

**Uchwała Nr XXXIII/196/2022
Rady Gminy Strzegowo
z dnia 18 lutego 2022 roku**

w sprawie rozpatrzenia skargi na działalność Wójta Gminy Strzegowo

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt. 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (j. t. Dz. U. z 2021 r., poz. 1372 z późn. zm.) oraz na podstawie art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r, Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2021r poz 735)

- Rada Gminy Strzegowo uchwala, co następuje:

§ 1.

Po rozpatrzeniu skargi na działalność Wójta Gminy Strzegowo złożoną przez Panią T.N pełnomocnika Pana M. Sz. Rada Gminy Strzegowo uznaje skargę za bezzasadną.

§ 2.

Uzasadnienie rozpatrzenia skargi stanowi załącznik do uchwały.

§ 3.

Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Gminy Strzegowo do przekazania niniejszej uchwały wnoszącym skargę.

§ 4.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**PRZEWODNICZĄCA
RADY GMINY**

mgr Monika Witkowska

UŻADADNIENIE

do Uchwały Nr XXXIII/196/2022

Rady Gminy Strzegowo
z dnia 18 lutego 2022 roku

Zgodnie z przepisami art. 229 pkt. 3 – Kodeks postępowania administracyjnego, jeżeli przepisy szczegółowe nie określają innych organów właściwych do rozpatrzenia skargi rada gminy jest organem właściwym do rozpatrzenia skargi.

W dniu 5.01.2022r. do Rady Gminy Strzegowo wpłynęło pismo z Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie przekazujące treść skargi Pani T. N. pełnomocnika Pana M. Sz. celem załatwienia zgodnie z właściwością.

W dniu 14.01.2022r. do Rady Gminy Strzegowo wpłynęło pismo Wojewody Mazowieckiego przekazane zgodnie z właściwością do rozpatrzenia wystąpienia Pani T. N. z 30 grudnia 2021r. zakwalifikowanej jako skarga na działanie Wójta Gminy Strzegowo i podległego Urzędu Gminy Strzegowo w sprawie wymiany pieca na piec gazowy. Przesłane skargi są tożsame w treści.

W dniu 10.01.2022r. Przewodnicząca Rady Gminy Strzegowo skierowała pismo do Pani T.N. w celu dostarczenia upoważnienia do występowania za mocodawcę Pana M. Sz.. W dniu 18.01.2022r w sekretariacie Urzędu Gminy w Strzegowie została złożona kopia Pełnomocnictwa sporządzonego w dniu 23.11.2009r.

Komisja Skarg, Wniosków i Petycji na posiedzeniu w dniu 25.01.2022r. zapoznała się z:

- treścią skargi Pani T.N. – Pełnomocnika Pana M.Sz.,
- z dokumentacją sprawy,
- z wyjaśnieniami pracownika urzędu,
- wyjaśnieniem Wykonawcy dotyczące realizacji prac pod adresem N.

Opóźnienia w realizacji przedsięwzięcia, polegającego na wymianie urządzenia grzewczego wynikają z faktu, że mimo iż skarżący znał warunki jakie musiał spełnić jako podmiot korzystający z programu o dofinansowanie, obowiązków tych nie wykonał w terminie (z informacji uzyskanej od Wykonawcy wynika, że na dzień 02.02.2022 roku warunki te nie zostały spełnione).

Oczekiwania w zakresie montażu jakie zostały przedstawione mieszkańcom pod adresem N., stanowią jedynie potwierdzenie zapisów przetargowych oraz wytycznych programu. Są to niezbędne warunki programowe, ze względu na charakter inwestycji, jakim jest ogrzewanie gazowe. Państwo N. od początku prac przygotowawczych posiadali wiedzę o swoich obowiązkach uczestnicząc w spotkaniu organizacyjnym, na którym przedstawione były również obowiązki uczestnika projektu. Konsultacje w tej sprawie w dniu 14.12.2020r przeprowadził na miejscu P. Inspektor Nadzoru a po podpisaniu umowy z Wykonawcą w dniu 26.03.2021r. audytor Wykonawcy, który dokonał wizji lokalnej informując o obowiązkach, które muszą zostać spełnione przystosowując pomieszczenie kotłowni zgodnie z wytycznymi zawartymi w przetargu. Stosowne dokumenty „Obowiązki mieszkańca” oraz „Protokół ustaleń montażowych dla instalacji kotłów – GM. Strzegowo” zostały podpisane przez Panią T.N.

