



Gdańsk, dnia 28 lutego 2017 r.

**DYREKTOR
URZĘDU KONTROLI SKARBOWEJ
W GDAŃSKU**

UKS22W3B.421.26.2015.54

**Gdyńskie Centrum Sportu
ul. Olimpijska 5/9
81-538 Gdynia
NIP 586-23-12-326**

WYNIK KONTROLI

Na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 2 lit. a) oraz art. 27 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 28 września 1991 r. o kontroli skarbowej (j.t. Dz. U. z 2016 r. poz. 720 ze zm.) określa się ustalenia i wnioski z postępowania kontrolnego z przeprowadzonego na podstawie postanowienia Dyrektora Urzędu Kontroli Skarbowej w Gdańsku nr 22160288 z dnia 8 lipca 2016 r.

Zakres kontroli:

Kontrola zgodności z prawem gospodarowania środkami publicznymi za 2014 r.

I. USTALENIA WSTĘPNE

Postępowanie kontrolne w Gdyńskim Centrum Sportu, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9, NIP 5862312326, zostało wszczęte w dniu 12 października 2016 r. po doręczeniu Stronie w dniu 12 października 2016 r. zawiadomienia o zamiarze wszczęcia postępowania kontrolnego. Kontrolowany wyraził zgodę na wszczęcie postępowania kontrolnego przed upływem 7 dni od dnia doręczenia zawiadomienia.

Czynności kontrolne udokumentowano protokołem, sporządzonym na podstawie art. 172 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (j.t. Dz. U. z 2017 r. nr 201.), doręczonym Kontrolowanemu w dniu 02.02.2017 r.

W dniu 02.02.2017 r., zgodnie z art. 24 ust. 4 ustawy o kontroli skarbowej, doręczono Kontrolowanemu postanowienie o wyznaczeniu siedmiodniowego terminu do wypowiedzenia się w sprawie zebranego materiału dowodowego.

W wyznaczonym terminie Strona skorzystała z przysługującego jej prawa i wypowiedziała się w sprawie zebranego materiału dowodowego w piśmie z dnia 9 lutego 2017 r. Wystąpienie powyższe zostało omówione w dalszej części niniejszego wyniku kontroli.

II. USTALENIA SYNTETYCZNE KONTROLI

W wyniku przeprowadzonego postępowania stwierdzono, że Gdyńskie Centrum Sportu udzieliło w 2014 roku 23 zamówień publicznych z naruszeniem przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013r. poz. 907 ze zm.), a mianowicie kontrolowany:

1. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Zabezpieczenie masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.20.2014) Zamawiający:

- Zawierając w dniu 18.07.2014 r. aneks do umowy nr 199/JB/2014 z dnia 10.06.2014 r., który istotnie rozszerzył zakres usługi oraz powiększył wynagrodzenie wykonawcy – wartość pierwotnej umowy wynosiła 453.370,62 zł, zaś w wyniku zawarcia aneksu zwiększono wynagrodzenie do kwoty 707.433,27 zł – tym samym pierwotna wartość zamówienia została zwiększona o 56%, czym naruszył zasady określone w art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

2. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.2.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 32.000 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

3. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca–03 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.6.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 361.350 zł na Promocję Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca – 03 sierpnia 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

4. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.7.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 307.500 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

5. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.8.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 247.214 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

6. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Usługi sprzątania i utrzymania czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI. 2711.10.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego po przeprowadzeniu postępowania w trybie przetargu nieograniczonego, w trakcie którego opisał przedmiot zamówienia w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji czym naruszono przepisy art. 7 ust 1 ustawy Pzp.

- Nieprawidłowo zbadał złożoną ofertę, tj. Zamawiający nie zbadał, czy złożona oferta zawiera prawdziwe informacje dotyczące dysponowania wymaganym sprzętem. Nie wzywając wykonawcy do uzupełnienia lub udzielenia wyjaśnień dotyczących oferty, która budzi wątpliwości naruszył art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych,
 - Odstąpił od wykluczenia Wykonawcy, który nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu w zakresie dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym z uwagi na wątpliwości prawdziwości złożonego oświadczenia, przez co naruszył przepisy art. 24 ust. 2 pkt 4 w powiązaniu z art. 24 ust. 2 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zawarł umowę z podmiotem podlegającym wykluczeniu z postępowania na podstawie wskazanego wyżej przepisu naruszając normę określoną w art. 7 ust. 3, stosownie do której zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy.
7. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.15.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 150.000 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
8. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.21.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 194.740 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
9. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.22.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 1.858.161 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
10. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.25.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 590.985 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku”, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

11. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.28.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 1.200.000 zł na „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015”, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

12. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.31.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 703.000 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

13. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.33.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 515.250 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
14. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.34.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 715.250 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
15. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.37.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 481.360 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
16. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.40.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 72.000 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

17. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.42.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 55.000 zł na Promocję Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

18. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.43.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 1.173.500 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

19. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.44.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 786.000 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innemu wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
20. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.45.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 561.000 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 pkt. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innemu wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.
 - Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.
21. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.46.2014) Zamawiający:
- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 150.000 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.
 - Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych,

zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

22. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.47.2014) Zamawiający:

- Udzielił zamówienia publicznego o wartości 1.781.500 zł na Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015, z naruszeniem przepisu art. 67 ust. 1 pkt 1 lit a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczącego przesłanek udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki.

- Udzielając zamówienia publicznego z wolnej ręki bez wypełnienia przesłanek wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający całkowicie uniemożliwił udział w postępowaniu innym wykonawcom, czym naruszył zapisy art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

23. W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.36.2014) Zamawiający:

- Odstąpił od zbadania, czy oferta, złożona w prowadzonym postępowaniu, nie zawiera rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, czym naruszył art. 90 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Biuletynie Zamówień Publicznych, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

24. Kontrolowana jednostka w polityce rachunkowości nie wskazała zasad powiązania ksiąg pomocniczych z kontami księgi głównej, czym naruszyła art. 10 ust. 1 pkt 3 lit. a ustawy o rachunkowości.

25. Kontrolowana jednostka nie przestrzegała zasad ewidencjonowania zdarzeń gospodarczych na kontach księgowych, przez co naruszyła zapisy rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, a w szczególności w załączniku nr 3 „Plan kont dla jednostek budżetowych i samorządowych zakładów budżetowych”.

26. Kontrolowana jednostka nie przestrzegała przepisów określonych w art. 5 ust. 1 ustawy o rachunkowości „Przyjęte zasady (politykę) rachunkowości należy stosować w sposób ciągły, dokonując w kolejnych latach obrotowych jednakowego grupowania operacji gospodarczych, wyceny aktywów i pasywów, w tym także dokonywania odpisów amortyzacyjnych lub umorzeniowych, ustalania wyniku finansowego i sporządzania sprawozdań finansowych tak, aby za kolejne lata informacje z nich wynikające były porównywalne. Wykazane w księgach rachunkowych na dzień ich zamknięcia stany aktywów i pasywów należy ująć w tej samej wysokości, w otwartych na następny rok obrotowy księgach rachunkowych.”
27. Ewidencjonowanie dochodów oraz wydatków na kontach analitycznych do rachunku bieżącego z naruszeniem zasad określonych w załączniku nr 3 do rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej (niestosowanie zasady czystości obrotów, nieprowadzenie ewidencji w szczególności planu finansowego dochodów i wydatków budżetowych), uniemożliwiło prawidłowe, na podstawie danych księgowości analitycznej do rachunku bieżącego, sporządzenie sprawozdań Rb-27S oraz Rb-28S za okres od początku roku do 31 grudnia 2014 r.
- Kontrolowana jednostka wykazała w ww. sprawozdaniach budżetowych dane niezgodne z danymi wynikającymi z ewidencji księgowej (tj. w sprawozdaniu Rb-27S wykazała dochody wykonane oraz w sprawozdaniu Rb-28 S wydatki wykonane nie na podstawie danych księgowości analitycznej dochodów budżetowych do rachunku bieżącego, czym naruszyła § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia z dnia 16 stycznia 2014 r. w sprawie sprawozdawczości budżetowej, w myśl którego kierownicy jednostek są obowiązani sporządzać sprawozdania rzetelnie i prawidłowo pod względem merytorycznym i formalno-rachunkowym; kwoty wykazane w sprawozdaniach powinny być zgodne z danymi wynikającymi z ewidencji księgowej oraz § 3 ust. 2 załącznika nr 39 do ww. rozporządzenia i § 9 ust. 2 załącznika nr 39 do ww. rozporządzenia.
28. Kierownik jednostki w dniu 4 kwietnia 2014 r. zawarł umowa z przedsiębiorstwem Delta Sp. z o.o. na świadczenie usług w zakresie sprzątnięcia i utrzymania czystości plaż gdyńskich i przystani jachtowej, która wykraczała swoimi skutkami finansowymi (wykonaniem i terminem zapłaty) poza bieżący rok budżetowy i nie posiadała wymaganej akceptacji Skarbnika Miasta Gdyni, przez co naruszył zasady określone w art. 46 ust. 1 i art. 261 ustawy o finansach publicznych.
- Zgodnie z zarządzeniem nr 1040/11/VI/S Prezydenta Miasta Gdyni, Pan Marek Łucyk posiadał pełnomocnictwo do zaciągania zobowiązań, w imieniu Gminy Miasta Gdyni, w ramach planu finansowego GOSiR, na czas oznaczony dłuższy niż 1 rok, a nie dłuższy niż 4 lata, zaciągnięcie takiego zobowiązania wymagało uzyskania akceptacji Skarbnika Miasta Gdyni.
29. Kontrolowana jednostka nie regulowała zobowiązań finansowych w terminach ich wymagalności wskazanych na wystawionych fakturach, kontrolowana jednostka, czym naruszyła przepis określony w art. 44 ust. 3 pkt 3 ustawy o finansach publicznych.
30. Dyrektor GCS poprzez nieprzestrzeganie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, nieprzestrzeganie zasad rachunkowości budżetowej, nieprzestrzeganie zasad

sprawozdawczości budżetowej, zaciąganie zobowiązań wykraczających poza zakres upoważnienia, niewykonanie zobowiązań pieniężnych w terminie nie zapewnił funkcjonowania adekwatnej, skutecznej i efektywnej kontroli zarządczej czym naruszył przepisy art. 68 ust.1 i art. 68 ust. 2 pkt 1 i 3 w związku z art. 69 ust.1 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 o finansach publicznych.

III. USTALENIA SZCZEGÓŁOWE

Podstawa prawna:

- ustawa z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 885 ze zm.),
- ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.),
- rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 26 października 2010 r. w sprawie protokołu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. nr 223, poz. 1458),
- rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 1692),
- rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz. U. z 2013 r. poz. 1735),
- rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2013 r., poz. 231).
- ustawa z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 594 ze zm.),
- ustawa z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 595),
- ustawa z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 330 ze zm.),
- rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 7 grudnia 2010 r. w sprawie sposobu prowadzenia gospodarki finansowej jednostek budżetowych i samorządowych zakładów budżetowych (j.t. Dz.U. z 2015 r. poz. 1542),
- rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 289),
- rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 16 stycznia 2014 r. w sprawie sprawozdawczości budżetowej (Dz.U. z 2014 r. poz. 119),
- rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 2 marca 2010 r. w sprawie szczegółowej klasyfikacji dochodów, wydatków, przychodów i rozchodów oraz środków pochodzących ze źródeł zagranicznych (j.t. Dz.U. z 2014 r. poz. 1053 ze zm.).
- rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 7 grudnia 2010 r. w sprawie sposobu prowadzenia gospodarki finansowej jednostek budżetowych i samorządowych zakładów budżetowych (Dz. U. z 2010 r. nr 241, poz. 1616)
- rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 4 marca 2010 r. w sprawie sprawozdań jednostek sektora finansów publicznych w zakresie operacji finansowych (j.t. Dz.U. z 2014 r. poz. 1773).

Szczegółową kontrolą objęto następujące postępowania:

1. Przetarg nieograniczony pn.: „Zabezpieczenie masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.20.2014).
2. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.2.2014).
3. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca–03 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.6.2014).
4. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.7.2014).
5. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.8.2014).
6. Przetarg nieograniczony pn.: „Usługi sprzątania i utrzymania czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.10.2014).
7. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.15.2014).
8. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.21.2014).
9. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.22.2014).
10. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.25.2014).
11. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.28.2014).
12. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.31.2014).
13. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.33.2014).

14. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.34.2014).
15. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.37.2014).
16. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.40.2014).
17. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.42.2014).
18. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.43.2014).
19. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.44.2014).
20. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.45.2014).
21. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.46.2014).
22. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.47.2014).
23. Przetarg nieograniczony pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.36.2014).
24. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb na terenie Skweru Kościuszki w Gdyni w czasie imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.20.2014).
25. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb terenu Portu Lotniczego Gdynia Kosakowo w czasie imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.26.2014).

Ustalenia:

- 1. Przetarg nieograniczony pn.: „Zabezpieczenie masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.20.2014).**

1.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- notatka z 16.05.2014 r. ws. oszacowania wartości zamówienia,
- Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia z 16.05.2014 r. wraz z wydrukiem z 16.05.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) potwierdzającym zamieszczenie SIWZ na tej stronie,

- dotyczy ogłoszenia o zamówieniu:
 - ✓ ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 16.05.2014 r. pod nr 166192-2014,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 16.05.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 16.05.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o zamówieniu zamieszczone w dniu 16.05.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dotyczy modyfikacji Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:
 - ✓ pismo z 19.05.2014 r. ws. modyfikacji SIWZ,
 - ✓ wydruk z dnia 19.05.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) potwierdzający zamieszczenie informacji o modyfikacji SIWZ,
- dotyczy pytań złożonych przez wykonawców:
 - ✓ e-mail z 20.05.2014 r. przesłany przez Ekotrade Sp. z o.o.,
 - ✓ e-mail z 23.05.2014 r. przesłany przez DSF Grupa Sp. z o.o.,
- dotyczy korespondencji ws. pytań złożonych przez wykonawców:
 - ✓ pismo zamawiającego z 20.05.2014 r. wraz ze zwrotnym potwierdzeniem odbiorcy oraz wydrukiem ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) z 20.05.2014 r. potwierdzającym zamieszczenie odpowiedzi na tej stronie,
 - ✓ pismo zamawiającego z 26.05.2014 r. wraz ze zwrotnym potwierdzeniem odbiorcy ws. pozostawienia pytania do SIWZ bez rozpatrzenia,
- lista obecności na otwarciu ofert w dniu 27.05.2014 r. o g.10.00,
- informacja z otwarcia ofert w dniu 27.05.2014 r.,
- dotyczy ofert:
 - ✓ oferta nr 1 złożona przez firmę: Agencja Ochrony Osób i Mienia D.S. FOKUS Sp. z o.o., 03-188 Warszawa, ul. Obrazkowa 20A (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 27.05.2014 r., g. 8.08),
 - ✓ oferta nr 2 złożona przez konsorcjum firm: Grupa DSF Sp. z o.o., 05-091 Ząbki, Powstańców 4A /67 20A – lider oraz DSF Grupa Sławomir Duba, 05-091 Ząbki, ul. Powstańców 4a lok. 67 20A (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 27.05.2014r., g. 9.00),
 - ✓ oferta nr 3 złożona przez konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski, 81-516 Gdynia, ul. Św. Kazimierza Królewicza 12 (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 27.05.2014r., g. 9.15),
- dotyczy korespondencji ws. przekazania informacji z otwarcia ofert:
 - ✓ wniosek z 26.05.2014 r. złożony przez firmę: Agencja Ochrony Osób i Mienia D.S. FOKUS Sp. z o.o. wraz z odpowiedzią zamawiającego z 27.05.2014 r.,
- dotyczy korespondencji ws. uzupełnienia oferty nr 1 złożonej przez firmę: Agencja Ochrony Osób i Mienia D.S. FOKUS Sp. z o.o.:
 - ✓ pismo zamawiającego z 28.05.2014 r. (wyznaczony termin uzupełnienia dokumentów: 30.05.2014 r.),
- dotyczy korespondencji ws. uzupełnienia oferty nr 3 złożonej przez konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski:
 - ✓ pismo zamawiającego z 28.05.2014 r. skierowane do konsorcjum (wyznaczony termin uzupełnienia dokumentów: 30.05.2014 r.) wraz z uzupełnieniem z 29.05.2014 r.,

- ✓ pismo zamawiającego z 30.05.2014 r. skierowane do konsorcjum (wyznaczony termin uzupełnienia dokumentów: 02.06.2014 r.) wraz z uzupełnieniem z 30.05.2014 r.,
- ✓ pismo zamawiającego z 02.06.2014 r. skierowane do konsorcjum (wyznaczony termin uzupełnienia dokumentów: 04.06.2014 r.) wraz z uzupełnieniem z 04.06.2014 r.,
- dotyczy zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty:
 - ✓ pismo z 04.06.2014 r. skierowane do wykonawców wraz ze zwrotnymi potwierdzeniami odbioru,
 - ✓ wydruk z dnia 04.06.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni ww. zawiadomienia,
 - ✓ wydruk z dnia 04.06.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) potwierdzający zamieszczenie zawiadomienia na stronie internetowej zamawiającego,
- pismo zamawiającego z 09.06.2014 r. skierowane do konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski ws. zaproszenia do podpisania umowy,
- umowa konsorcjum z 22.05.2014 r. zawarta pomiędzy firmą: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider a Igielski Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski,
- umowa nr 199/JB/2014 zawarta w Gdyni w dniu 10.06.2014 r. pomiędzy Gdynińskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowaną przez Dyrektora Marka Łucyka, a konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. zs. w Gdańsku – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski zs. w Gdyni, reprezentowaną przez pełnomocnika Andrzeja Igielskiego;
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia:
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia nr 129615 - 2014 opublikowane w dniu 16.06.2014 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 16.06.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 16.06.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zamieszczone w dniu 16.06.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- pismo Wydziału Zarządzania Kryzysowego i Ochrony Ludności Urzędu Miasta Gdynia z 09.07.2014 r. skierowane do zamawiającego ws. informacji o wzroście zainteresowania imprezą Red Bull Air Race World Championship Gdynia w dniach 25-27.07.2014 r.,
- aneks nr 1 z 18.07.2014 r. do umowy nr 199/JB/2014 r. z 10.06.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu z dnia 27.05.2014 r. sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ p. Joanna Szablowska – osoba wykonująca czynności w postępowaniu,
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego,
- protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego zatwierdzony w dniu 17.06.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,
- faktury VAT oraz dowody zapłaty.

