14 dni od daty otrzymania wystąpienia pokontrolnego.

W przypadku skorzystania z powyższego uprawnienia prosimy o złożenie zastrzeżeń także w formie elektronicznej na adres: [wkgf@kielce.rio.gov.pl](mailto:wkgf@kielce.rio.gov.pl).

PREZES  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Kielcach  
/-/  
mgr Henryk Rzepa

Do wiadomości :  
Prezydent Miasta Kielce