To, że zastrzeżenia Pani T. N. dotyczące terminów realizacji są niezgodne ze stanem faktycznym stanowi również fakt, że umowa udziału w projekcie zawarta pomiędzy Gminą Strzegowo z Panem M. Sz. została podpisana w dniu 8.05.2020r. Umowa o dofinansowanie projektu „Ograniczenie niskiej emisji poprzez wymianę piecy wśród mieszkańców Gminy Strzegowo” z Samorządem Województwa Mazowieckiego została podpisana w dniu 21.08.2020r.

Państwo N. informowani byli o postępie prac zarówno dotyczących aplikowania o środki unijne, podpisaniu umowy o dofinansowanie jak również prowadzonego przez Gminę

postępowania przetargowego (postępowanie przeprowadzono zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych - tekst jednolity Dz.U. z 2019r. poz 1843 ze zm).

Po otrzymaniu informacji o dofinansowaniu Gmina Strzegowo w dniu 31.07.2020r. wszczęła postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: "Ograniczenie niskiej emisji poprzez wymianę piecy wśród mieszkańców Gminy Strzegowo" – roboty budowlane. Przedmiotem zamówienia była m.in.

Cześć 2 Zaprojektowanie i wykonanie wymiany istniejących kotłów c.o. na kotły gazowe w budynkach mieszkalnych jednorodzinnych położonych w Gminie Strzegowo (przystosowane do spalania gazu ziemnego (2 szt.), kotły gazowe przystosowane do spalania gazu płynnego (31 szt.).

Na podstawie art. 93. ust 1 pkt 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019r. poz 1843 ze zm) w dniu 24.08.2020r. Gmina Strzegowo unieważniła postępowanie dla części 2 – Zaprojektowanie i wykonanie wymiany istniejących kotłów c.o. na kotły gazowe w budynkach mieszkalnych jednorodzinnych położonych w Gminie Strzegowo. W uzasadnieniu faktycznym i prawnym wskazano, że zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia jeżeli cena najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższa kwotę, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, chyba że zamawiający zwiększy kwotę do ceny najkorzystniejszej oferty. W prowadzonym postępowaniu wpłynęła jedna oferta z ceną – 970 000,00 zł brutto i przewyższała kwotę, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, która wynosi 707 000,00 zł brutto, jednocześnie Zamawiający poinformował, że nie może zwiększyć kwoty do ceny najkorzystniejszej oferty.

W dniu 31.12.2020r. Gmina Strzegowo ponownie wszczęła postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: "Ograniczenie niskiej emisji poprzez wymianę piecy wśród mieszkańców Gminy Strzegowo" – roboty budowlane. Przedmiotem zamówienia była m.in. Cześć 2 Zaprojektowanie i wykonanie wymiany istniejących kotłów c.o. na kotły gazowe w budynkach mieszkalnych jednorodzinnych położonych w Gminie Strzegowo.

W dniu 26.02.2021 roku została zamieszczona informacja o wyborze najkorzystniejszej oferty. Działając na podstawie art. 92 ust 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019r. poz. 1843 ze zm.) zamawiający poinformował, że w prowadzonym postępowaniu na zadanie „Ograniczenie niskiej emisji poprzez wymianę piecy wśród mieszkańców Gminy Strzegowo – część 1 i 2”, część 2 – „Zaprojektowanie i wykonanie wymiany istniejących kotłów c.o. na kotły gazowe w budynkach mieszkalnych jednorodzinnych położonych w Gminie Strzegowo wybrano najkorzystniejszą ofertę złożoną przez Wykonawcę: ASH Remigiusz Skowroński, ul. Słowackiego 20a, 07-417 Ostrołęka – cena z VAT wybranej oferty wynosi 693.562,18 zł. Wybrana oferta odpowiada wymaganiom określonym w ustawie Prawo zamówień publicznych oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Wykonawca nie podlegał wykluczeniu i spełnia warunki udziału w postępowaniu, a oferta nie podlega odrzuceniu. Podstawą prawną dokonania wyboru jest art. 91 ust 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo zamówień publicznych,

Projekt umowy z Wykonawcą stanowi załącznik do postępowania przetargowego, który od 31.12.2020 roku jest zamieszczony na stronie BIP Urzędu Gminy w Strzegowie.

Umowa Gminy Strzegowo z Wykonawcą na zaprojektowanie i wykonanie wymiany istniejących kotłów c.o. na kotły gazowe w budynkach mieszkalnych jednorodzinnych została zawarta w dniu 5.03.2021 r.