1.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiotem kontrolowanego zamówienia była usługa w zakresie zabezpieczenia masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia,
- ustalona na podstawie analizy rynku szacunkowa wartość przedmiotu zamówienia wyniosła 338.826,00 zł, co stanowi równowartość 80.197,40 euro (w tym zamówienia uzupełniającego w wysokości 20%, tj. 56.471,00 zł, co stanowi równowartość 13.366,23 euro). Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie powyższa szacunkowa wartość zamówienia znajdowała się w przedziale powyżej wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30.000 euro oraz poniżej progu 207.000 euro - dla dostaw lub usług (określonego Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej - Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31),
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 16.05.2014 r. Zamówienie zostało wszczęte w tym samym dniu w wyniku publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, na stronie internetowej www.gdyniasport.pl oraz BIP UM Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego. W ogłoszeniu wskazano m.in.:
 - ✓ termin składania ofert: 27.05.2014 godzina 09:30,
 - ✓ zamawiający nie wymagał wniesienia wadium,
 - ✓ kryterium oceny ofert: najniższa cena,
 - ✓ możliwość udzielenia zamówień uzupełniających stanowiących nie więcej niż 20 % wartości zamówienia podstawowego,
 - ✓ zamawiający nie dopuścił złożenia oferty częściowej,
 - ✓ zamawiający nie dopuścił złożenia oferty wariantowej,
- Specyfikacja istotnych warunków zamówienia została udostępnia się na stronie internetowej zamawiającego od 16.05.2014 r. W dniu 19.05.2014 r. dokonano modyfikacji SIWZ w zakresie załącznika nr 9 do SIWZ, która została zamieszcza na stronie internetowej zamawiającego,
- na pytania wykonawców do treści SIWZ, które wpłynęły do zamawiającego w terminie do 22.05.2014 r., Zamawiający udzielił pisemnych wyjaśnień oraz zamieścił powyższe na stronie internetowej,
- w zakresie opisu i wielkości przedmiotu zamówienia, terminów, opisu warunków udziału w postępowaniu i kryteriów oceny ofert i ich znaczenia, stwierdzono zgodność zapisów SIWZ z treścią ogłoszenia o zamówieniu,
- w ogłoszeniu o zamówieniu oraz SIWZ Zamawiający następująco sprecyzował warunki udziału w postępowaniu w zakresie art. 22 ust. 1 ustawy Pzp:
 - ✓ w zakresie uprawnień do wykonywania określonej działalności: Wykonawca musi wykazać się posiadaniem aktualnej (ważnej) na dzień składania ofert koncesji na świadczenie usług ochrony mienia w zakresie objętym przedmiotem zamówienia zgodnie z ustawą z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia (t. j. Dz. U. z 2005 r. Nr 145 poz. 1221 z późn. zm.),
 - ✓ w zakresie wiedzy i doświadczenia: Wykonawca musi wykazać się należytych wykonaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednej należycie

wykonanej usługi o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia tj. polegającej na ochronie imprezy masowej, w której przewidziano udział co najmniej 40.000 uczestników,

✓ w zakresie osób zdolnych do wykonania zamówienia: Wykonawca musi wykazać się, że dysponuje co najmniej:

- a) jedną osobą pełniącą funkcję kierownika do spraw bezpieczeństwa imprezy masowej, posiadającą uprawnienia do wykonywania czynności zgodnie z ustawą o bezpieczeństwie imprez masowych, posiadającą co najmniej 5 letnie doświadczenie w pełnieniu funkcji kierownika do spraw bezpieczeństwa imprez masowych, legitymującą się znajomością języka angielskiego w stopniu komunikatywny,
- b) pięćset dwudziestoma siedmioma osobami ochrony służby informacyjnej i porządkowej w tym dwustu dwunastoma osobami służby porządkowej, posiadającymi wymagane uprawnienia do wykonywania czynności zgodnie z ustawą o bezpieczeństwie imprez masowych, w tym dwudziestoma osobami legitymującymi się znajomością języka angielskiego w stopniu komunikatywnym,
- c) pięćdziesięcioma osobami ochrony mienia, posiadającymi wymagane uprawnienia do wykonywania czynności zgodnie z ustawą o ochronie osób i mienia,
- d) jedną osobą pełniącą funkcję spikera imprezy masowej, posiadającą uprawnienia do wykonywania czynności zgodnie z ustawą o bezpieczeństwie imprez masowych, posiadającą co najmniej 5 letnie doświadczenie w pełnieniu funkcji spikera imprez masowych, legitymującą się znajomością języka angielskiego w stopniu bardzo dobrym,

W zakresie spełnienia ww. warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców, którzy wspólnie ubiegają się o udzielenie zamówienia, wskazano iż mogą oni łącznie spełniać ww. warunki udziału w postępowaniu. Poza tym odrębnie każdy z Wykonawców musi spełniać warunki niepodlegania wykluczeniu z postępowania, o których mowa w art.24 ust.1 Ustawy.

- Zamawiający nie powoływał komisji przetargowej. Oświadczenia o bezstronności złożyła osoba wykonująca czynności w postępowaniu oraz kierownik zamawiającego,
- daty wpływu ofert były zgodne z terminem wyznaczonym w ogłoszeniu o zamówieniu, tj. do 27.05.2014 do godz. 09:30,
- bezpośrednio przed otwarciem ofert Zamawiający podał kwotę, jaką zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia w wysokości 347.000,00 zł brutto.
- do upływu terminu oferty złożono 3 wykonawców:
 - Agencja Ochrony Osób i mienia D.S. FOKUS Sp. z o.o.
 - Konsorcjum: Grupa DSF Sp. z o.o. oraz Sławomir Duba DSF Grupa Sławomir Duba
 - Konsorcjum: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. oraz IGIELSKI Ochrona IGIELPOL
- wykonawcy dopuszczeni do udziału w postępowaniu przedstawili zamawiającemu niezbędne oświadczenia i dokumenty potwierdzające, że nie podlegają wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych,
- z postępowania wykluczono Wykonawcę, który złożył ofertę nr 1, tj. firmę: Agencja Ochrony Osób i Mienia D.S. FOKUS Sp. z o.o. z powodów wymienionych w art. 24 ust. 2 pkt 4 Pzp ze względu na niewykazanie spełniania warunków udziału w postępowaniu (wykonawca był bezskutecznie wzywany do uzupełnienia oferty), tym samym odrzucono złożoną przez niego ofertę z powodów wymienionych w art. 24 ust. 4 Pzp (ofertę

wykonawcy wykluczonego uznaje się za odrzuconą). Do dalszej oceny zakwalifikowano pozostałe oferty, które uznano za spełniające wymogi ważności,

- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania, który dokumentuje m.in. ocenę i wybór ofert, tj.:
 - ✓ na podstawie kryterium określonego w ogłoszeniu o zamówieniu/SIWZ, tj. najniższej ceny klasyfikacja ofert przedstawiała się następująco:

Pozycja po ocenie	Wykonawca	Cena w PLN	Najniższa cena oferty zgodnie z przyjętym kryterium oceny	Punktacja
1	konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski	453 370,62	453 370,62	100,00
2	Grupa DSF Sp. z o.o.	478 950,93		94,66

- ✓ zamawiający dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty, tj. oferty złożonej przez konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski.
- w dniu 04.06.2014 r. zamawiający zawiadomił wykonawców, którzy złożyli oferty, o wynikach postępowania. W postępowaniu nie wniesiono odwołań.
- umowa nr 199/JB/2014 pomiędzy zamawiającym a konsorcjum firm: TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z o.o. – lider oraz Ochrona IGIELPOL Krzysztof Igielski podpisano w dniu 10.06.2014 r.:
 - ✓ przedmiot umowy: świadczenie usług zabezpieczenia osób i mienia podczas masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia w dniach 25-27.07.2014 r.,
 - ✓ wynagrodzenie w wysokości 453.370,62 zł (netto 368.594 zł),
 - ✓ obligatoryjnym załącznikiem do faktury dotyczącej usługi objętej umową będzie zestawienie ilości osób uczestniczących w wykonywaniu zamówienia wraz z liczbą roboczogodzin,
- ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało przesłane i opublikowane w dniu 16.06.2014 r. w BZP,
- prowadzone postępowanie zostało udokumentowane Protokołem postępowania z dnia 17.06.2014 r.,
- w związku z otrzymaniem przez Zamawiającego w dniu 10.07.2014 r. pisma Wydziału Zarządzania Kryzysowego i Ochrony Ludności Urzędu Miasta Gdyni z dnia 09.07.2014 r. ws. informacji o przewidywanym przekroczeniu maksymalnej liczby uczestników wskazanej w złożonym przez wykonawcę wniosku o wydanie zezwolenia na przeprowadzenie imprezy masowej, tj. 50.000 osób, zostały wprowadzone zmiany do umowy w drodze aneksu nr 1 z dnia 18.07.2014 r. Zestawienie zmian zawarto w tabeli poniżej:

Dotyczy		Przedmiot zmian	
		Umowa z dnia 10.06.2014r.	Aneks nr 1 z dnia 18.07.2014 r.
§ 1 ust. 4 pkt 1 lit b)	25 lipca – piątek – Dzień Treningowy: przewidywana liczba uczestników jednorazowo na terenie imprezy masowej	20.000 osób	40.000 osób
§ 1 ust. 4 pkt 2 lit b)	26 lipca – piątek – Dzień Kwalifikacyjny: przewidywana liczba uczestników jednorazowo na terenie imprezy masowej	50.000 osób	70.000 osób
§ 1 ust. 1 pkt 3	27 lipca – piątek – Dzień Wyścigu: przewidywana liczba uczestników jednorazowo na terenie imprezy masowej	50.000 osób	70.000 osób
§ 4 ust. 1 pkt 3 lit. a), b)	1. W ramach usługi objętej zamówieniem w odniesieniu do każdego dnia Imprezy Wykonawca zobowiązany jest w szczególności zapewnić: 3) odpowiednią liczbę członków ochrony służb, w tym o których mowa w art. 6 ust. 2 ustawy o bezpieczeństwie imprez masowych posiadających wymagane uprawnienia do wykonywania czynności zgodnie z ustawą o bezpieczeństwie imprez masowych:	dotyczy 25 lipca 2014 roku: 227 osób ochrony służby informacyjnej i porządkowej, w tym 92 osoby służby porządkowej, podlegających kierownikowi do spraw bezpieczeństwa	dotyczy 25 lipca 2014 roku: 427 osób ochrony służby informacyjnej i porządkowej, w tym 171 osoby służby porządkowej, podlegających kierownikowi do spraw bezpieczeństwa
		dotyczy 26 i 27 lipca 2014 r.: 527 osób ochrony służby informacyjnej i porządkowej, w tym 212 osoby służby porządkowej, podlegających kierownikowi do spraw bezpieczeństwa	26 i 27 lipca 2014 r.: 727 osób ochrony służby informacyjnej i porządkowej, w tym 291 osoby służby porządkowej, podlegających kierownikowi do spraw bezpieczeństwa
§ 6 ust. 1	Na podstawie złożonej przez Wykonawcę oferty na wykonanie przedmiotu umowy określonego w §1-4, strony ustalają wynagrodzenie w łącznej wysokości	453.370,62 zł, w tym: cena netto wynosi: 368.594,00 zł, podatek od towarów i usług wynosi 84.776,62 zł.	707.433,27 zł, w tym: cena netto wynosi: 575.149,00 zł, podatek od towarów i usług wynosi 132.284,27 zł.

- zgodnie z ogłoszeniem o zamówieniu oraz SIWZ Zamawiający przewidział możliwości dokonania zmian w umowie. W rozdziale 22 pkt 2 ppkt 3 SIWZ : *Zamawiający przewiduje, że wprowadzenie zmian do zawartej umowy możliwe będzie w sytuacjach, gdy Zamawiający uzna, że zmiany te są niezbędne celem zapewnienia prawidłowego wykonania umowy przez strony, w szczególności w następujących przypadkach:*
 - 1) omyłek pisarskich lub błędów rachunkowych,
 - 2) mających na celu wyjaśnienie wątpliwości treści umowy, jeśli będzie ona budziła wątpliwości interpretacyjne między stronami.
 - 3) konieczności zmiany sposobu wykonania lub zakresu zamówienia z przyczyn wcześniej nie przewidzianych,
 - 4) konieczności zmiany terminu wykonania zamówienia z przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę,
 - 5) jeżeli zmiany umowy, w tym zmiany sposobu płatności, wymagać będzie ochrona interesu Zamawiającego,
 - 6) zmiany cen brutto w związku ze zmianą obowiązujących stawek podatku od towarów i usług,
 - 7) zmiany albo rezygnacji z podwykonawcy z tym zastrzeżeniem, iż jeżeli zamiana albo rezygnacja z podwykonawcy dotyczy podmiotu, na którego zasoby Wykonawca powoływał się, na zasadach określonych w art.26 ust. 2b ustawy, w celu wykazania spełniania

warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy, przed zmianą umowy Wykonawca jest obowiązany wykazać Zamawiającemu, iż proponowany inny podwykonawca lub Wykonawca samodzielnie spełnia wymagania w stopniu nie mniejszym niż wymagany w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia,

8) innych zmian korzystnych dla Zamawiającego, chociażby wiązało się to z koniecznością zmiany terminu lub sposobu wykonania zamówienia."

Analogiczny zapis został zawarty w § 11 pkt 3 umowy.

Aneks nr 1 z dnia 18.07.2014 r. został zawarty na podstawie § 11 pkt 3 umowy z wykonawcą, tj.: „Zamawiający przewiduje, że wprowadzenie zmian do zawartej umowy możliwe będzie w sytuacjach, gdy Zamawiający uzna, że zmiany te są niezbędne celem zapewnienia prawidłowego wykonania umowy przez strony, w szczególności w następujących przypadkach: 3) konieczności zmiany sposobu wykonania lub zakresu zamówienia z przyczyn wcześniej nie przewidzianych”.

1.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

W rezultacie dokonania przez Zamawiającego wyboru oferty wykonawcy w postępowaniu o zamówienie publiczne w trybie przetargu nieograniczonego o wartości poniżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, została zawarta umowa nr 199/JB/2014 w dniu 10.06.2014 r. pomiędzy Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji a Konsorcjum firm:

- TAURUS Agencja Ochrony Mienia Sp. z oo. z/s w Gdańsku
- Krzysztof Igielski IGIELSKI OCHRONA IGIELPOL z/s w Gdańsku.

Do ww. umowy w dniu 18.07.2014 r. zawarty został aneks nr 1, tj. cyt. „Zawarto go w myśl § 11 pkt 3 umowy.: „Zamawiający przewiduje, że wprowadzenie zmian do zawartej umowy możliwe będzie w sytuacjach, gdy Zamawiający uzna, że zmiany te są niezbędne celem zapewnienia prawidłowego wykonania umowy przez strony, w szczególności w następujących przypadkach: 3) konieczności zmiany sposobu wykonania lub zakresu zamówienia z przyczyn wcześniej nie przewidzianych”.

Aneks istotnie rozszerzył zakres usługi oraz powiększył wynagrodzenie wykonawcy – wartość pierwotnej umowy wynosiła 453.370,62 zł, zaś w wyniku zwiększenia zakresu usługi zwiększono wynagrodzenie do kwoty 707.433,27 zł – pierwotna wartość zamówienia została zwiększona o 56%.

W rozdziale 22 pkt 2 ppkt 3 SIWZ oraz § 11 pkt 3 umowy, Zamawiający nie przewidywał tego rodzaju zmiany – zmiany wynagrodzenia Wykonawcy. Niewątpliwie zwiększenie pierwotnego wynagrodzenia wykonawcy o 56% jest istotną zmianą umowy i nie została ona przewidziana w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Natomiast SIWZ przewidywała w pkt. II.1.5. iż: „Zamawiający przewiduje możliwość zamówień uzupełniających stanowiących nie więcej niż 20% wartości zamówienia podstawowego. Zamówienia uzupełniające mogą dotyczyć całości przedmiotu zamówienia.”

Za zamówienie uzupełniające uznaje się powtarzające się zamówienie tego samego rodzaju co zamówienie podstawowe, przy czym już w specyfikacji Zamawiający powinien zamieścić odpowiednią informację o możliwości ich wystąpienia. Szczegółowo możliwość zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki na zamówienia uzupełniające reguluje art. 67

ust. 1 pkt 6 i 7 prawa zamówień publicznych. Bez przetargu można ich udzielać w przypadku dostaw lub usług, gdy spełnione zostaną następujące przesłanki:

- zamówienia uzupełniające polegają na powtórzeniu tego samego rodzaju zamówienia co podstawowe,
- stanowi nie więcej niż od 20% (dostawy) do 50 % (usługi, roboty budowlane) wartości zamówienia podstawowego,
- jest udzielane dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych,
- jest udzielane w okresie trzech lat od udzielenia zamówienia podstawowego,
- zamówienie podstawowe zostało udzielone w trybie przetargu nieograniczonego lub ograniczonego,
- zamówienie uzupełniające było przewidziane w specyfikacji i dotyczy przedmiotu zamówienia w niej określonego.

W przypadku gdy warunki dopuszczające możliwość udzielenia zamówienia uzupełniającego zostaną spełnione, zawarcie umowy z wykonawcą musi zostać poprzedzone procedurą udzielenia zamówienia publicznego. Zakres sformalizowania procedury udzielenia zamówienia uzupełniającego zależy od jego wartości szacunkowej.

Jeżeli wartość zamówienia uzupełniającego przekroczy równowartość 30.000 euro (tj. 126.747,00 zł. netto) koniecznym jest przeprowadzenie procedury przewidzianej dla zamówienia udzielanego w trybie z wolnej ręki. Wówczas zamawiający zobowiązany jest przeprowadzić pełną procedurę określoną przepisami ustawy dla wskazanego trybu udzielania zamówienia. Stopień sformalizowania procedury będzie uzależniony od wartości zamówienia uzupełniającego. Jednak bez względu na wartość udzielanego zamówienia uzupełniającego zlecenie jego wykonania należy potwierdzić zawarciem umowy pomiędzy zamawiającym a wykonawcą. Z instytucji zamówienia uzupełniającego można skorzystać wyłącznie po zrealizowaniu zamówienia podstawowego, a zatem w konsekwencji nie jest możliwe aneksowanie umowy już zrealizowanej.

Stosownie do brzmienia art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy o udzielenie zamówienia publicznego w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

2. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.2.2014)

2.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 12/JB/2014 Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka (podpisane przez Zastępcę Dyrektora Rafała Klajnerta) z 28.02.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek,
 - ✓ Maciej Zaborski – sekretarz,

- powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 12/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 28.02.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (podpisane przez Zastępcę Dyrektora Rafała Klajnerta) do Stowarzyszenia Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, ul. Olimpijska 5/9, 81-583 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczeniem o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczeniem o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencja e-mail z 28.02.2014 r. zamawiającego z R. Marszandt z SKS Bałtyk Gdynia ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 28.02.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 28.02.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu SKS Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska – Józefa Stopyra oraz Skarbnika – Tomasza Florka,
 - ✓ oświadczenie z dnia 28.02.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu SKS Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska – Józefa Stopyra oraz Skarbnika – Tomasza Florka,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 16.12.2013 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 12.12.2013 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawione w dniu 11.12.2013 r. na: Józefa Stopyra, Tomasza Florka, Adama Pstrągowskiego oraz Wojciecha Antkowiaka,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 11.12.2013 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 28.02.2013 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 05.03.2014 r., podpisana przez Joannę Szablowską, Annę Pawłowską oraz Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 05.03.2014 r.,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 051-085740 w dniu 13.03.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 18.03.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 13.03.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 14.03.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego,
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),

- ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- umowa nr 99/JB/2014 z dnia 05.03.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy „Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska” z/s w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9, reprezentowanym przez Józefa Stopyrę – Prezesa Zarządu oraz Tomasza Florka – Skarbnika,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 14.03.2014 r.

2.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku w Gdyni,
- zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r. na kwotę 8.365.853,66 zł, co stanowi równowartość 1.980.130,57 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 18.03.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.”
Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:
„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator tego turnieju.
To już trzecia edycja turnieju piłkarskiego organizowanego z myślą o rodzinach z dziećmi, który z roku na rok cieszy się coraz większym zainteresowaniem. Oprócz zmagañ

piłkarskich zostaną przeprowadzone liczne konkursy, gdy i zabawy związane z piłką nożną. Wszystkie te działania mają na celu budowanie nowego modelu kibicowania, tak by na mecze mogły chodzić całe rodziny. Wskazać przy tym należy, iż zeszłoroczny turniej cieszył się dużym zainteresowaniem wśród lokalnej społeczności.

Połączenie turnieju dla najmłodszych wraz z licznymi atrakcjami sportowymi będzie stanowiło znakomitą promocję Gdyni, kształtującej wizerunek naszego miasta jako gminy sportowej, propagującej zdrowy styl życia od najmłodszych lat”.