Wykonawca, do którego również należy wykonanie projektu, w trakcie realizacji napotkał na problemy związane z realizacją inwestycji ze strony użytkowników (rezygnacje, zmiany lokalizacji urządzeń, zmiana doboru urządzeń), zmiany przepisów w Ustawie Prawo Budowlane oraz zapisów w Rozporządzeniu Ministra Rozwoju z dnia 11 września 2020 w sprawie szczegółowego zakresu i formy projektu budowlanego jak również okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpłynęły na należyte wykonanie łączącej strony umowy.

Biorąc pod uwagę sytuację epidemiczną jaka miała wpływ na realizację umowy, jak również liczne wnioski o zmiany oraz braki techniczne u mieszkańców i niejasności, na podstawie § 17 umowy, Wykonawca zawniósł o zmianę terminów na wykonanie zadania.

Zmiany terminów realizacji zadania są zgodne z zapisami zawartymi w umowie z Wykonawcą. W uzasadnieniu wniosków dotyczących zmian wskazano wystąpienie przyczyn, które są zgodne z:

§ 17 ust 2 pkt 2) i pkt 3)

- *Katalog zmian umowy w zakresie terminu przewidzianego na zakończenie realizacji zadania objętego przedmiotem niniejszej umowy:*

2) *wystąpienia siły wyższej, to znaczy niezależnego od stron losowego zdarzenia zewnętrznego, które było niemożliwe do przewidzenia w momencie zawarcia umowy i któremu nie można było zapobiec mimo dochowania należytej staranności;*

3) *zmiany spowodowanej czynnikami niezależnymi od stron, w szczególności rezygnacją z realizacji projektu przez właścicieli nieruchomości i koniecznością zastąpienia ich innymi osobami – jeżeli będzie miało to wpływ na zachowanie terminowości realizacji przedmiotu umowy.*

§ 17 ust 3 pkt 1)

- *Zmiana sposobu spełnienia świadczenia jest dopuszczalna w przypadku wystąpienia niżej wymienionych okoliczności:*

1) *Zamawiający dopuszcza zmianę lokalizacji instalacji w porównaniu z zestawieniem budynków, na których mają być wykonane instalacje stanowiącym załącznik Nr 2 do umowy, w przypadku, gdy użytkownik danej instalacji zrezygnuje z montażu instalacji, a montaż tej instalacji będzie możliwy u innej osoby bez zmiany parametrów instalacji, której dotyczyła rezygnacja;*

Na podstawie art. 15r ust. 4 pkt 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 roku o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (tekst jednolity Dz.U. z 2021r poz 2095) „Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje zmiany umowy, o której mowa w art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, w szczególności przez: 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części”.

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

1) *nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia;*

2) *decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych;*

3) *poleceń lub decyzji wydanych przez wojewodów, ministra właściwego do spraw zdrowia lub Prezesa Rady Ministrów, związanych z przeciwdziałaniem COVID-19, o których mowa w art. 11 ust. 1–3;*

4) *wstrzymania dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu lub trudności w realizacji usług transportowych;*

- 5) innych okoliczności, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy;
- 6) okoliczności, o których mowa w pkt 1–5, w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.”

Wykonawca przedstawił stosowne dokumenty potwierdzające okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpłynęły na należyte wykonanie umowy.

Ponadto należy zaznaczyć, że zgodnie Art. 15r¹. 1 Ustawy z dnia 2 marca 2020 roku o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (tekst jednolity Dz.U. z 2021r poz. 2095) „1. W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.” Gmina nie może zastosować kary umownej w związku z niedotrzymaniem terminu realizacji umowy z przyczyn związanych z wystąpieniem COVID-19, niezależnych od Wykonawcy.

Komisja Skarg, Wniosków i Petycji po przeanalizowaniu dokumentacji i pism związanych z przedmiotową sprawą nie dopatrzyła się niewłaściwego działania ze strony Wójta Gminy Strzegowo ani złej woli Wykonawcy. W świetle powyższych ustaleń brak jest podstaw do stwierdzenia niewłaściwego działania organu gminy tj. Wójta Gminy.

Z uwagi zatem na brak potwierdzenia słuszności zarzutów podniesionych w skardze Rada Gminy Strzegowo uznała skargę za bezzasadną.

Pouczenie

Zgodnie z art. 239 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (tj. Dz.U. z 2021r. poz. 735), w przypadku, gdy skarga w wyniku jej rozpatrzenia została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności – organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy – bez zawiadomienia skarżącego.

PRZEWODNICZĄCA
RAL. GMINY
Olw. Y
mgr Monika Witkowska