- w dniu 28.02.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie, że Wykonawca nie podlega wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- Zamawiający nie skorzystał z prawa ogłoszenia o dobrowolnej przejrzystości ex ante w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 28.02.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty wymienione w zaproszeniu do negocjacji, tj.: aktualny odpis z KRS, zaświadczenia z US i ZUS, aktualne informacje z Krajowego Rejestru Karnego,
- w dniu 05.03.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 05.03.2014 r. zawarto umowę nr 99/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy „Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska” z/s w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5 /9, reprezentowanym przez Józefa Stopyrę – Prezesa Zarządu oraz Tomasza Florka – Skarbnika.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłki nożnej „Gdynia Junior Futsal 2014” skierowanego do dzieci z gdyńskich klubów piłkarskich rocznika 2004, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku na Hali Gier GOSiR w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/8.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy wykreśleniem ze wzoru umowy punktu nr 8, o treści: „ekspozycji 2 windmanów z logo „Gdynia Sport” przed wejściem do Hali podczas Turnieju”.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 05.03.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 32.000,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z rachunkiem.

- w dniu 13.03.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił

ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 14.03.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

2.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Postępowanie „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator tego turnieju. To już trzecia edycja turnieju piłkarskiego organizowanego z myślą o rodzinach z dziećmi, który z roku na rok cieszy się coraz większym zainteresowaniem. Oprócz zmagani piłkarskich zostaną przeprowadzone liczne konkursy, gdy i zabawy związane z piłką nożną. Wszystkie te działania mają na celu budowanie nowego modelu kibicowania, tak by na mecze mogły chodzić całe rodziny. Wskazać przy tym należy, iż zeszłoroczny turniej cieszył się dużym zainteresowaniem wśród lokalnej społeczności. Połączenie turnieju dla najmłodszych wraz z licznymi atrakcjami sportowymi będzie stanowiło znakomitą promocję Gdyni, kształtującej wizerunek naszego miasta jako gminy sportowej, propagującej zdrowy styl życia od najmłodszych lat”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki. W treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy Pzp. Taką przesłanką nie są także względy ekonomiczne. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni

wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne (Połączenie turnieju dla najmłodszych wraz z licznymi atrakcjami sportowymi), czy społeczne (działania te mają na celu budowanie nowego modelu kibicowania, tak by na mecze mogły chodzić całe rodziny).

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Podczas postępowania Kontrolowany nie przedłożył dokumentów, stanowiących uzasadnienie zastosowanego trybu postępowania oraz spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdził posiadania przez wykonawców praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez ww. Stowarzyszenie praw, które przesądzałyby o wyłączonej możliwości reklamowania miasta Gdyni przez ten konkretny klub sportowy za pomocą nazwy, herbu czy logo miasta.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b) ustawy Prawo zamówień publicznych nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki

sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, jest zasadne ponieważ jest to jedyny organizator tego turnieju, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska została zawarta w dniu 05.03.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 13.03.2014 r., tj. 8 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłki nożnej „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbył się w dniu 8 marca 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

3. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca–03 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.6.2014)

3.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 18/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 18.03.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek,
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek,
 - ✓ Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 18/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 18.03.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Murator Expo S z o.o., ul. Senatorska 13/15, 00-075 Warszawa wraz ze wzorem umowy, oświadczeniem o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczeniem o braku podstaw do wykluczenia,
- e-mail z 18.03.2014 r. zamawiającego do Murator Expo Sp. z o.o. ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 18.03.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 21.03.2014 r. pod nr 2014/S 057-096027 (przekazano do publikacji w dniu 18.03.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 21.03.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 21.03.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 21.03.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.03.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu, podpisane przez Prezesa Zarządu MURATOR EXPO Sp. z o.o. Jacka Oryla oraz Wiceprezesa Zarządu MURATOR EXPO Sp. z o.o. Renatę Krzewską,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.03.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp, podpisane przez Prezesa Zarządu MURATOR EXPO Sp. z o.o. Jacka Oryla oraz Wiceprezesa Zarządu MURATOR EXPO Sp. z o.o. Renatę Krzewską

- ✓ Polisa OC nr 908520172556 (wznowienie umowy nr 908509082533) z 08.12.2013 r. wystawiona na MURATOR EXPO S z o.o. wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 13.03.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 17.03.2014 r. wystawione przez ZUS,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 07.03.2014 r.,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy, wystawiona na dzień 17.03.2014 r.,
- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy, wystawione na dzień 17.03.2014 r. na Renatę Krzewską i Jacka Oryla,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 26.03.2014 r., podpisana przez Joannę Szablowską, Annę Pawłowską, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 26.03.2014 r.,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 078-137021 w dniu 19.04.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 24.04.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 24.04.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 22.04.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
- umowa nr 117/JB/2014 z 01.04.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a MURATOR EXPO Spółka z o.o. z/s w Warszawie (00-075) przy ul. Senatorskiej 13/15, reprezentowaną przez Jacka Oryla – Prezesa Zarządu oraz Renatę Krzewską – Wiceprezesa Zarządu,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 23.04.2014 r.
- faktury VAT z dowodami zapłaty.

3.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych

i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca – 03 sierpnia 2014 roku w Gdyni,

- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r. na kwotę 8.365.853,66 zł, co stanowi równowartość 1.980.130,57 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług. Wartość zamówienia została ustalona na podstawie budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 18.03.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.: „Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę: z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.”

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Murator Expo Spółka z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Senatorskiej 13/15 jest zasadne, ponieważ jest ona wyłącznym organizatorem cyklu imprez, w skład którego w 2014 roku wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA” oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”.

Targi WIATR i WODA są najstarszą i największą imprezą wystawienniczą branży sportów wodnych i rekreacji w Polsce. Niniejszy event jest bardzo chętnie odwiedzany przez wszystkich zainteresowanych taką formą spędzania wolnego czasu, przez co też na stałe wpisał się w polski kalendarz targów i innych wydarzeń związanych z wodą. Targi są coroczną zapowiedzią zbliżającego się sezonu żeglarskiego, największą imprezą wystawienniczą branży sportów wodnych i rekreacji w Polsce i istotnym wydarzeniem na rynku europejskim. Targi WIATR i WODA 5 lat temu zostały przyjęte w poczet członków INTERNATIONAL FEDERATION OF BOAT SHOW ORGANISERS, skupiającej wystawców z całego świata, których wysoki poziom organizacyjny oraz skala działania kształtują się na najwyższym poziomie.

Od kilku lat impreza ta gromadzi największą rzeszę wystawców i zwiedzających z całej Polski, Europy oraz świata, wiodąc tym samym prym wśród wszystkich imprez tego rodzaju w kraju, co stanowić będzie bardzo rozbudowaną promocję miasta. Z raportu Polskiej Izby Przemysłu Targowego „Targi w Polsce 2012” wynika, iż Targi „WIATR i WODA” znajdują się w czołówce wszystkich organizowanych w kraju targów zarówno pod względem powierzchni targowej, liczby wystawców, jak i liczby zwiedzających. Niniejsza impreza wystawiennicza stanowi jednocześnie największe wydarzenie branży sportów

wodnych i rekreacji w Polsce. Ponadto nadmorska edycja przedmiotowej imprezy to jedyne targi takiego rodzaju odbywające się w Gdyni.

Obu powyższym edycjom towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane w mediach ogólnopolskich. Kampania promocyjna zostanie przeprowadzona w ogólnopolskiej stacji telewizyjnej oraz radiowej. Liczne czasopisma i magazyny branżowe będą rozpisywać się o niniejszych imprezach, promując Gdynię jako „Żeglarską Stolicę Polski”.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzić również należy, iż niniejsza impreza jak co roku zgromadzi zarówno w Warszawie, jak i w Gdyni licznych uczestników i widzów, co z pewnością będzie doskonałą promocją dla miasta, zarówno w kraju, jak i na świecie”.

- w dniu 18.03.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. Wykonawca powinien posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 100.000,00 zł: w celu wykazania spełnienia warunku Wykonawca zobowiązany został do przedłożenia opłaconą polisę, a w przypadku jej braku innego dokumentu potwierdzającego, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 100.000,00 zł,

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 18.03.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 21.03.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca-03 sierpnia 2014 roku w Gdyni,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Murator Expo Spółka z o.o., ul. Senatorska 13/15, 00-075 Warszawa.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 19.03.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),

- ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
- ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 100.000,00 zł: opłaconą w dniu 14.01.2014 r. polisę OC nr 908520172556 z dnia 08.12.2013 r. w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności (zgodnie z PKD 82.30) na sumę gwarancyjną 2.000.000,00 zł na okres od 05.01.2014 r. do 04.01.2015 r.,
- w dniu 26.03.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 01.04.2014 r. zawarto umowę nr 117/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a MURATOR EXPO Spółka z o.o. z/s w Warszawie przy ul. Senatorskiej 13/15, reprezentowaną przez Jacka Oryla – Prezesa Zarządu oraz Renatę Krzewską – Wiceprezesa Zarządu.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni w okresie od dnia podpisania umowy do dnia 03 sierpnia 2014 roku, związaną z:

- 1) edycją „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku na terenie Stadionu Narodowego w Warszawie,
- 2) nadmorską edycją „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca – 03 sierpnia 2014 roku na terenie przystani jachtowej Marina Gdynia w Gdyni.

W §2 umowy ust. 2 i 3 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy dopisaniem do §2 ust. 3 punktu nr 8, o treści: „umieszczeniu 4 reklam Miasta Gdyni w magazynie Żagle (wydanie 6/2014, 7/2014, 2x8/2014) oraz reklamy w Magazynie Podróże (wydanie 7/2014)”.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 26.03.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w wysokości 144.540,00 zł brutto oraz za świadczenie usług określonych w §2 ust. 3 umowy w wysokości 216.810,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 19.04.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 17.09.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

3.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez, w skład którego wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, które odbędą się w dniach 31 lipca – 03 sierpnia 2014 roku” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Murator Expo Spółka z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Senatorskiej 13/15 jest zasadne, ponieważ jest ona wyłącznym organizatorem cyklu imprez, w skład którego w 2014 roku wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA” oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”. Targi WIATR i WODA są najstarszą i największą imprezą wystawienniczą branży sportów wodnych i rekreacji w Polsce. Niniejszy event jest bardzo chętnie odwiedzany przez wszystkich zainteresowanych taką formą spędzania wolnego czasu, przez co też na stałe wpisał się w polski kalendarz targów i innych wydarzeń związanych z wodą. Targi są coroczną zapowiedzią zbliżającego się sezonu żeglarskiego, największą imprezą wystawienniczą branży sportów wodnych i rekreacji w Polsce i istotnym wydarzeniem na rynku europejskim. Targi WIATR i WODA 5 lat temu zostały przyjęte w poczet członków INTERNATIONAL FEDERATION OF BOAT SHOW ORGANISERS, skupiającej wystawców z całego świata, których wysoki poziom organizacyjny oraz skala działania kształtują się na najwyższym poziomie. Od kilku lat impreza ta gromadzi największą rzeszę wystawców i zwiedzających z całej Polski, Europy oraz świata, wiodąc tym samym prym wśród wszystkich imprez tego rodzaju w kraju, co stanowić będzie bardzo rozbudowaną promocję miasta. Z raportu Polskiej Izby Przemysłu Targowego „Targi w Polsce 2012” wynika, iż Targi „WIATR i WODA” znajdują się w czołówce wszystkich organizowanych w kraju targów zarówno pod względem powierzchni targowej, liczby wystawców, jak i liczby zwiedzających. Niniejsza impreza wystawiennicza stanowi jednocześnie największe wydarzenie branży sportów wodnych i rekreacji w Polsce. Ponadto nadmorska edycja przedmiotowej imprezy to jedyne targi takiego rodzaju odbywające się w Gdyni. Obu powyższym edycjom towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane w mediach ogólnopolskich. Kampania promocyjna zostanie przeprowadzona w ogólnopolskiej stacji telewizyjnej oraz radiowej. Liczne czasopisma i magazyny branżowe będą rozpisywać się o niniejszych imprezach, promując Gdynię jako „Żeglarską Stolicę Polski”. Mając na uwadze powyższe, stwierdzić również należy, iż niniejsza impreza jak co roku zgromadzi zarówno w Warszawie, jak i w Gdyni licznych uczestników i widzów, co z pewnością będzie doskonałą promocją dla miasta, zarówno w kraju, jak i na świecie”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki. W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze (Murator Expo Spółka z o.o. jest ona wyłącznym organizatorem cyklu imprez, w skład którego w 2014 roku wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA” oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”. Oba powyższym edycjom towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane w mediach ogólnopolskich).

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Murator Expo Spółka z o.o. praw, które przesądzałyby o wyłączonej możliwości reklamowania miasta Gdyni przez tą Spółkę na tych konkretnych targach za pomocą nazwy, herbu czy logo miasta.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienioną Spółkę z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Murator Expo Spółka z o.o., dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia Murator Expo Spółka z o.o. jest zasadne ponieważ jest ona wyłącznym organizatorem cyklu imprez, w skład którego w 2014 roku wchodzi „Targi Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WODA” oraz nadmorska edycja „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji na Wodzie WIATR i WODA”, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbałość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu

umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z MURATOR EXPO Spółka z o.o. została zawarta w dniu 01.04.2014r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 19.04.2014 r., tj. 18 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas edycji „Targów Sportów Wodnych i Rekreacji WIATR i WIODA”, które odbyły się w dniach 03-06 kwietnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

4. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.7.2014).

4.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 19/JB/2014 dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 07.04.2014r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 07.04.2014 r. skierowane do Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków ustawowych oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- e-mail z 07.04.2014 r. zamawiającego z Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 07.04.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante opublikowane w suplemencie do DUUE w dniu 10.04.2014 r. pod nr 2014/S 071-122960 (przekazano do publikacji w dniu 07.04.2014 r.)
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 10.04.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 10.04.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 10.04.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.04.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.04.2014 r. wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp,
 - ✓ Uchwała Komisji ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z dnia 05.06.2013 r. w sprawie przyznania licencji nr 1/I dla Klubu Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna na sezon rozgrywkowy 2013/2014,

- ✓ Polisa OC nr 908520221890 z 03.02.2014 r. wystawiona na Klub Arka Gdynia SSA wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 14.02.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
- ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 13.03.2014 r. wystawione przez ZUS ,
- ✓ Informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 18.04.2014 r.,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy dotycząca wykonawcy,
- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy dotyczące:
 - informacja z 26.03.2014 r. dotycząca p. Wojciecha Petrkiewicza – prezes zarządu,
 - informacja z 26.03.2014 r. dotycząca p. Michała Globisza – wiceprezes zarządu,
 - informacja z 27.03.2014 r. dotycząca p. Jana Justka - wiceprezes zarządu,
- notatka z posiedzenia komisji przetargowej z 23.04.2014 r.,
- notatka z negocjacji z 08.04.2014 r.,
- umowa nr 140/IB/2014 z 23.04.2014 r. zawarta pomiędzy zamawiającym, reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka a Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną z siedzibą w Gdyni, reprezentowaną przez: Wojciecha Petrkiewicza – Prezesa Zarządu i Jana Justkę – Wiceprezesa Zarządu,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 094-165076 w dniu 16.05.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 16.05.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 16.05.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 16.05.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ p. Joanna Szablowska - przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ p. Paulina Filipowicz - członek komisji przetargowej (przygotowująca: uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ p. Maciej Zaborski – sekretarz (ustalający wartość zamówienia oraz przygotowujący opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ p. Anna Byczkowska – pracownik zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (kierownik Działu Zamówień Publicznych i Inwestycji – na podstawie pełnomocnictwa z dnia 08.04.2014 r., w czasie nieobecności Dyrektora GOSiR w dniach od 10.04.2014 r. do 14.04.2014 r. wykonuje czynności zamawiającego),
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (zatwierdzający wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonujący wyboru wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- raport z realizacji umowy, faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

4.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiot zamówienia obejmował usługi w zakresie promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2013/2014,

- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona na kwotę 8.365.853,66 zł, co stanowi równowartość 1.980.130,57 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r. na podstawie budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014
- zamawiający powołał Komisję przetargową w dniu 07.04.2014 r. Członkowie komisji przetargowej złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego oraz pracownik zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności,
- w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp, w dniu 07.04.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp. Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:
„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyżej uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej. Arka Gdynia to osiemdziesiąt pięć lat historii, tradycji i rzesze wiernych kibiców. W ciągu tych lat klub nierozłącznie wpisał się w krajobraz Gdyni a także całego Pomorza. W sezonie 2010/2011 zabrakło 1 punktu w rundzie wiosennej aby utrzymać się w najwyższej klasie rozgrywkowej. Klub dzięki bardzo wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wprowadzanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do Ekstraklasy.
Stąd też Miasto Gdynia pragnie rozszerzyć zakres świadczeń promocyjnych o nowe formy reklamy, zaproponowane przez spółkę. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Arka Gdynia. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką zajmuje gdyńska drużyna, mecze z jej udziałem cieszą się dużym zainteresowaniem, stąd też są bardzo często transmitowane przez ogólnopolską telewizję. W ramach niniejszych relacji zostaną wyemitowane spoty reklamowe Gdyni, które niewątpliwie przyczynią się do promocji miasta. Dodatkowo Klub zamieści logo Miasta Gdyni na środkach komunikacji miejskiej oraz na banerze rozwieszonym wzdłuż dłuższego boku boiska zamieszczonym na stadionie, gdzie zespół rozgrywa mecze w charakterze gospodarza. Jednocześnie na spodenkach meczowych zawodników Arki Gdynia zostanie zamieszczony logotyp miasta. Wskazać należy, iż szereg powyższych działań stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni w całej Polsce.”
- W dniu 07.04.2014 r. zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z:
 - ✓ informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, tj.:

- opis przedmiotu zamówienia, tj.: „Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2013/2014,
- warunki udziału w postępowaniu wraz z wykazem oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, tj. m.in.:
 - posiadania uprawnień niezbędnych do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (Dz. U. nr 127, poz. 857 z późn. zm.), tj. posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającą na udział w rozgrywkach I Ligi w sezonie 2013/2014 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez Polski Związek Piłki Nożnej; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia aktualnej licencji wydanej przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającej na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2013/2014 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez PZPN,
 - znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł: w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia opłaconą polisę, a w przypadku jej braku innego dokumentu potwierdzającego, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł,
- Oprócz powyższego zamawiający żądał złożenia przez wykonawcę:
 - oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z aktualnymi dokumentami, tj.: odpisem z właściwego rejestru, zaświadczeniami z US i ZUS oraz informacjami z KRK,
- opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, tj.: ocena spełnienia przez Wykonawcę warunków dokonana zostanie zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia w oparciu o informacje zawarte w dokumentach,
 - ✓ wzór umowy (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 1 do zaproszenia do negocjacji).
- w dniu 07.04.2014 r. zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 10.04.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
 - ✓ określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia: Rozszerzenie zakresu świadczeń promocyjnych o nowe formy reklamy: spoty reklamowe Gdyni, podczas transmisji telewizyjnych meczy, zamieszczenie logo Miasta Gdyni na środkach komunikacji miejskiej oraz na banerze rozwieszonym wzdłuż dłuższego boku boiska zamieszczonym na stadionie, gdzie zespół rozgrywa mecze w charakterze gospodarza, zamieszczenie logotypu miasta na spodenkach meczowych zawodników Arki Gdynia,

- ✓ uzasadnienie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki: zgodnie z zawiadomieniem złożonym do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia.

W dniu 10.04.2014 r. Zamawiający opublikował ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 23.04.2014 r. wykonawca, tj.: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia złożył:
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie uprawnień niezbędnych do wykonywania określonej działalności: Uchwała Komisji ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 05.06.2013 r. w sprawie przyznania licencji nr 1/I dla Klubu Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna na sezon rozgrywkowy 2013/2014,
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia: opłaconą w dniu 14.02.2014 r. polisę OC w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności klubu sportowego (zgodnie z PKD 93.12Z) na sumę gwarancyjną 500.000,00 zł na okres od 03.02.2014 r. do 02.02.2015 r.,
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z dokumentami potwierdzającymi brak podstaw do wykluczenia z postępowania,
- w dniu 08.04.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono wynagrodzenie zleceniobiorcy w łącznej kwocie 307.500,00 zł oraz ostateczną treść zapisów umowy. W dniu 23.04.2014 r. na posiedzeniu komisji przetargowej stwierdzono, że na podstawie przedłożonych dokumentów wykonawca spełnia warunki udziału postępowania.
- w dniu 23.04.2014 r. zawarto umowę pomiędzy zamawiającym a zaproszonym do negocjacji wykonawcą, tj.: Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną.
 - ✓ przedmiot umowy: promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy wiosennej sezonu 2013/2014, tj. od zawarcia umowy do 08.06.2014 r.,
 - ✓ wynagrodzenie określono na kwotę 307.500,00 zł. Płatność wynagrodzenia ustalono w dwóch ratach: rata I – 153.750,00 zł, rata II – 153.750,00 zł,
 - ✓ podstawą wystawienia faktur będą sprawozdania merytoryczne wraz z dokumentacją zdjęciową,
- w dniu 16.05.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego zamawiający opublikował ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania sporządzonym na druku ZP-WR, zatwierdzonym w dniu 16.05.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,

4.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.32 wystąpiono do Arki Gdynia Sportowej Spółki Akcyjnej, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

- Umów regulujących zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5;
- Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie 140/JB/2014 z dnia 23.04.2014 r. polegających na:
 - wykonaniu nadruków logo Miasta Gdynia na spodenkach klubowych zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia,
 - umieszczeniu adresu strony internetowej „gdyniasport.pl” z tyłu na koszulkach klubowych zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia,
 - zamieszczeniu logo Miasta Gdynia w grafice, która została umieszczona na 2 autobusach komunikacji miejskiej;
- Statutu spółki Arka Gdynia Sportowa SA.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna:

- 1) umowa nr 140/JB/2014 z dnia 23.04.2014 r. (wartość umowy 307.500,00 zł) z Gdynińskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdynińskim Centrum Sportu),
- 2) umowy regulujące zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5:
 - umowa nr 316/JB/2013 z dnia 01.07.2013 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z szatniami i zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek o Mistrzostwo I ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2013/2014, a także dla potrzeb treningowych. Zgodnie z aneksem do umowy mecze sparingowe (oficjalna gra kontrolna) mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 30/JB/2014 z dnia 02.01.2014 r. wraz z aneksami nr 1, 2, 3, dotycząca najmu obiektu użyteczności publicznej – Stadionu Miejskiego Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji położonym w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9.
 - umowa nr 231/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek i Mistrzostwo I Ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2014/2015 a także dla potrzeb treningowych. W czasie przygotowań ARKI GDYNIA do rundy jesiennej i rundy wiosennej sezonu 2014/2015 mecze sparingowe mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 279/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.

- umowa nr 2/JB/2015 z dnia 02.01.2015 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
- 3) Akt notarialny Rep. A nr 5631/2013 z dnia 01.07.2013 r. Protokołem Nadzwyczajnego Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy spółki pod firmą Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna z siedzibą w Gdyni podjęto uchwałę nr 3 w przedmiocie przyjęcia tekstu jednolitego statutu Spółki.
Zgodnie z §1 uchwały nr 3 Spółka działa pod firmą ARKA GDYNIA Sportowa Spółka Akcyjna i może używać skrótu ARKA GDYNIA SSA.
- 4) Faktury VAT sprzedaży wraz z zestawieniem.
- 5) Dowody zapłaty (wyciągi bankowe, kompensaty) do przedłożonych faktur VAT.
Zgodnie z przedłożonymi dowodami zapłat rozliczenie umowy rozliczenie umowy nr 140/JB/2014 z dnia 23.04.2014 r. (wartość umowy 307.500,00 zł brutto) za usługi promocyjne przedstawia się następująco:

faktura VAT					wb		kompensata	
nr	z dnia	netto	VAT	brutto	data wpływu	kwota przelewu	z dnia	kwota
8/V/2014	15.05.2014	125 000,00	28 750,00	153 750,00	21.05.2014	123 909,34	21.05.2014	29 840,66
7/VI/2014	09.06.2014	125 000,00	28 750,00	153 750,00	24.06.2014	136 767,93	24.06.2014	16 982,07
				307 500,00		260 677,27		46 822,73

- 6) 1 raport z realizacji umowy nr 140/JB/014 z dnia 23.04.2014 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy wiosennej sezonu 2013/2014 w okresie 23.04-08.06.2014 r.
- 7) Nie przedłożono faktur VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.

Reasumując:

- Integralną część każdego z raportów z realizacji umów Nr 140/JB/2014, Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 stanowi dokumentacja fotograficzna. Niektóre zdjęcia opatrzone są opisem, którego meczu dotyczą, nie posiadają jednak dat ich wykonania.
- Raporty zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 ww. umów, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportu z realizacji umowy Nr 140/JB/2014 przedstawia zawodników w strojach ligowych z adresem strony internetowej „gdyniasport.pl” z tyłu koszulki oraz logo Gdynia sport umieszczonym z tyłu na prawej nogawce spodenek.
- Do raportu załączono fotografie gdyńskich autobusów miejskich nr 2051 oraz 2042 z logo i flagą Arki Gdynia na obu bokach i tyle autobusu. Na tyle autobusu zamieszczono dwa loga „Gdynia sport”.
- Zdjęcia autobusu nr 2042 załączone do raportów z realizacji wszystkich 4 umów zawartych z Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna (z wyjątkiem raportu z realizacji umowy Nr 140/JB/2014) oraz autobusu 2037 są powielane (są takie same), i nie mają określonej daty ich wykonania.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Kontrolowany postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014 przeprowadził w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej. Arka Gdynia to osiemdziesiąt pięć lat historii, tradycji i rzesze wiernych kibiców. W ciągu tych lat klub nierozłącznie wpisał się w krajobraz Gdyni a także całego Pomorza. W sezonie 2010/2011 zabrakło 1 punktu w rundzie wiosennej aby utrzymać się w najwyższej klasie rozgrywkowej. Klub dzięki bardzo wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wprowadzanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do Ekstraklasy. Stąd też Miasto Gdynia pragnie rozszerzyć zakres świadczeń promocyjnych o nowe formy reklamy, zaproponowane przez spółkę. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Arka Gdynia. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką zajmuje gdyńska drużyna, mecze z jej udziałem cieszą się dużym zainteresowaniem, stąd też są bardzo często transmitowane przez ogólnopolską telewizję. W ramach niniejszych relacji zostaną wyemitowane spoty reklamowe Gdyni, które niewątpliwie przyczynią się do promocji miasta. Dodatkowo Klub zamieści logo Miasta Gdyni na środkach komunikacji miejskiej oraz na banerze rozwieszonym wzdłuż dłuższego boku boiska zamieszczonym na stadionie, gdzie zespół rozgrywa mecze w charakterze gospodarza. Jednocześnie na spodenkach meczowych zawodników Arki Gdynia zostanie zamieszczony logotyp miasta. Wskazać należy, iż szereg powyższych działań stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni w całej Polsce.”*

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia

zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne, gospodarcze i społeczne.

Natomiast same względy pozatechniczne oraz przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną i stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Arkę Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania miasta Gdyni przez ten konkretny klub sportowy za pomocą nazwy, herbu czy logo miasta.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki

sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Arce Gdynia Sportowa SA posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyżej uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ponadto, ustawa Prawo zamówień publicznych zastrzega na etapie czynności przygotowawczych poprzedzających wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, obowiązek ustalenia przez zamawiającego wartości zamówienia (art. 32-35 ustawy PZP). Zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy PZP podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług, ustalone przez zamawiającego z należytą starannością.

W trakcie czynności kontrolnych ustalono, iż wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r., natomiast w dniu 07.04.2014 r. Zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji.

W związku z powyższym, Zamawiający dokonał określenia szacunkowej wartości zamówienia z przekroczeniem terminu określonego w artykule 35 ust. 1 ustawy, który stanowi, że: „Ustalenie wartości zamówienia dokonuje się nie wcześniej niż 3 miesiące przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są dostawy lub usługi, oraz nie wcześniej niż 6 miesięcy przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są roboty budowlane”.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Arką Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 23.04.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 16.05.2014 r., tj. 23 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy wiosennej sezonu 2013/2014, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do 8 czerwca 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

5. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.8.2014)

5.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 3/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 13.01.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek,
 - ✓ Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014 Regulamin pracy Komisji Przetargowej stanowi załącznik nr 1 do zarządzenia nr 3/JB/2014.
- zaproszenie do negocjacji z dnia 13.01.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Agaty Czerwińskiej AC Event Agata Czerwińska, ul. Leszczynowa 10, 65-383 Zielona Góra wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail zamawiającego z Agatą Czerwińską z 13.01.2014 r. i 14.01.2014 r. ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 13.01.2014 r. skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu postępowania w trybie art. 67 ust 1 pkt 1 lit a i b zamówienia publicznego z wolnej ręki,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 15.01.2014 r. pod nr 2014/S 010-013992 (przekazano do publikacji w dniu 13.01.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 11.02.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni (utworzone w BIP 20.01.2014 r.),

- ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 15.01.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ umowa zlecenia z dnia 15.12.2013 r. pomiędzy World Snooker Ltd. a AC Event Agata Czerwińska, podpisana przez Miles Pearce w imieniu World Snooker Limited w dniu 15.12.2013 r. oraz przez Agatę Czerwińską w dniu 15.02.2013 r.,
 - ✓ oświadczenie z dnia 04.02.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Agatę Czerwińską,
 - ✓ oświadczenie z dnia 04.02.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Agatę Czerwińską,
 - ✓ Polisa OC seria TPP nr 25989730 z 22.01.2014 r. wystawiona na AC Event Agata Czerwińska wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ dowód zawarcia umowy obowiązkowego ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej organizatorów imprez masowych Polisa OC seria HZB nr 12231008 z 22.01.2014 r. wystawiona na AC Event Agata Czerwińska wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ informacja z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej RP z 03.12.2013 r. wystawiona na AC Event Agata Czerwińska,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 12.12.2013 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 10.12.2013 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp,
- notatka z negocjacji z 17.01.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 05.02.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Annę Pawłowską, i Macieja Zaborskiego,
- umowa nr 72/JB/2014 z 05.02.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Agatą Czerwińską prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą AC Event Agata Czerwińska z/s w Zielonej Górze przy ul. Leszczykowej 10,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod 2014/S 032-052307 w dniu 14.02.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 21.02.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 21.02.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 14.02.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji) z dnia 13.01.2014 r.,
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Anna Pawłowska – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia) z dnia 13.01.2014 r.
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca opis przedmiotu zamówienia, ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu) z dnia 13.01.2014 r.,
 - ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności z dnia 03.02.2014 r.,

- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Maciej Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Zastępcę Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta w dniu 05.02.2014 r.
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

5.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 r. w Gdyni,
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r. na kwotę 8.365.853,66 zł, co stanowi równowartość 1.980.130,57 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 13.01.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.”

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Pani Agacie Czerwińskiej prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą AC Event Agata Czerwińska z siedzibą w Zielonej Górze (65-383) przy ul. Leszczynowej 10 jest zasadne, ponieważ jest ona wspólnie z World Snooker współorganizatorem turnieju snookerowego Gdynia Open 2014. Na mocy porozumienia pomiędzy organizatorami i leżących po stronie Agaty Czerwińskiej obowiązków, jest ona uprawniona do zawierania dalszych zobowiązań w zakresie realizacji działań promocyjno-reklamowych imprezy.

Snooker to bardzo fascynująca dziedzina sportu, która z roku na rok powiększa rzeszę zarówno grających, jak i podziwających. Obecnie snooker jest grą „dżentelmenów”. W turniejach obowiązuje nienaganny ubiór, którego nieodzownym elementem jest muszka, a także odpowiednie maniery. Miasto Gdynia zawsze z chęcią wspiera nowe inicjatywy,

tym bardziej takie, które mają na celu propagowanie aktywnego spędzania czasu. Gdynia Open 2014 to jeden z ośmiu kontynentalnych edycji serii World Snooker European organizowanych przez World Snooker w 2014 roku, a zarazem jedyny profesjonalny, rankingowy turniej snookera w Polsce w 2014 roku. Patronem medialnym tego wyjątkowego wydarzenia jest Eurosport, gwarantujący transmisję z trzech dni turnieju na całą Europę. Stwierdzić zatem należy, iż to niecodziennie, emocjonujące widowisko sportowe zgromadzi z pewnością dużą rzeszę kibiców sportowych, ale również będzie doskonałą formą spędzania wolnego czasu dla całych rodzin.

Imprezie towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane nie tylko w Gdyni, ale również w całej Polsce, oraz mediach ogólnopolskich oraz regionalnych. Telewizja Eurosport będzie transmitować relacje z turnieju.

Mając na uwadze powyższe, wskazać należy, iż niniejsza impreza zgromadzi w Gdyni licznych uczestników i widzów, z kraju oraz ze świata co z pewnością będzie doskonałą promocją dla miasta”.

- w dniu 13.01.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (Dz. U. z 2010 r. nr 127, poz. 857 z późn. z zm.), tj. Wykonawca powinien posiadać dokument potwierdzający uprawnienia Wykonawcy do zorganizowania turnieju snookera Gdynia Open 2014,
- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 200.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 13.01.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 15.01.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku w Gdyni,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: AC Event Agata Czerwińska, ul. Leszczynowa 10, 65-383 Zielona Góra.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 04.02.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),

- ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
- ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - umowę zlecenia z dnia 15.12.2013 r. pomiędzy Wolrd Snooker Ltd., of Suite 2.1, 75 Whiteladies Road, Clifton, Bristol BS8 2NT, Wielka Brytania a AC EVENT Agata Czerwińska, ul. Leszczynowa 10, 65-383 Zielona Góra. Zgodnie z §3 umowy zlecenia Agata Czerwińska posiada wszelkie prawa handlowe oraz marketingowe do organizacji imprezy w Polsce,
 - Polisę OC seria TPP nr 25989730 z 22.01.2014 r. wystawioną na AC Event Agata Czerwińska – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: na wszystkie wypadki ubezpieczeniowe: 200.000,00 zł, okres ubezpieczenia: 01.02.2014-31.01.2015, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - dowód zawarcia umowy obowiązkowego ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej organizatorów imprez masowych Polisa OC seria HZB nr 12231008 z 22.01.2014 r. wystawiony na AC Event Agata Czerwińska – suma gwarancyjna: 18.750 EUR, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- w dniu 17.01.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 05.02.2014 r. zawarto umowę nr 72/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a AC Event Agata Czerwińska z/s w Zielonej Górze, ul. Leszczynowa 10.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku w Gdynia Arenie przy ul. Kazimierza Górskiego 8, którego organizatorem jest Zleceniobiorca.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy. Ww. różnica polegała na dopisaniu następujących punktów do umowy ostatecznej:

Nr pkt umowy	Treść pkt umowy
9)	zamieszczeniu plakatów reklamujących Turniej z logo „Gdynia Sport” na przystankach (autobusowych, tramwajowych) na terenie Trójmiasta, przy okazji organizacji Turnieju
11)	zamieszczeniu plakatów reklamujących Turniej z logo „Gdynia Sport” w środkach komunikacji miejskiej, przy okazji organizacji Turnieju
12)	umieszczeniu logo „Gdynia Sport” w grafice, która zostanie zamieszczona na 3 trolejbusach komunikacji miejskiej, przy okazji organizacji Turnieju
14)	umieszczeniu logo „Gdynia Sport” w spocie reklamowym Turnieju zamieszczonym na billboardzie cityscroll, umieszczonym w Gdańsku, przy okazji organizacji Turnieju
15)	umieszczeniu logo „Gdynia Sport”, która zostanie zamieszczona na głównych drzwiach wejściowych do Hali, podczas trwania Turnieju
17)	umieszczeniu nazwy „Gdynia” w zapowiedzi Turnieju zamieszczonej w artykule oraz pasku „polecamy” na portalu www.trojmiasto.pl, przy okazji organizacji Turnieju

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 17.01.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z § 3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w § 2 umowy w wysokości 247.214,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 14.02.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 05.02.2014 r. przez Rafała Klajnerta – Zastępcę Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

5.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 03.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.24 wystąpiono do AC Event Agata Czerwińska, 65-383 Zielona Góra, ul. Leszczynowa 10, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. kopii umów obowiązujących w 2014 roku regulujących zasady użytkowania hali Sportowo-Widowskiej w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8;
2. kopii umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług polegających na:

- zamieszczeniu plakatów reklamujących turniej z logo „Gdynia Sport” w środkach komunikacji miejskiej,
- umieszczeniu logo „Gdynia Sport” w grafice, która została umieszczona na trolejbusach komunikacji miejskiej,
- zamieszczeniu plakatów reklamujących turniej z logo „Gdynia Sport” w Szybkiej Kolei Miejskiej,
- zamieszczeniu plakatów reklamujących turniej z logo „Gdynia Sport” na przystankach autobusowych i tramwajowych na terenie Trójmiasta podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014 w dniach 07-09 lutego 2014 r.

Korespondencja zawierająca wezwanie Nr UKS22W3B.421.26.2015.24 nie została podjęta.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według Zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Pani Agacie Czerwińskiej prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą AC Event Agata Czerwińska z siedzibą w Zielonej Górze (65-383) przy ul. Leszczynowej 10 jest zasadne, ponieważ jest ona wspólnie z World Snooker współorganizatorem turnieju snookerowego Gdynia Open 2014. Na mocy porozumienia pomiędzy organizatorami i leżących po stronie Agaty Czerwińskiej*

obowiązków, jest ona uprawniona do zawierania dalszych zobowiązań w zakresie realizacji działań promocyjno-reklamowych imprezy.

Snooker to bardzo fascynująca dziedzina sportu, która z roku na rok powiększa rzeszę zarówno grających, jak i podziwiających. Obecnie snooker jest grą „dżentelmenów”. W turniejach obowiązuje nienaganny ubiór, którego nieodzownym elementem jest muszka, a także odpowiednie maniery. Miasto Gdynia zawsze z chęcią wspiera nowe inicjatywy, tym bardziej takie, które mają na celu propagowanie aktywnego spędzania czasu. Gdynia Open 2014 to jeden z ośmiu kontynentalnych edycji serii World Snooker European organizowanych przez World Snooker w 2014 roku, a zarazem jedyny profesjonalny, rankingowy turniej snookera w Polsce w 2014 roku. Patronem medialnym tego wyjątkowego wydarzenia jest Eurosport, gwarantujący transmisję z trzech dni turnieju na całą Europę. Stwierdzić zatem należy, iż to niecodziennie, emocjonujące widowisko sportowe zgromadzi z pewnością dużą rzeszę kibiców sportowych, ale również będzie doskonałą formą spędzania wolnego czasu dla całych rodzin.

Imprezie towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane nie tylko w Gdyni, ale również w całej Polsce, oraz mediach ogólnopolskich oraz regionalnych. Telewizja Eurosport będzie transmitować relacje z turnieju.

Mając na uwadze powyższe, wskazać należy, iż niniejsza impreza zgromadzi w Gdyni licznych uczestników i widzów, z kraju oraz ze świata co z pewnością będzie doskonałą promocją dla miasta”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznego w ww. trybie, gdyż podane przyczyny wyboru tego trybu oraz przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez AC Event Agata Czerwińska praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania miasta Gdyni przez tą firmę.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu

sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez AC Event Agata Czerwińska z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Agata Czerwińska prowadząca działalność gospodarczą pod firmą AC Event Agata Czerwińska, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Pani Agacie Czerwińskiej prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą AC Event Agata Czerwińska jest zasadne, ponieważ jest ona wspólnie z World Snooker współorganizatorem turnieju snookerowego Gdynia Open 2014. Na mocy porozumienia pomiędzy organizatorami i leżących po stronie Agaty Czerwińskiej obowiązków, jest ona uprawniona do zawierania dalszych zobowiązań w zakresie realizacji działań promocyjno-reklamowych imprezy, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia.

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z AC Event Agata Czerwińska została zawarta w dniu 05.02.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 14.02.2014 r., tj. 9 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbył się w dniach 07-09 lutego 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

6. Przetarg nieograniczony pn.: „Usługi sprzątania i utrzymania czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.10 .2014)

6.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) „Sprzątanie i utrzymanie czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015” znak sprawy GOSIR.DZPI.2710.10.2014 z dnia 11.03.2014 r., którą sporządziła Anna Byczkowska, zatwierdził Marek Łucyk dyrektor GOSiR.
- Ogłoszenie o zamówieniu publicznym zamieszczono:
 - w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 11.03.2014 r pod numerem 80766-2014,
 - na stronie internetowej Zamawiającego,
 - na tablicy ogłoszeń Zamawiającego.
- Oferta przetargowa.
- Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego (druk ZP – PN).

- Oświadczenie (druk ZP-1) z dnia 24.03.2014 r., osoby wykonującej czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia - Joanny Szablowskiej r.
- Oświadczenie (druk ZP-1) z dnia 27.03.2014 r. kierownika zamawiającego – Marka Łucyka.
- Oświadczenia (druk ZP-1) z dnia 24.03.2014 r. pracowników zamawiającego, którym kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności – Rafała Klajnerta oraz Przemysława Daleckiego.
- Informacja z otwarcia ofert z dnia 24.03.2014 r.
- Pismo zamawiającego z dnia 25.03.2014 r. wzywające do złożenia wyjaśnień dotyczących treści złożonej oferty oraz odpowiedź oferenta z dnia 26.03.2014 r. na ww. pismo.
- Informacja o rozstrzygnięciu postępowania i zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty wywieszona na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 27.03.2014 r.
- Informacja o rozstrzygnięciu postępowania i zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty umieszczona w dniu 27.03.2014r. na stronie internetowej zamawiającego.
- Informacja o rozstrzygnięciu postępowania i zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty wysłana w dniu 27.03.2014 r. do oferenta.
- Zaproszenie do zawarcia umowy wysłane drogą email w dniu 02.04.2014 r.
- Umowa nr 119/JB/2014 zawarta w dniu 4 kwietnia 2014 r. w Gdyni pomiędzy Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji jednostką budżetową reprezentowaną przez Dyrektora Marka Łucyka, a Przedsiębiorstwem Delta sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni ul. Gołębia 1, reprezentowanym przez dyrektora Jerzego Szeloch oraz członka zarządu Wojciecha Trzebiatowskiego.
- Protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego nr GOSiR.DZPI.2710.10.2014 sporządzonym na druku ZP-PN zatwierdzonym w dniu 08.04.2014r. przez Dyrektora Marka Łucyka.
- Dowody potwierdzające złożenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie pieniężnej na kwotę 34.995,51 zł. z dnia 03.04.2014 r.
- Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia opublikowane:
 - w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 07.04.2014 r pod numerem 75153-2014,
 - na stronie internetowej Zamawiającego,
 - na tablicy ogłoszeń Zamawiającego.
- Faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

6.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- Przedmiotem kontrolowanego zamówienia jest sprzątanie i utrzymanie czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015.
- Wartość przedmiotu zamówienia została określona w dniu 07.03.2014 r. na kwotę netto 663.059,71 zł, co stanowi równowartość w euro 156.940,92 zł, w tym przewidywana wartość zamówień uzupełniających została ustalona na kwotę 31.574,27 zł, co stanowi równowartość 7.473,38 euro.
- Wartość powyższą obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro, stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych.
- Zamawiający dokonał wyboru wykonawcy w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia poniżej 207.000 euro to jest wartości, której przekroczenie – zgodnie

z rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich (Dz. U. z 2013 r., poz.1735) – powoduje obowiązek publikacji ogłoszenia w przedmiotowym publikatorze.

- Nie została powołana komisja przetargowa, czynności w postępowaniu wykonywała Joanna Szablowska – przygotowywanie: pism, ogłoszeń, ocena ofert oraz ocena spełnienia warunków udziału w postępowaniu, protokół.
- Kierownik Zamawiającego Marek Łucyk nie wykonywał czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia w dniach 24-26 marca 2014 r., w związku z powyższym:
 - w dniu 21 marca 2014 r. - Przemysław Dalecki z-ca dyrektora, został upoważniony do dokonania czynności otwarcia ofert w dniu 24 marca 2014 r. oraz w dniu 26 marca 2014 r. został upoważniony w czasie nieobecności Dyrektora do dokonywania czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia;
 - Rafał Klajnert z-ca dyrektora – w dniach 24-25 marca 2014 r. został upoważniony w czasie nieobecności Dyrektora do dokonywania czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia.
- Osoby wykonujące czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia złożyły oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu.
- Ogłoszenie o zamówieniu zostało przesłane do publikacji i opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 11 marca 2014 r. pod numerem 80766-2014.
- Ogłoszenie o zamówieniu zamieszczono od dnia 11 marca 2014 r. również na tablicy ogłoszeń Zamawiającego oraz jego stronie internetowej www.gdyniasport.pl
- Ogłoszenie o zamówieniu zawiera elementy wymienione w art. 41 ustawy Prawo zamówień publicznych, a w szczególności:
 - termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert, wyznaczony na dzień 18 marca 2013 r. godz. 9:00 to jest w 7 dniu od dnia opublikowania ogłoszenia,
 - kryteria oceny ofert – wskazano najniższą cenę,
 - warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonania oceny spełnienia tych warunków.
- Sporządzona przez Zamawiającego, Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia zawiera elementy wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, w szczególności:
 - opis przedmiotu zamówienia,
 - terminy,
 - warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonania oceny spełnienia tych warunków,
 - kryterium oceny ofert.
- Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia została umieszczona na stronie internetowej Zamawiającego od 11 marca 2014 r.
- Zamawiający nie wymagał złożenia wadium.
- Zamawiający bezpośrednio przed otwarciem ofert podał kwotę, jaką zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia – 682.004,00 zł brutto.
- W postępowaniu złożono, zachowując wymagany termin, 1 ofertę:
 - Przedsiębiorstwo DELTA sp. z o.o. ul. Gołębia 1, 81-185 Gdynia za cenę 699.910,20 zł,
- Wykonawca złożył oświadczenie, że nie podlega wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 24 ust. 1 i ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz, że spełnia warunki udziału w postępowaniu określone w art. 22 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- W dniu 24.03.2014 r. sporządzono informację z otwarcia ofert.
- Wpłynęła 1 oferta złożona przez Przedsiębiorstwo Delta Sp. z o.o. z/s w Gdyni. W uzasadnieniu wyboru napisano: Wybrana oferta spełnia wymogi Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i ustawy oraz jest najkorzystniejsza cenowo/uzyskała największą liczbę punktów na podstawie kryterium oceny ofert tj. w kryterium oceny ofert – cena 100% (jedyne kryterium oceny ofert) = 100 punktów, łączna punktacja oceny oferty = 100 punktów. Cena oferty brutto wynosi 699.910,20 zł.
- Uczestnik postępowania został poinformowany o wyborze najkorzystniejszej oferty w trybie art. 27 ustawy Prawo zamówień publicznych pismem z dnia 27.03.2014 r. nr 1964/2014.
- Informacja o wyborze najkorzystniejszej oferty została umieszczona w dniu 27.03.2014 r. na stronie internetowej Zamawiającego oraz na tablicy ogłoszeń w jego siedzibie.
- W dniu 4 kwietnia 2014 r. została zawarta Umowa nr 119/JB/2014 pomiędzy Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji jednostką budżetową, reprezentowaną przez Dyrektora Marka Łucyka, a Przedsiębiorstwem Delta Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni przy ul. Gołębiej 1, reprezentowanym przez Jerzego Szloch (dyrektora) oraz Wojciecha Trzebiatowskiego (członka zarządu).
- Zgodnie z powyższym dokumentem przedmiotem umowy jest „świadczenie usług w zakresie sprzątania i utrzymania czystości plaż gdyńskich i przystani jachtowej w zakresie i na warunkach określonych w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i ofercie.”
- Termin rozpoczęcia przedmiotu umowy ustalono na dzień 18.05.2014 r., natomiast termin zakończenia – na dzień 17.05.2015r.
- Rozliczenie za świadczone usługi następować będzie za faktycznie dokonane usługi w okresach miesięcznych na podstawie faktury prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę zgodnie z Dziennikiem wykonanych prac potwierdzonym przez wyznaczonego przedstawiciela Zamawiającego.
- Podstawą miesięcznego wynagrodzenia Wykonawcy będzie cena jednostkowa za daną usługę oraz ilość usług w danym miesiącu powiększone o obowiązującą stawkę podatku od towarów i usług VAT 8%. Faktura płatna będzie przelewem na rachunek bankowy w terminie 30 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego.
- Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia – sprzątanie i utrzymanie czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015 zostało przesłane i opublikowane w dniu 7 kwietnia 2014 r. w BZP (www.bzp.uzp.gov.pl).
- Prowadzone postępowanie zostało udokumentowane Protokołem postępowania w trybie przetargu nieograniczonego nr GOSiR.DZPI.2710.10.2014 sporządzonym na druku ZP-PN zatwierdzonym w dniu 08.04.2014r. przez Dyrektora Marka Łucyka.

6.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Warunki udziału w postępowaniu.

Zgodnie z art. 22 ust. 1 pkt 2 oraz ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące posiadania wiedzy i doświadczenia. Opis sposobu dokonania oceny spełnienia powyższego warunku powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Określając warunek dotyczący posiadania wiedzy i doświadczenia o treści: „W celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytym wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich

3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w

tym okresie, co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych, na kwotę nie niższą jednak niż 300.000,00 zł. (słownie: trzysta tysięcy zł) brutto, w całości należycie wykonanego lub wykonywanego”,

zamawiający wyznaczył trzy powiązane ze sobą parametry:

- wykonawca powinien wykazać się wykonaniem co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia,
- przedmiot wykonanego zamówienia musi dotyczyć oczyszczania terenów otwartych, które zostało bardzo szczegółowo opisane w przedmiocie zamówienia,
- wykonane zlecenie musi mieć wartość minimum 300.000 zł.

Odnosząc się do powyższego, organ kontroli skarbowej zauważa, że wykonanie w ciągu 3 lat zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia z zastrzeżeniem, że usługa wykonana lub wykonywana miała wartość minimum 300.000 zł nie przesądza o tym, iż wykonawca posiada umiejętność skoordynowania w określonym okresie prac przy sprzątaniu i utrzymaniu czystości plaż i przystani jachtowej położonych na terenie miasta Gdyni o łącznej długości około 10 km, z wyłączeniem miejsc wygradzonych na prowadzenie działalności przez osoby trzecie.

Zgodnie z art. 22 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Opis ten powinien więc uwzględniać specyfikę przedmiotu zamówienia, jego zakres, stopień złożoności. Zamawiający nie może formułować wymagań przewyższających warunki wystarczające do należytego wykonania zamówienia i ograniczających krąg potencjalnych wykonawców.

Zgodnie z treścią ww. warunku wiedzy i doświadczenia, Zamawiający wymaga wykonania jednej usługi. Nie jest zatem możliwe spełnienie warunku jeśli wykonawca wykonywał usługi o łącznej wartości na rzecz różnych odbiorców. Wykonawca, który zrealizował w tym samym czasie usługi dla różnych odbiorców, o łącznej wartości wymaganej przez Zamawiającego, posiada porównywalne doświadczenie, jak wykonawca, który zrealizował jedną usługę dla jednego odbiorcy o tej samej wartości.

Ponadto, przedmiot zamówienia obejmował usługę całoroczną, która różniła się charakterem w sezonach letnim i zimowym. Postawienie przez Zamawiającego warunku udziału w postępowaniu wykazania się wykonaniem „co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia” wskazuje iż zamawiający wymagał wykazaniem się wykonaniem jednej usługi całorocznej. Wykonawca, który zrealizował odrębne usługi sprzątania letniego i zimowego, na rzecz odrębnego lub tego samego odbiorcy, o łącznej wartości wymaganej przez zamawiającego posiadał również porównywalne doświadczenie jak wykonawca, który zrealizował jedną usługę całoroczną.

W ocenie kontrolujących, wykonawca, który zrealizował w tym samym czasie kilka usług dla różnych odbiorców jak również wykonawca, który zrealizował odrębne usługi letniego i zimowego sprzątania, posiadał porównywalne doświadczenie, jak wykonawca, który zrealizował jedną usługę całoroczną dla jednego odbiorcy. Zamawiający zawęził krąg potencjalnych wykonawców tylko do takich, którzy świadczyli jedną usługę na rzecz jednego odbiorcy. Warunek udziału w postępowaniu w zakresie wiedzy i doświadczenia był nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i prowadził do nieuzasadnionego ograniczenia konkurencji, poprzez uniemożliwienie dostępu do zamówienia wykonawcom, którzy

posiadali wystarczające doświadczenie w realizacji przedmiotowo i zakresowo podobnych usług do przedmiotu zamówienia.

Ponadto Zamawiający postawił warunek udziału w postępowaniu wykazania się wykonaniem „co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych”. Zakres przedmiotowego zamówienia obejmował oczyszczanie terenów głównie w postaci plaż i przystani jachtowej.

Zamawiający nie wskazał co należy rozumieć przez „teren otwarty”, w przepisach prawa brak jest definicji tego terminu. Organ kontroli zauważa, że Zamawiający winien jednoznacznie i precyzyjnie określić warunki udziału w postępowaniu, gdyż niedopuszczalna jest interpretacja użytych przez niego określeń na etapie złożonych ofert.

Jak można przypuszczać, w tym przypadku Zamawiającemu prawdopodobnie chodziło o termin „teren otwarty”, który jest pojęciem szeroko stosowanym w urbanistyce i planowaniu przestrzennym.

W urbanistyce terminu „teren otwarty” używana się określając tereny zieleni, tereny upraw polowych, tereny łąk i lasów, tereny lotnisk i inne, na których zabudowa występuje w bardzo ograniczonym stopniu.

Analizując powyższe, należy stwierdzić, że niezbędne doświadczenie wykonawcy mogli zdobyć nie tylko wykonując oczyszczanie terenów niezbudowanych.

Zamawiający określając warunek udziału w postępowaniu dotyczący wiedzy i doświadczenia posłużył się pojemnym i niedookreślonym zwrotem „co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia”. Zamawiający nie doprecyzował, do którego z elementów przedmiotu zamówienia odnosi się zwrot „porównywalny”, jak również nie wskazał co należy rozumieć pod pojęciami „charakter” i „złożoność”.

Formułując opis warunku udziału w postępowaniu Zamawiający jest zobowiązany precyzyjnie w jego treści wskazać zakres czy cechy wymaganego doświadczenia, tak aby w oparciu o samą treść warunku możliwe było zakwalifikowanie doświadczenia wykonawcy jako odpowiadającego lub nieodpowiadającego wymaganiom Zamawiającego. Niedopuszczalne jest opisywanie powyższego przy pomocy nieprecyzyjnych określeń czy odesłań do przedmiotu zamówienia, typu „odpowiadające”, „porównywalne z”, „podobne do” (orzeczenie KIO 746/11 z dnia 19.04.2011 r.).

Przedmiotem zamówienia była usługa polegająca między innymi na:

- „1) Sprzątanie ręczne - (nie dotyczy terenu Mariny) - obejmuje: a) zebranie wszystkich zanieczyszczeń stałych z całego terenu objętego zamówieniem łącznie z glonami, wodorostami odkładającymi się wzdłuż linii brzegowej, drewnem, padliną, b) następnie zagrabienie i wyrównanie powierzchni piasku w miejscach występowania zagłębień i pagórków, c) zamykanie schodów, d) mycie barier, ławek i balustrad (nie dotyczy mola w Orłowie), e) w rejonie plaży Gdynia Śródmieście zamykanie drewnianych trapów, f) w rejonie plaży Gdynia Orłowo zamykanie mola i Alei Kukowskiego, g) w rejonie plaży Gdynia Orłowo w miejscu dopuszczającym wprowadzanie psów na plażę (plaża na szerokości do 100 m) - sprzątnięcie plaży ze wszystkich zanieczyszczeń pozostawionych przez psy, h) w rejonie plaży Gdynia Oksywie w miejscu dopuszczającym wprowadzanie psów na plażę (plaża na szerokości do 100 m) - sprzątnięcie plaży ze wszystkich zanieczyszczeń pozostawionych przez psy, i) wywóz odpadów i nieczystości zebranych wskutek wykonania powyżej wskazanych czynności celem

ich składowania, unieszkodliwienia lub utylizacji zgodnie z obowiązującymi przepisami, j) sprzątanie dwóch przebieralni będących integralną częścią budynku sanitarnego dla ratowników na plaży Gdynia Śródmieście. W sezonie letnim przypadającym na okres od 01.06 do 30.09 usługa świadczona będzie w rejonach wszystkich plaż (plaża Śródmieście łącznie z placem zabaw i budynkiem sanitarnym dla ratownika), (plaża Orłowo łącznie ze sprzątaniem części plaży dopuszczającej wprowadzanie psów), (plaża Oksywie łącznie ze sprzątaniem części plaży dopuszczającej wprowadzanie psów) codziennie, chyba że Zamawiający dokona rezygnacji z usługi, (sprzątanie ręczne w okresie 15.06 - 30.09 winno odbywać się w godzinach wczesnorannych tj. do godz. 8:00). W sezonie zimowym przypadającym na okres: od 01.04 do 30.04: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście (bez placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika) 3 (trzy) razy w tygodniu w rejonie plaż Redłowo, Orłowo 9 (dziewięć) razy w miesiącu (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona z częstotliwością co najmniej 1 raz w każdym tygodniu), w rejonie plaż Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w miesiącu, w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika 19 (dziewiętnaście) razy w miesiącu, średnio co drugi dzień, od 01.05 do 31.05: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście oraz w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika 5 (pięć) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek, środę, piątek, sobotę i niedzielę, w rejonie plaż Redłowo, Orłowo (łącznie ze sprzątaniem części plaży dopuszczającej wprowadzanie psów) 3 (trzy) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek, środę, i sobotę, oraz na części plaży w Orłowie (część plaży dopuszczającej wprowadzanie psów) 4 (cztery) razy w tygodniu w pozostałe dni tygodnia tj. wtorek, od czwartku do piątku oraz niedziela, w rejonie plaż Babie Doły i Oksywie (łącznie ze sprzątaniem części plaży dopuszczającej wprowadzanie psów) 2 (dwa) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek i piątek, oraz na części plaży w Oksywiu (część plaży dopuszczającej wprowadzanie psów) 5 (pięć) razy w tygodniu w pozostałe dni tygodnia tj. sobota, niedziela, oraz od wtorku do czwartku, od 01.10 do 31.03: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście (bez placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika) 2 (dwa) razy w tygodniu, w rejonach plaż Redłowo, Orłowo 6 (sześć) razy w miesiącu, (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona z częstotliwością co najmniej 1 raz w każdym tygodniu) w rejonie plaży Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w miesiącu, w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika 19 (dziewiętnaście) razy w miesiącu, średnio co drugi dzień, - chyba że Zamawiający dokona rezygnacji z usługi. 2) Oczyszczanie piasku - obejmuje: a) mechaniczne przesiewanie piasku plażowego na głębokość konieczną do wyeliminowania na głębokości najmniej 15 cm zanieczyszczeń typu: niedopałki po papierosach, odpady bytowo-gospodarcze, inne pochodzenia organicznego, b) napowietrzenie i spulchnienie piasku poprzez odwrócenie jego spodniej warstwy, c) wyrównanie terenu plaż celem likwidacji zagłębień i pagórków, d) wywóz odpadów i nieczystości zebranych wskutek wykonania powyżej wskazanych czynności celem ich składowania, unieszkodliwienia lub utylizacji zgodnie z obowiązującymi przepisami. W sezonie letnim przypadającym na okres od 01.05 do 30.09 usługa świadczona będzie w rejonach plaż Babie Doły, Śródmieście, Redłowo, Orłowo na każdorazowe polecenie Zamawiającego (oczyszczanie piasku w okresie 15.06 - 30.09 winno odbywać się w godzinach wczesnorannych tj. do godz. 8:00). Zamawiający przewiduje udzielenie ok. 160-ciu (stu sześćdziesięciu) takich zabiegów w okresie letnim w tym Zamawiający przewiduje 20 (dwadzieścia) zabiegów na plaży Babie Doły, 60 (sześćdziesiąt) zabiegów na plaży Śródmieście, 40 (czterdzieści) zabiegów na plaży Redłowo, 40 (czterdzieści) zabiegów na plaży Orłowo, (1 zabieg oznacza jedną usługę oczyszczania piasku na jednej plaży). 3) Napowietrzanie piasku - obejmuje zespół mechanicznych czynności zmierzających do napowietrzania piasku a następnie równanie powierzchni plaży poprzez bronowanie i grabienie. W sezonie letnim przypadającym na okres od 01.05 do 30.09 usługa świadczona będzie w rejonach plaż Babie Doły, Śródmieście, Redłowo, Orłowo na każdorazowe polecenie Zamawiającego (napowietrzanie piasku w okresie 15.06 - 30.09 winno odbywać się w godzinach wczesnorannych tj. do godz. 8:00). W sezonie zimowym

przypadającym na okres od 01.10 do 30.04 usługa świadczona będzie w rejonach plaż Babie Doły, Śródmieście, Redłowo, Orłowo na każdorazowe polecenie Zamawiającego. Zamawiający przewiduje udzielenie ok. 110-ciu (stu dziesięciu) takich zabiegów w okresie letnim w tym Zamawiający przewiduje 15 (piętnaście) zabiegów na plaży Babie Doły, 35 (trzydzieści pięć) zabiegów na plaży Śródmieście, 35 (trzydzieści pięć) zabiegów na plaży Redłowo, 25 (dwadzieścia pięć) zabiegów na plaży Orłowo, oraz 10 (dziesięć) takich zabiegów w okresie zimowym w tym Zamawiający przewiduje po 2 (dwa) zabiegi na plaży Babie Doły i Redłowo i po 3 (trzy) zabiegi na plaży Śródmieście i Orłowo, (1 zabieg oznacza jedną usługę napowietrzania piasku na jednej plaży). 4) Sprzątanie terenów zielonych - obejmuje: a) zebranie wszystkich zanieczyszczeń stałych z całego terenu objętego sprzątniem wraz z bieżącym utrzymaniem w czystości i w należytych stanie dojść na plażę, b) wywóz odpadów i nieczystości zebranych wskutek wykonania powyżej wskazanych czynności celem ich składowania, unieszkodliwienia lub utylizacji zgodnie z obowiązującymi przepisami. W sezonie letnim przypadającym na okres od 01.06 do 30.09 usługa świadczona będzie w rejonach wszystkich plaż codziennie, chyba że Zamawiający dokona rezygnacji z usługi, (sprzątanie terenów zielonych w dniach od 15.06 do 30.09 winno odbywać się w godzinach wczesnorannych tj. do godz. 8:00). W sezonie zimowym przypadającym na okres: od 01.04 do 30.04: usługa świadczona będzie w rejonie plaży Śródmieście 3 (trzy) razy w tygodniu, w rejonach plaż Redłowo, Orłowo 9 (dziewięć) razy w miesiącu (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona z częstotliwością co najmniej 1 raz w każdym tygodniu), a w rejonie plaży Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w miesiącu, od 01.05 do 31.05: usługa świadczona będzie w rejonie plaży Śródmieście 5 (pięć) razy w tygodniu, w rejonach plaż Redłowo, Orłowo 3 (trzy) razy w tygodniu, a w rejonie plaży Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w tygodniu, od 01.10 do 31.03: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście 2 (dwa) razy w tygodniu, w rejonach plaż Redłowo, Orłowo 6 (sześć) razy w miesiącu, (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona z częstotliwością co najmniej 1 raz w każdym tygodniu) w rejonie plaży Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w miesiącu, - chyba że Zamawiający dokona rezygnacji z usługi."

- „6) Opróżnianie koszy - w ramach tej usługi Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia na terenach objętych usługą własnych koszy na śmieci, metalowych, stabilnych, o pojemności ok. 50 l, (z wyjątkiem 10 koszy znajdujących się przy placu zabaw na terenie plaży Śródmieście, będących własnością Zamawiającego), w następującej ilości: a) w sezonie letnim w okresie 01.06 - 30.09 - średnio w odległości co 25 m od siebie w rejonach plaż strzeżonych tj. w ilości Babie Doły - 60 sztuk, Śródmieście - 100 sztuk, Redłowo - 100 sztuk, Orłowo - 120 sztuk, i w odległości średnio co 50 m od siebie w rejonie plaży Oksywie w ilości 40 sztuk, b) w sezonie zimowym tj. od 01.05 do 31.05 - średnio w odległości co 25 m od siebie w rejonach plaż strzeżonych tj. w ilości Babie Doły - 60 sztuk, Śródmieście - 100 sztuk, Redłowo - 100 sztuk, Orłowo - 120 sztuk, i w odległości średnio co 50 m od siebie w rejonie plaży Oksywie w ilości 40 sztuk, w rejonie placu zabaw na terenie plaży Gdynia Śródmieście 10 sztuk, oraz od 01.10 do 30.04 - rejon plaży Śródmieście - 12 sztuk, rejon plaży Redłowo - 3 sztuki, rejon plaży Orłowo - 12 sztuk, i do opróżniania koszy własnych i będących własnością Zamawiającego (10 koszy znajdujących się przy placu zabaw na terenie plaży Gdynia Śródmieście), które polega na wyjęciu worka ze śmieciami i włożeniu nowego worka z tworzywa sztucznego a także na zebraniu śmieci w okolicy kosza, które wydostały się z niego wskutek przepełnienia, wyrócenia się kosza lub wiatru. Wykonawca zobowiązany jest do wywozu odpadów i nieczystości celem ich składowania, unieszkodliwienia lub utylizacji zgodnie z obowiązującymi przepisami. W sezonie letnim przypadającym na okres od 01.06 do 30.09 usługa świadczona będzie w rejonach wszystkich plaż i w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika codziennie, chyba że Zamawiający dokona rezygnacji z usługi. Wykonawca w ramach jednej jednostki miary usługi (jeden dzień na jednej plaży) zobowiązany jest na bieżąco dbać o czystość koszy i nie dopuścić do ich przepełnienia. W sezonie zimowym przypadającym na okres: od 01.04 do 30.04: usługa świadczona będzie w

następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście (bez placu zabaw i przyległego budynku sanitarnego dla ratownika), 3 (trzy) razy w tygodniu, w rejonie plaż Redłowo, Orłowo 9 (dziewięć) razy w miesiącu (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona co najmniej 1 raz w każdym tygodniu), w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika na plaży Śródmieście 19 razy w miesiącu, średnio co drugi dzień, od 01.05 do 31.05: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście i w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika 5 (pięć) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek, środę, piątek, sobotę i niedzielę, w rejonie plaż Redłowo, Orłowo 3 (trzy) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek, środę i sobotę, w rejonie plaż Babie Doły i Oksywie 2 (dwa) razy w tygodniu tj. w każdy poniedziałek i piątek, od 01.10 do 31.03: usługa świadczona będzie w następujący sposób: w rejonie plaży Śródmieście (bez placu zabaw i przyległego budynku sanitarnego dla ratownika), 2 (dwa) razy w tygodniu, w rejonie plaż Redłowo, Orłowo 6 (sześć) razy w miesiącu (z tym zastrzeżeniem, że usługa będzie świadczona co najmniej 1 raz w każdym tygodniu), w rejonie placu zabaw i budynku sanitarnego dla ratownika na plaży Śródmieście 19 razy w miesiącu, średnio co drugi dzień, - chyba że Zamawiający dokona rezygnacji lub zleci dodatkowy termin świadczenia usługi na którejkolwiek z plaż lub terenów objętych przedmiotem zamówienia. W ramach usługi do obowiązków Wykonawcy należeć będzie także w okresie sezonu letniego (w dniach 15.06 - 30.09) odbiór i wywóz śmieci z postawionych na plażach obiektów socjalno-sanitarnych (plaża Babie Doły, Śródmieście, Orłowo, Redłowo). Wykonawca zobowiązany jest dbać o estetykę koszy, w tym przede wszystkim winny być w jednolitym kolorze, odświeżone, pomalowane bez śladów rdzy, czy też odprysniętej farby”.

W takim przypadku właściwe niemożliwe jest ustalenie, czy Zamawiający wymagał aby wykonawca wykonał usługi polegające na zbieraniu zanieczyszczeń i oczyszczaniu piasku z dokładnie takiej samej powierzchni plaż, czy też wykonywał usługi w zakresie opróżnienia dokładnie takiej samej ilości koszy, czy też wystarczyłoby, jeżeli wykonawca wykonałby usługę zbierania zanieczyszczeń i oczyszczania piasku z plaż np. o połowę mniejszej powierzchni ale o częstotliwości większej lub też opróżniał by mniejszą ilość koszy, ale z większą częstotliwością.

Postanowienia SIWZ w omówionym powyżej zakresie, w sposób nieuzasadniony ograniczało dostęp do zamówienia wykonawcom, którzy wykonali łącznie wymagany pod względem wartości zakres usług na rzecz różnych odbiorców w tym samym czasie lub odrębnych usługi letniego i zimowego sprzątania nawet na rzecz jednego odbiorcy. Zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców do takich, którzy świadczyli usługę na rzecz jednego lub dwóch odbiorców jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz w sposób nieuzasadniony ogranicza uczciwą konkurencję.

Ustalone przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia wymagania w zakresie warunku dotyczącego wiedzy i doświadczenia prowadzą do nieuzasadnionego ograniczenia konkurencji, poprzez uniemożliwienie dostępu do zamówienia wykonawcom, którzy posiadają wystarczające doświadczenie w realizacji przedmiotowo i zakresowo podobnych usług w stosunku do przedmiotu zamówienia.

Warunki udziału w postępowaniu powinny dawać zamawiającemu możliwość zweryfikowania doświadczenia wykonawców w określonym przez zamawiającego zakresie, z zastrzeżeniem, że powinno się to odbywać w taki sposób, aby do postępowania zostali dopuszczeni wszyscy wykonawcy zdolni do wykonania danego zamówienia, co dobitnie wskazano w wyroku KIO 744/10 z dnia 11 maja 2010 r.: *Warunek udziału w postępowaniu*

musi być ukształtowany w sposób, który z jednej strony zapewnia realizację celu jego ustanowienia, z drugiej zaś, nie może stanowić nieuzasadnionej bariery dla wykonawców, którzy w istocie potrafią sprostać oczekiwaniom zamawiającego i realizować przedmiot zamówienia w sposób należyty.

Wymagania, postawione w prowadzonym postępowaniu są nieuzasadnione również z punktu widzenia ochrony interesów samego Zamawiającego a w szczególności ochrony środków publicznych, gdyż zawężając krąg potencjalnych wykonawców Zamawiający nie uzyskał konkurencyjnych ofert, gdyż do postępowania przystąpił tylko jeden wykonawca.

Reasumując, postawiony przez Stronę warunek udziału w postępowaniu, który został poddany niniejszej analizie jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, przez co ograniczył liczbę wykonawców, którzy mogliby wziąć udział w postępowaniu, a tym samym, utrudniając konkurencję naruszył zasady określone w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Ponadto, zgodnie z treścią ogłoszenia nr 80766-2014 zamieszczonym w dniu 11.03.2014 r., Zamawiający wymagał od wykonawców wykazania się odpowiednim potencjałem technicznym do wykonania zamówienia oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia.

Wykonawca był zobowiązany do wykazania, że dysponuje (jako właściciel lub na podstawie innego tytułu prawnego uprawniającego do korzystania z rzeczy, takiego jak umowa leasingu, dzierżawy, najmu lub innej umowy o podobnym charakterze) niezbędnym sprzętem do prawidłowej realizacji zamówienia w zakresie co najmniej:

- a) ciągniki rolnicze – minimum 6 sztuk,
- b) przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 1,5 ha/godz. – minimum 3 sztuki,
- c) przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 0,3 ha/godz. – minimum 1 sztuka,
- d) grabie do zgrabiania mechanicznego piasku – minimum 2 sztuki,
- e) kultywator- minimum 1 sztuka
- f) kontenery na odpady - 2 sztuki (na ewentualne składowanie odpadów w dni wolne od pracy , kiedy wysypisko jest nieczynne)
- g) zmiatarka mechaniczna samojezdna o masie własnej poniżej 1 tony przeznaczona do zmiatania chodników.

W ogłoszeniu w pkt III.4.1. (Informacja o oświadczeniach lub dokumentach, jakie należało dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu oraz niepodleganiu wykluczeniu na podstawie art. 24 ust.1 ustawy), zobowiązano wykonawcę do przedłożenia: wykazu narzędzi, wyposażenia zakładu i urządzeń technicznych dostępnych wykonawcy usług lub robót budowlanych w celu wykonania zamówienia wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami (zgodnie z załącznikiem nr 7 do SIWZ).

Oferent złożył wykaz sprzętu, w którym wymienił sprzęt potrzebny do realizacji zamówienia wraz z informacją o ilości sztuk. W kolumnie tytuł posiadania/informacja o podstawie dysponowania poinformował: „własność/dysponuje”.

Do wykazu załączył:

- wydruk ze strony internetowej otomoto.pl. przedstawiający kultywator (poz. 5),
- ksero 3 strony instrukcji obsługi zmiatarki mechanicznej samojezdnej (poz. 7),
- ksera folderów kontenera na odpady (poz. 6) przesiewarek do piasku (poz. 2, 3) oraz grabi do zgrabiania mechanicznego (poz. 4).

Oferent w wykazie sprzętu poinformował, że grabie mechaniczne są produkcji własnej, jednocześnie załączając ksero folderu dostawcy tego sprzętu. Przedłożył również kserokopie folderów pozostałego sprzętu oraz wydruk zdjęcia z internetowego serwisu ogłoszeniowego otomoto.pl.

W świetle powyższego, należy stwierdzić, iż istniały istotne przesłanki do wystąpienia do Oferenta o wyjaśnienie wątpliwości, z zakresie tytułu posiadania i podstawy dysponowania sprzętem, które wynikały wprost ze złożonej oferty, czego Zamawiający nie dokonał.

Należy podkreślić, że w przypadku powstania jakichkolwiek wątpliwości co do prawdziwości czy ścisłości podanych informacji, mogących mieć wpływ na wynik postępowania, Zamawiający ma obowiązek ustalić czy nie ma doczynienia ze złożeniem nieprawdziwych informacji

i koniecznością wykluczenia takiego wykonawcy z postępowania.

Zamawiający ma obowiązek prowadzenia takich rozwiązań, które zapewniłyby należyte przeprowadzenie procedury przetargu na gruncie obowiązujących przepisów. Jednocześnie należy podkreślić, że na Zamawiającym ciąży obowiązek zbadania, czy dokumenty stanowiące ofertę oddają rzeczywisty stan rzeczy.

W przypadku, gdyby oferent nie wyjaśnił wątpliwości wynikających ze złożonej przez niego oferty, należałoby odrzucić taką ofertę.

W związku z powyższym, Zamawiający powinien wezwać wykonawcę do uzupełnienia oferty, ponieważ tak przedłożona oferta budzi wątpliwości co do tytułu posiadania i podstawy dysponowania tym sprzętem.

Zamawiający nie wystąpił o uzupełnienie i złożenie wyjaśnień, czym nie dopełnił obowiązku wynikającego z art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Uwzględniając w części wyjaśnienia Strony zawarte w piśmie z dnia 09 lutego 2017 r., należy stwierdzić, że odstępując od wypełnienia powyższego obowiązku:

- Zamawiający nieprawidłowo zbadał złożoną ofertę, tj. Zamawiający nie zbadał, czy złożona oferta zawiera prawdziwe informacje dotyczące podstawy dysponowania wymaganym sprzętem. Nie wzywając wykonawcy do uzupełnienia lub udzielenia wyjaśnień dotyczących oferty, która budzi wątpliwości naruszył art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych,
- Odstępując od wykluczenia Wykonawcy, który nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu w zakresie dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym z uwagi na wątpliwości prawdziwości złożonego oświadczenia, Zamawiający naruszył przepisy art. 24 ust. 2 pkt 4 w powiązaniu z art. 24 ust. 2 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.
- Zawierając umowę z podmiotem podlegającym wykluczeniu z postępowania na podstawie wskazanego wyżej przepisu Zamawiający naruszył normę określoną w art. 7 ust. 3, stosownie do której zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy.

7. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.15.2014)

7.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 32A/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 10.06.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 32A/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 10.06.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Stowarzyszenia Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9 wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- zawiadomienie zamawiającego z 10.06.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 04.02.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu – Józefa Stopyra oraz Skarbnika – Tomasza Florka SKS Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska,
 - ✓ oświadczenie z dnia 10.06.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu – Józefa Stopyra oraz Skarbnika – Tomasza Florka SKS Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska,
 - ✓ Polisa OC nr 903005408048 z 01.07.2013 r. wystawiona na Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z/s w Gdyni, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 22.05.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 23.05.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawione w dniu 11.12.2013 r. na: Adama Pstrągowskiego, Tomasza Florka, Wojciecha Antkowiaka oraz Józefa Stopyra,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 11.12.2013 r.,

- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 29.12.2013 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 10.06.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 10.06.2014 r.,
- umowa nr 207/JB/2014 z 10.06.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Józefa Stopyrę oraz Skarbnika – Tomasza Florka,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod 2014/S 129-231559 w dniu 09.07.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 10.07.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 10.07.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 10.07.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Paulinę Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszkę Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 09.07.2014 r.
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty

7.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 03.01.2014 r. na kwotę 8.365.853,66 zł, co stanowi równowartość 1.980.130,57 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz

konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 10.06.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia

z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator przedmiotowych turniejów.

Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska już od ponad 80 lat niezmiennie związane jest z Miastem Gdynia, a jego wieloletnia działalność w szczególności sposób wpisała się na karty historii sportu i ze społecznością naszego miasta.

Przedmiotowy projekt realizowany jest z myślą o najmłodszych mieszkańcach Gdyni. Rozpoczynający projekt charytatywny turniej piłki nożnej o nazwie „Julianna Cup 2014” ma na celu wsparcie podopiecznej Fundacji „Słoneczko”, niepełnosprawnej dziewczynki o imieniu Julianna ale przede wszystkim kształtowanie właściwej postawy dzieci i młodzieży wobec osób niepełnosprawnych. Bardzo ważnym aspektem turnieju jest również propagowanie sportowej rywalizacji zgodnie z zasadami fair play, popularyzacja piłki nożnej jako aktywnej formy uprawiania sportu oraz rozwijanie świadomości ekologicznej poprzez jednoczesny udział uczestników turnieju w programie „Zakrętki.info – pomagamy nie tylko przyrodzie...”. W turnieju wezmą udział zawodnicy z klubów krajowych jak i zagranicznych, dla których przewidziane zostały nagrody. Drugą część projektu stanowią miniturnieje, w których udział wezmą dzieci z roczników 2008-2011 zarówno będące fanami piłki nożnej, jak i zupełnie nią niezainteresowane. W ramach przedmiotowych miniturniejów młodzi Gdynianie będą mogli wraz z rodzicami uczestniczyć w rozgrywkach piłkarskich i poczuć prawdziwe emocje sportowe. Organizacja turniejów piłkarskich dla najmłodszych będzie stanowiła znakomitą promocję miasta Gdyni, jako miasta stawiającego na krzewienie prawidłowych postaw obywatelskich wobec niepełnosprawnych a także propagujących aktywne spędzanie wolnego czasu dzieci z rodzicami”.

- w dniu 10.06.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. Wykonawca powinien posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej

w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- Zamawiający nie skorzystał z prawa ogłoszenia o dobrowolnej przejrzystości ex ante w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 10.06.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - Polisę OC nr 903005408048 z 01.07.2013 r. wystawioną na Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9 – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: dla jednego i wszystkich wypadków: 200.000,00 zł, okres ubezpieczenia: 01.07.2013-30.06.2014, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- w dniu 10.06.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 10.06.2014 r. zawarto umowę nr 207/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9 reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Józefa Stopyrę oraz Skarbnika – Tomasza Florka.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni w okresie od dnia podpisania umowy do dnia 09 sierpnia 2014 roku podczas:

- 1) charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku na boisku B GOSiR przy ul. Olimpijskiej,
- 2) sześciu miniturniejów dla dzieci o nazwie „Gdyńska przygoda z piłką”, które odbędą się w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku na boisku B GOSiR przy ul. Olimpijskiej,

których organizatorem jest Zleceniobiorca.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia podczas organizacji turnieju „Julianna Cup 2014”, natomiast w §2 ust. 3 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia podczas organizacji miniturniejów.

Ostateczna umowa nie różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy (dot. organizacji turnieju „Julianna Cup”) w wysokości 80.000,00 zł brutto, natomiast za świadczenie usług określonych w §2 ust. 3 umowy (dot. organizacji miniturniejów) w łącznej wysokości 70.000,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia podpisania umowy do dnia 13 lipca 2014 roku – w wysokości 35.000,00 zł brutto,

b) od dnia 14 lipca do dnia 09 sierpnia 2014 roku – w wysokości 35.000,00 zł brutto.

Każda część wynagrodzenia płatna będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 3, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 2 dotyczy (sprawozdanie częściowe) wraz z fakturą VAT.

- w dniu 09.07.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 09.07.2014 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

7.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku”, zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator przedmiotowych turniejów. Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska już od ponad 80 lat niezmiennie związane jest z Miastem Gdynia, a jego wieloletnia działalność w szczególności sposób wpisała się na karty historii sportu i ze społecznością naszego miasta. Przedmiotowy projekt realizowany jest z myślą o najmłodszych mieszkańcach Gdyni. Rozpoczynający projekt charytatywny turniej piłki nożnej o nazwie „Julianna Cup 2014” ma na celu wsparcie podopiecznej Fundacji „Słoneczko”, niepełnosprawnej dziewczynki o imieniu Julianna ale przede wszystkim kształtowanie właściwej postawy dzieci i młodzieży wobec osób niepełnosprawnych. Bardzo ważnym aspektem turnieju jest również propagowanie sportowej rywalizacji zgodnie z zasadami fair play, popularyzacja piłki nożnej jako aktywnej formy uprawiania sportu oraz rozwijanie świadomości ekologicznej poprzez jednoczesny udział uczestników turnieju w programie „Zakrętki.info – pomagamy nie tylko przyrodzie...”. W turnieju wezmą udział zawodnicy z klubów krajowych jak i zagranicznych, dla których przewidziane zostały nagrody. Drugą część projektu stanowią miniturnieje, w których udział wezmą dzieci z roczników 2008-2011 zarówno będące fanami piłki nożnej, jak i zupełnie nią niezainteresowane. W ramach przedmiotowych miniturniejów młodzi Gdynianie będą mogli wraz z rodzicami uczestniczyć w rozgrywkach piłkarskich i poczuć prawdziwe emocje sportowe. Organizacja turniejów*

piłkarskich dla najmłodszych będzie stanowiła znakomitą promocję miasta Gdyni, jako miasta stawiającego na krzewienie prawidłowych postaw obywatelskich wobec niepełnosprawnych a także propagujących aktywne spędzanie wolnego czasu dzieci z rodzicami”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni na konkretnych turniejach za pomocą nazwy, herbu czy logo miasta.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, dysponowało prawami

wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zauważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, jest zasadne ponieważ jest to jedyny organizator charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014” oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą „Gdyńska przygoda z piłką” nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska została zawarta w dniu 10.06.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 09.07.2014 r., tj. 29 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży „Julianna Cup 2014”, który odbył się w dniach 22 czerwca 2014 r., oraz w trakcie sześciu miniturniejów dla dzieci i młodzieży o nazwie „Gdyńska przygoda z piłką”, które odbywały się w okresie od 30 czerwca do 9 sierpnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

8. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.21.2014).

8.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 44/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 24.07.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 44/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 24.07.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Stowarzyszenia Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, 01-688 Warszawa, ul. Pęcicka 38, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia

- o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 24.07.2014 r. zamawiającego z J. Steszewskim ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 24.07.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie Prezesa Stowarzyszenia Polski Związek Futbolu Amerykańskiego Jędrzeja Stęszewskiego z dnia 11.07.2014 r. o posiadaniu przez Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, 01-688 Warszawa, ul. Pęcicka 38 licencji na organizację imprezy IX SuperFinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego,
 - ✓ oświadczenie z dnia 29.07.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Piotra Gorzkowskiego i Jędrzeja Stęszewskiego,
 - ✓ oświadczenie z dnia 29.07.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Piotra Gorzkowskiego i Jędrzeja Stęszewskiego,
 - ✓ Polisa OC BUK-190247 z 30.06.2014 r. wystawiona na Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, 01-688 Warszawa, ul. Pęcicka 38, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 22.07.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 25.07.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawione w dniu 24.07.2014 r. na: Piotra Gorzkowskiego oraz Jędrzeja Stęszewskiego,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 24.07.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 24.07.2014 r.,
- notatka z negocjacji z 29.07.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 29.07.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską i Paulinę Filipowicz,
- umowa nr 318/JB/2014 z 29.07.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Polski Związek Futbolu Amerykańskiego z/s w Warszawie, ul. Pęcicka 38, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Jędrzeja Stęszewskiego oraz Wiceprezesa Zarządu – Piotra Gorzkowskiego,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 170-302088 w dniu 05.09.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 05.09.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 05.09.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdynieńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 05.09.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,

- ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
- ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 05.09.2014 r.
- faktury VAT wraz z dokumentami zapłaty.

8.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego w dniu 02 sierpnia 2014 roku w Gdyni.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 13.01.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Polski Związek Futbolu Amerykańskiego z siedzibą w Warszawie przy ul. Pęcickiej 38 jest zasadne, ponieważ podmiot ten jest jedynym organizatorem Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego a tym samym IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego. IX Superfinał to wielkie święto futbolu amerykańskiego, odmiany futbolu, która na stałe zagościła na polskich boiskach. 02 sierpnia br. na Stadionie Miejskim w Gdyni zmierzą się dwie najlepsze drużyny sezonu 2014 a stawką meczu będzie mistrzostwo Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego. Podczas przedmiotowego Superfinału zostanie zaprezentowana rywalizacja na najwyższym poziomie, która przyczyni się do popularyzacji futbolu amerykańskiego w całym kraju, a przede wszystkim w Gdyni. Mając na względzie ogromne

zainteresowanie kibiców oraz mediów, jakim cieszyły się poprzednie edycje Superfinału stwierdzić należy, iż to wyjątkowe, emocjonujące widowisko sportowe zgromadzi z pewnością dużą rzeszę kibiców sportowych, ale również będzie doskonałą okazją do wyśmienitej zabawy dla całych rodzin. Miasto Gdynia zawsze z chęcią wspiera nowe inicjatywy, tym bardziej takie, które mają na celu propagowanie zdrowego trybu życia, między innymi przez uprawianie różnego rodzaju sportów. Imprezie towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne w mediach ogólnopolskich oraz regionalnych, co będzie doskonałą promocją również dla miasta”.

- w dniu 24.07.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:
 - ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (Dz. U. z 2010 r. nr 127, poz. 857 z późn. z zm.), tj. Wykonawca powinien posiadać dokument potwierdzający uprawnienia Wykonawcy do zorganizowania turnieju snookera Gdynia Open 2014,
 - ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł.
- Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,
- Zamawiający nie skorzystał z prawa ogłoszenia o dobrowolnej przejrzystości ex ante w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 29.07.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - Polisę OC BUK-190247 z 30.06.2014 r. wystawioną na Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: na wszystkie wypadki ubezpieczeniowe: 225.000,00 EUR, okres ubezpieczenia: 02.08.2014-02.08.2014, wraz z potwierdzeniem przelewu składki z dnia 07.07.2014 r.,
 - Oświadczenie Prezesa Stowarzyszenia Polski Związek Futbolu Amerykańskiego Jędrzeja Stęszewskiego z dnia 11.07.2014 r. o posiadaniu przez Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, 01-688 Warszawa, ul. Pęcicka 38 licencji na organizację imprezy IX SuperFinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego,
- w dniu 29.07.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 29.07.2014 r. zawarto umowę nr 318/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Polski Związek

Futbolu Amerykańskiego z/s w Warszawie, ul. Pęcicka 38, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Jędrzeja Stęszewskiego oraz Wiceprezesa Zarządu – Piotra Gorzkowskiego.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku na Stadionie Miejskim w Gdyni przy ul. Olimpijskiej, którego organizatorem jest Zleceniobiorca.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

Ww. różnice zaprezentowano w poniższej tabeli:

Nr pkt umowy	Treść pkt umowy
Pkt dodane do treści umowy ostatecznej:	
11)	zamieszczeniu plakatów z logo Miasta Gdyni na „wyspach” reklamowych usytuowanych w Galeriach handlowych na terenie Trójmiasta tj. Galeria Bałtycka w Gdańsku oraz Centrum Riviera w Gdyni
12)	umieszczeniu nazwy „Gdynia” na banerze o wymiarach 70 cm x 30 cm (wys. x szer.) zamieszczonym na trybunach wokół boiska pokazowego na terenie plaży miejskiej w Gdyni przy ulicy Bulwar nadmorski im. Feliksa Nowowiejskiego przy organizacji Superfinału
17)	umieszczeniu nazwy logo Miasta Gdyni na 1 banerze o wymiarach 1,6 m x 120 m (wys. x szer.), eksponowanym na Stadionie od strony trybuny „tory”, podczas trwania Superfinału
Pkt wykreślone z umowy ostatecznej:	
10)	umieszczeniu logo Miasta Gdyni w spotach reklamowych, które zostaną wyświetlone na minimum ... telebimach, rozmieszczonych na terenie Warszawy oraz Trójmiasta, przy organizacji Superfinału
Zmiana treści pkt 13):	
Treść we wzorze umowy	Treść w umowa ostatecznej
umieszczeniu logo miasta Gdyni na minimum 20 billboardach reklamujących Superfinał, zamieszczonych na terenie Trójmiasta, przy organizacji Superfinału	umieszczeniu logo miasta Gdyni na minimum 15 billboardach lub citilightach reklamujących Superfinał, zamieszczonych na terenie Trójmiasta, przy organizacji Superfinału

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 29.07.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 umowy w wysokości 194.740,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 05.09.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego.
- Przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 05.09.2014 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

8.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.28 wystąpiono do Stowarzyszenia Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, 01-688 Warszawa, ul. Pęcicka 38, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Kopii umów regulujących zasady użytkowania obiektów na stadionie miejskim w Gdyni przy ul. Olimpijskiej;
2. Kopii umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w ww. umowie z dnia 29.07.2014 r., polegających na:
 - wyprodukowaniu i zamieszczeniu plakatów w środkach komunikacji miejskiej w Gdyni oraz na „wyspach reklamowych” usytuowanych w centrach handlowych: Galeria Bałtycka w Gdańsku oraz Centrum Riviera w Gdyni,
 - wyprodukowaniu i rozmieszczeniu billboardów oraz banerów (o których mowa w ust. 2 pkt. 12, 13, 14, 17 w ww. umowie),
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo Miasta Gdyni na koszulkach, które zostały przekazane wolontariuszom przy organizacji Superfinału,
 - zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na murawie boiska Stadionu, na którym rozgrywany był Superfinał,
 - zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na ścianie sponsorskiej eksponowanej podczas konferencji, wywiadów, ceremonii otwarcia oraz dekoracji zawodników w czasie trwania Superfinału.
3. Statutu Stowarzyszenia „Polski Związek Futbolu Amerykańskiego”.

W dniu 28.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Stowarzyszenie „Polski Związek Futbolu Amerykańskiego”:

- 1) umowa z Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdynskim Centrum Sportu)
Nr 297/JB/2014 z dnia 22.07.2014 r. – dotycząca najmu Stadionu Piłkarskiego oraz Hali Lekkoatletycznej, Hali Gier oraz boiska treningowego – boisko A z nawierzchnią naturalną położonych w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9, stanowiących własność Gminy Miasta Gdynia. W §5 pkt 1 i 2 umowy GOSiR wyraził zgodę na umieszczanie na Stadionie i Obiektach Treningowych na czas trwania meczu reklam nietrwale przymocowanych do podłoża. Projekty wykonania oraz wizualizacja reklam będą każdorazowo zatwierdzane przez GOSiR. Do umowy załączono fakturę VAT nr (A) FS-2014/32/SS z dnia 04.08.2014 r. za wynajęcie Stadionu Miejskiego i Obiektów Treningowych w Gdyni na organizację finału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego w dniu 02.08.2014 r. zgodnie z zawartą umową na kwotę netto 48.000,00 zł, VAT: 11.040,00 zł.
- 2) Faktura VAT sprzedaży: Nr 001/MGDY/2014 z dnia 22.08.2014 r., kwota netto: 158.325,20 zł, podatek VAT: 36.414,80 zł, kwota brutto: **194,740,00 zł**. Do faktury VAT załączono potwierdzenie wpływu na rachunek z dnia 29.08.2014 r. kwoty **135.615,89 zł**. Wg tytułu przelewu: „fv 001/mgdy/2014 pomniejszone o zadłużenie wobec GOSiRw kwocie 59124,11”. Załączono również potwierdzenie przelewu z rachunku na kwotę 970,50 zł z dnia 08.08.2024 r. z tytułu: „nota księgowa nr 16/JB/2014 – uszkodzenie 15 krzesełek na stadionie miejskim – IX Superfinał”.
- 3) Fragment Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiający zdjęcie plakatu reklamującego IX Superfinał Futbolu Amerykańskiego umieszczonego wewnątrz

autobusu miejskiego – brak daty wykonania fotografii. Wg opisu pod zdjęciem zamieszczonym w Sprawozdaniu: „W dniach 26 lipca – 2 sierpnia w komunikacji miejskiej w Gdyni znalazło się łącznie 400 plakatów promujących IX SuperFinał PLFA w Gdyni”. Załączono fakturę VAT Nr 86960/PI/07/2014 z dnia 10.07.2014 r. zakupu 600 szt. plakatów na kwotę netto 350,61 zł, podatek VAT: 80,64 zł oraz potwierdzenie przelewu z rachunku na kwotę 4321,25 zł za zakup ww. plakatów.

- 4) Fragment Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiający zdjęcia „wysp reklamowych” usytuowanych w Galeriach Handlowych na terenie Trójmiasta – wg opisów pod zdjęciami w Galerii Bałtyckiej w Gdańsku oraz Centrum Riviera w Gdyni. Zdjęcia nie posiadają dat ich wykonania.

Załączono faktury VAT:

- nr 87352/PI/07/2014 z dnia 11.07.2014 r. na zakup 300 szt. plakatów w formacie B1, 250 szt. plakatów w formacie A2, 50.000 szt. ulotek w formacie A5, 10.000 szt. ulotek w formacie A6 – na łączną kwotę netto 2.893,35 zł, podatek VAT: 665,47 zł,
- nr 2014/07/18 z dnia 22.07.2014 r. na zakup usługi wydruku plakatów (1 szt.) na kwotę netto 162,60 zł, podatek VAT: 37,40 zł,
- nr FNTS1400461 z dnia 22.08.2014 r. wystawiona przez Centrum Wzgórze Sp. z o.o. (Riviera) za czynsz za miesiąc 7/2014 (13 dni) – na kwotę netto 400,00 zł, podatek VAT: 92,00 zł.

Załączono również:

- pismo Dyrektora Centrum Handlowego Galeria Bałtycka w Gdańsku z dnia 08.07.2014 r. dotyczące nieodpłatnego udostępnienia Polskiej Lidze Futbolu Amerykańskiego miejsca na wyspę z instalacją boiska oraz ekspozycję 2 banerów w terminie 01-02.08.2014 r. reklamujących IX Super Finał PLFA na Stadionie Miejskim w Gdyni,

- umowę o świadczeniu usług promocyjnych z dnia 15.07.2014 r. zawartą z „Centrum Wzgórze” Spółka z o.o.,
- potwierdzenie przelewu z rachunku z dnia 08.08.2014 r. na kwotę 492,00 zł za czynsz – wyspa w Galerii Riviera – IX Superfinał.

- 4) Fragmenty Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiające:

- zdjęcie baneru zamieszczonego na trybunach wokół boiska na terenie plaży miejskiej w Gdyni z nazwą „Gdynia”.

Załączono:

- fakturę VAT nr 93555/PI/07/2014 z dnia 28.07.2014 r. za wydruk ww. baneru na kwotę netto 634,00 zł, podatek VAT: 779,82 zł,
- umowę zamówienia ekspozycji i druku reklamy nr 1464/D/2014 z dnia 30.06.2014 r. zawartą z AMS S.A.
- zdjęcia 2 banerów rozmieszczonych w centrum handlowym „Galeria Bałtycka” w Gdańsku.

Załączono fakturę VAT nr 06/07/2014 z dnia 15.07.2014 r. za wykonanie baneru wg projektu na kwotę netto 2.025,00 zł, podatek VAT: 465,75 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 21.07.2014 r. na kwotę 2.490,75 zł za tę fakturę.

- zdjęcia baneru z logo Miasta Gdyni oraz adresem strony internetowej gdyniasport.pl eksponowanym na Stadionie od strony trybuny „tory” podczas trwania Superfinału.

Załączono fakturę VAT nr 25/2014 z dnia 20.08.2014 r. za wydruk baneru wielkoformatowego z montażem na kwotę netto 20.000,00 zł, podatek VAT: 4.600,00 zł wraz z potwierdzeniami przelewów z rachunku za tę fakturę z dnia 31.10.2014 r. na kwotę 14.600,00 zł oraz z dnia 08.12.2014 r. na kwotę zł 10.000,00 zł.

- 5) Fragmenty Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiające zdjęcia koszulek przekazanych wolontariuszom przy organizacji Superfinału z logo Gdynia sport na prawym rękawku koszulki.

Wg opisu pod zdjęciem „logo znalazło się na koszulkach 90 wolontariuszy, którzy byli zaangażowani w organizację”.

Załączono fakturę VAT nr FA/331/2014 z dnia 30.07.2014 r. za 70 szt. koszulek białych i 19 szt. koszulek polo oraz wykonanie nadruku – napis Wolontariusz, logo Gdynia, logo superfinał, organizator, logo PLFA na kwotę netto 2.059,03 zł, podatek VAT: 473,58 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 08.08.2014 r. na kwotę 2.532,61 zł za tę fakturę.

- 6) Fragmenty Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiające zdjęcia boiska z dwoma logo Gdynia sport umieszczonymi na murawie po obu stronach boiska.

Załączono:

- fakturę VAT nr FK-03460/2014 z dnia 25.07.2014 r. za usługę wydruku szablonów – baner na kwotę netto 1.875,00 zł, podatek VAT: 431,25 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 25.07.2014 r. na kwotę 2.306,25 zł za tę fakturę,

- fakturę VAT nr #97044/8008//2014 z dnia 31.07.2014 r. za farby, wałek, i taśmę dwustronną na kwotę netto 338,67 zł, podatek VAT: 77,89 zł.

- 7) Fragmenty Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiające zdjęcia ścianki sponsorskiej podczas konferencji prasowej na Narodowym Stadionie Rugby w Gdyni w dniu 27.07.2014 r. oraz konferencji prasowej – ogłoszenie miejsca rozegrania IX SuperFinału w dniu 05.05.2014 r. na Stadionie Miejskim w Gdyni (wg opisów pod zdjęciami).

Załączono:

- fakturę VAT nr 93987/PI/07/2014 z dnia 29.07.2014 r. za usługę druk baneru na kwotę netto 137,20 zł, podatek VAT: 31,56 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 25.07.2014 r. na kwotę 168,76 zł za tę fakturę,

- fakturę VAT nr 013738 z dnia 25.07.2014 r. za stojak, baner oraz grafikę do ścianki łukowej na kwotę netto 1.648,00 zł, podatek VAT: 379,04 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 07.08.2014 r. na kwotę 2.027,04 zł za tę fakturę,

- fakturę VAT nr 017/2014 z dnia 16.07.2014 r. za usługę wydruku wieloformatówek na kwotę netto 1.162,20 zł, podatek VAT: 267,31 zł wraz z potwierdzeniem przelewu z rachunku z dnia 16.07.2014 r. na kwotę 1.429,51 zł za tę fakturę.

- 8) Statut Stowarzyszenia „Polski Związek Futbolu Amerykańskiego”.

Wg §1 i 2 Statutu siedzibą Stowarzyszenia o nazwie „Polski Związek Futbolu Amerykańskiego” jest Miasto Stołeczne Warszawa. Zgodnie z §8 Statutu jednym z celów Stowarzyszenia jest promowanie Polski w Europie i na świecie oraz współdziałanie z administracją rządową i samorządami w rozwoju społecznym regionu i kraju (pkt 8 i 11).

Z przekazanych przez Stowarzyszenie „Polski Związek Futbolu Amerykańskiego” ww. dokumentów mających potwierdzać realizację umowy nr 318/JB/2014 zawartej w dniu 29.07.2014 r. na promocję Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 2 sierpnia 2014 roku na Stadionie Miejskim w Gdyni przy ul. Olimpijskiej, wynika, że ulotki, plakaty, banery, wieloformatówki z logo Miasta Gdyni, logo Gdynia sport lub nazwą Gdynia zostały wykonane przez dzień podpisania ww. umowy na promocję Miasta Gdyni, tj. przed dniem 29.07.2014 r. (a nawet przed dniem zaproszenia do negocjacji 24.07.2014 r. – punkty 1, 2, 4, 7), i tak:

1. w dniu 11.07.2014 r. została wystawiona faktura nr 87352/PI/07/2014 na zakup 300 szt. plakatów w formacie B1, 250 szt. plakatów w formacie A2, 50.000 szt. ulotek w formacie A5, 10.000 szt. ulotek w formacie A6, którą załączono do fragmentu Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiającego zdjęcia „wysp reklamowych” usytuowanym w Galeriach Handlowych na terenie Trójmiasta,
2. w dniu 22.08.2014 r. została wystawiona faktura nr 2014/07/18 za zakup usługi wydruku plakatów (1 szt.), którą załączono do ww. fragmentu Sprawozdania z Promocji Gdyni,
3. w dniu 28.07.2014 r. została wystawiona faktura nr 93555/PI/07/2014 za wydruk baneru, zamieszczonego na trybunach wokół boiska na terenie plaży miejskiej w Gdyni z nazwą „Gdynia”,
4. w dniu 15.07.2014 r. została wystawiona faktura nr 06/07/2014 za wykonanie banerów, które rozmieszczono w centrach handlowych „Galeria Bałtycka” w Gdańsku,
5. w dniu 25.07.2014 r. została wystawiona faktura nr FK-03460/2014 za usługę wydruku szablonów – baner, którą załączono do fragmentu Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiającego zdjęcia boiska z dwoma logo Gdynia sport umieszczonymi na murawie obu stronach boiska,
6. w dniu 25.07.2014 r. została wystawiona faktura nr 013738 za stojak, baner oraz grafikę ścianki łukowej, którą załączono do fragmentu Sprawozdania z Promocji Gdyni przedstawiającego zdjęcia ścianki sponsorskiej podczas konferencji prasowej na Narodowym Stadionie Rugby w Gdyni w dniu 27.07.2014 r. oraz konferencji prasowej – ogłoszenie miejsca rozegrania IX SuperFinału w dniu 05.05.2014 r. na stadionie Miejskim w Gdyni,
7. w dniu 16.07.2014 r. została wystawiona faktura nr 017/2014 za usługę wieloformatówek, załączona do ww. fragmentu Sprawozdania z Promocji Miasta Gdyni.

Ponadto przekazana dokumentacja ma potwierdzać, że w dniach 26 lipca – 2 sierpnia, a więc już 3 dni przed podpisaniem przedmiotowej umowy na promocję Miasta Gdyni, w komunikacji miejskiej w Gdyni znalazło się łącznie 400 plakatów promujących IX SuperFinał PLFA w Gdyni.

Z kolei podczas konferencji prasowej na Narodowym Stadionie Rugby w Gdyni w dniu 27.07.2014 r. oraz konferencji prasowej – ogłoszenie miejsca rozegrania IX SuperFinału w dniu 05.05.2014 r. na stadionie Miejskim w Gdyni została umieszczona ścianka sponsorska. Wydarzenia te miały miejsce przed dniem podpisania przedmiotowej umowy na promocję Miasta Gdyni.

Przesłanki zastosowania trybu z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według Zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Polski Związek Futbolu Amerykańskiego z siedzibą w Warszawie przy ul. Pęcickiej 38 jest zasadne, ponieważ podmiot ten jest jedynym organizatorem Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego a tym samym IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego. IX Superfinał to wielkie święto futbolu amerykańskiego, odmiany futbolu, która na stałe zagościła na polskich boiskach. 02 sierpnia br. na Stadionie Miejskim w Gdyni zmierzą się dwie najlepsze drużyny sezonu 2014 a stawką meczu będzie mistrzostwo Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego. Podczas przedmiotowego Superfinału zostanie zaprezentowana rywalizacja na najwyższym poziomie, która przyczyni się do popularyzacji futbolu amerykańskiego w całym kraju, a przede wszystkim w Gdyni. Mając na względzie ogromne zainteresowanie kibiców oraz mediów, jakim cieszyły się poprzednie edycje Superfinału stwierdzić należy, iż to wyjątkowe, emocjonujące widowisko sportowe zgromadzi z pewnością dużą rzeszę kibiców sportowych, ale również będzie doskonałą okazją do wymienionej zabawy dla całych rodzin. Miasto Gdynia zawsze z chęcią wspiera nowe inicjatywy, tym bardziej takie, które mają na celu propagowanie zdrowego trybu życia, między innymi przez uprawianie różnego rodzaju sportów. Imprezie towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne w mediach ogólnopolskich oraz regionalnych, co będzie doskonałą promocją również dla miasta”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi** dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszeniu Polski Związek Futbolu Amerykańskiego praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszeniu Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Stowarzyszeniu Polski Związek Futbolu Amerykańskiego jest zasadne, ponieważ podmiot ten jest jedynym organizatorem Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego a tym samym IX Superfinału Polskiej

Ligi Futbolu Amerykańskiego, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale że nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem Polski Związek Futbolu Amerykańskiego została zawarta w dniu 29.07.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 05.09.2014 r., tj. 38 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas IX Superfinału Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbył się w dniu 2 sierpnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

- 9. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.22.2014)**

9.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 45/JB/2014 Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 30.07.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 45/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 30.07.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Polskiego Związku Żeglarskiego, ul. Ludwika 4, 01-226 Warszawa wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 30-31.07.2014 r. zamawiającego z Tomaszem Chamera – Dyrektorem Sportowym Polskiego Związku Żeglarskiego z/s w Warszawie ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 30.07.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 01.08.2014 r. pod nr 2014/S 146-763104 (przekazano do publikacji w dniu 30.07.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 01.08.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 01.08.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 01.08.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 04.08.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa PZZ Wiesława Kaczmarka oraz Sekretarza Generalnego PZZ Zbigniewa Stosio,
 - ✓ oświadczenie z dnia 04.08.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa PZZ Wiesława Kaczmarka oraz Sekretarza Generalnego PZZ Zbigniewa Stosio,
 - ✓ Polisa OC nr BUK-227246 z 17.04.2014 r. wystawiona na Polski Związek Żeglarski wraz z potwierdzeniami przelewów składek,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 08.08.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 28.07.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 08.08.2014 r.,

- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp,
- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp wystawione w dniu 08.08.2014 r. na: Karola Jabłońskiego, Rafała Szukiel, Janusza Szlachetko, Macieja Olszewskiego, Sławomira Kalinowskiego, Katarzynę Domańską, Macieja Bardana, Jerzego Durejko, Waldemara Orlińskiego, Kazimierza Izdebskiego, Krystiana Hlavaty, Jacka Czabańskiego-Czaban, Zbigniewa Stosio, Macieja Leśnego oraz Wiesława Kaczmarka,
- ✓ licencja nr 194/2014 na organizację regat sportowych pn. „Volvo Gdynia Sailing Days – Żeglarskie Dni Gdyni” w dniach 08-24.08.2014 r.,
- ✓ uchwała z dnia 22.06.2013 r. w sprawie upoważnienia członków Zarządu PZZ do podpisywania korespondencji i dokumentów:
 - Karola Jabłońskiego – Wiceprezesa ds. sportu,
 - Macieja Leśnego – Wiceprezesa ds. morskich,
 - W. Jacka Orlińskiego – Wiceprezesa ds. śródlądowych,
 - Jerzego Durejko – Wiceprezesa ds. szkolenia,
 - Zbigniewa Stosio – Sekretarza Generalnego,
- notatka z negocjacji z 04.08.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 11.08.2014 r. podpisana przez Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod 2014/S 194-343388 w dniu 09.10.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 09.10.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 09.10.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szabłowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- umowa nr 330/JB/2014 z 11.08.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Polskim Związkiem Żeglarskim z/s w Warszawie, reprezentowanym przez Prezesa Wiesława Kaczmarka oraz Sekretarza Generalnego Zbigniewa Stosio,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 09.10.2014 r.
- faktury VAT wraz z dokumentami zapłaty.

9.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas cyklu imprez Żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 r., organizowanych przez Polski Związek Żeglarski.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 30.07.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.
Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:
„Zlecenie wykonania tego zadania Polskiemu Związkowi Żeglarskiemu z siedzibą w Warszawie (01-226) przy ul. Ludwiki 4 jest zasadne, ponieważ jest on jedynym organizatorem cyklu imprez żeglarskich pod nazwą Volvo Gdynia Sailing Days. Volvo Gdynia Sailing Days to jedyne w historii Polski międzynarodowe regaty żeglarskie, które już po raz piętnasty zagoszczą w światowym kalendarzu imprez żeglarskich i są jednocześnie liczone do rankingu Międzynarodowej Federacji Żeglarskiej ISAF. W skład przedmiotowych regat wchodzić będą m.in. Mistrzostwa Polski w klasie 420, Mistrzostwa Europy Juniorów w klasach 420 i 470, Mistrzostwa Polski w klasie E, Delphia-24, Skippi650, 29er, Mistrzostwa Europy Juniorów Eurosaf w klasie LAR, Gdynia MatchCu Wysoka ranga wydarzenia oraz kompleksowe wykorzystanie wszystkich atrakcji miasta, powodują duże zainteresowanie mieszkańców, turystów oraz mediów. W tej prestiżowej imprezie udział wezmą najlepsi żeglarze z Polski a także całego świata. Zapewnienie bogatej oferty imprez towarzyszących zawodnikom, turystom oraz mieszkańcom Gdyni z pewnością przyczyni się do wzrostu popularyzacji żeglarstwa. Volvo Gdynia Sailing Days towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane w mediach ogólnopolskich. Kampania promocyjna zostanie przeprowadzona w telewizji,

radio i internecie. Liczne czasopisma i magazyny branżowe będą rozpisywać się o niniejszym wydarzeniu, promując Gdynię jako „Żeglarską Stolicę Polski”.

Mając powyższe na uwadze, stwierdzić należy, iż przedmiotowa impreza jak co roku zgromadzi licznych uczestników i widzów, co z pewnością będzie doskonałą promocją dla Miasta Gdynia, zarówno w kraju, jak i na świecie”.

- w dniu 30.07.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności – Wykonawca musi posiadać uprawnienia, tj. posiadać aktualną licencję uprawniającą od organizacji każdej z imprez żeglarskich wchodzących w skład cyklu imprez żeglarskich „Volvo Gdynia Sailing Days”.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 30.07.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 01.08.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 r, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Polski Związek Żeglarski, ul. Ludwiki 4, 01-226 Warszawa.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 04.08.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję nr 194/2014 wystawioną w dniu 06.08.2014 r. przez Polski Związek Żeglarski na organizację regat pn. VOLVO GDYNIA SAILING DAYS – ŻEGLARSKIE DNI GDYNI w terminie od 08.08-24.08.2014 r.,
- w dniu 04.08.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 11.08.2014 r. zawarto umowę nr 330/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Polskim Związkiem Żeglarskim z/s

w Warszawie, reprezentowanym przez Prezesa Wiesława Kaczmarka oraz Sekretarza Generalnego Zbigniewa Stosio.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, organizowanych przez Zleceniobiorcę w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, na wodach Zatoki Gdańskiej oraz terenach nadbrzeżnych, w skład których wchodzić będą: Mistrzostwa Europy Juniorów w klasach 420 i 470, Mistrzostwa Polski w klasie E, LAR (Mężczyźni), OKD, Delphia-24, Skippi650, 29er, FD Mist. PSRKL w klasie LAS 4.7 Open (Kobiety i Mężczyźni), 420 (Kobiety i Mężczyźni), RS:X (Kobiety i Mężczyźni), 29er (Open) oraz Regaty A-Class.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

§2 ust. 2	Brzmienie we wzorze umowy	Brzmienie w umowie ostatecznej
pkt 14)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na winylu reklamowym, który zostanie zamieszczony w Gdańsku, przy organizacji Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na siatce reklamowej, która zostanie zamieszczona w siedzibie Pomorskiego Okręgowego Związku Żeglarskiego, podczas trwania Imprezy
pkt 19)	Zamieszczeniu ... szt. plakatów reklamujących Imprezę z logo Miasta Gdyni w Szybkiej Kolei Miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na ekranie reklamowym typu airwall zamieszczonym na pasie zieleni znajdującym się na granicy Gdyni i Sopotu, przy organizacji Imprezy
pkt 20)	Zamieszczeniu ... szt. plakatów reklamujących Imprezę z logo Miasta Gdyni w środkach komunikacji miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na sterowcu reklamowym o długości 5 m eksponowanym na Terenie Imprezy w dniach 16-18 sierpnia oraz 23-24 sierpnia 2014 roku
pkt 21)	Zamieszczeniu ... szt. plakatów reklamujących Imprezę z logo Miasta Gdyni w gablotach na terenie Gdyni, przy organizacji Imprezy	Zamieszczeniu min. 500 szt. plakatów reklamujących Imprezę z logo Miasta Gdyni w środkach komunikacji miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy
pkt 23)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w spotach reklamowych, zapowiadających Imprezę, które będą wyświetlane na ekranach LED w Gdyni i Gdańsku, przy organizacji Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w spotach reklamowych, zapowiadających Imprezę, które będą wyświetlane na ekranach LED na terenie Trójmiasta, przy organizacji Imprezy
pkt 24)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w spocie reklamowym, zapowiadającym Imprezę, który zostanie wyemitowany na ekranach LED w środkach komunikacji miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy [wykreślony]	[wykreślony]
pkt 25)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w grafice, która zostanie zamieszczona na 5 autobusach i 5 trolejbusach komunikacji miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w grafice, która zostanie zamieszczona na 10 trolejbusach komunikacji miejskiej w Gdyni, przy organizacji Imprezy [pkt 24]
pkt 27)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na minimum 600 flagach o wymiarach 0,75 m x 1,20 m (szer. x dł.), które zostaną rozwieszone w centrum Gdyni, podczas trwania Imprezy	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na 1000 flagach o wymiarach 0,75 m x 1,20 m (szer. x dł.), które zostaną rozwieszone w centrum Gdyni, podczas trwania Imprezy [pkt 26]
pkt 31)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na minimum 40 sztukach batfanów, które zostaną zamieszczone na Terenie Imprezy, podczas jej trwania	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na min. 60 sztukach batfanów, które zostaną zamieszczone na Terenie Imprezy, podczas jej trwania [pkt 30]
pkt 32)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na 10 kompletach odzieży przeznaczonych dla	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na 15 kompletach odzieży przeznaczonych dla

	gości VIP, które zostaną przekazane podczas trwania Imprezy	gości VIP, które zostaną im przekazane podczas trwania Imprezy [pkt 31]
		Umieszczeniu logo Miasta Gdyni oraz logo „Gdynia Żeglarska Stolica Polski” w reklamie zapowiadającej Imprezę, która zostanie opublikowana w magazynie „W ŚLIZGU!”, „Żagle” przy organizacji Imprezy [dodano pkt 36]
		Umożliwieniu Zleceniodawcy i Miastu Gdyni wykorzystania materiałów fotograficznych i filmowych z Imprezy oraz zdarzeń przed i po Imprezie dla celów promocyjno-reklamowych Miasta [dodano pkt 41]

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 04.08.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 umowy w wysokości 1.858.161,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 09.10.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 09.10.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

9.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według Zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Polskiemu Związkowi Żeglarskiemu z siedzibą w Warszawie (01-226) przy ul. Ludwiki 4 jest zasadne, ponieważ jest on jedynym organizatorem cyklu imprez żeglarskich pod nazwą Volvo Gdynia Sailing Days. Volvo Gdynia Sailing Days to jedyne w historii Polski międzynarodowe regaty żeglarskie, które już po raz piętnasty zagoszczą w światowym kalendarzu imprez żeglarskich i są jednocześnie liczone do rankingu Międzynarodowej Federacji Żeglarskiej ISAF. W skład przedmiotowych regat wchodzić będą

m.in. Mistrzostwa Polski w klasie 420, Mistrzostwa Europy Juniorów w klasach 420 i 470, Mistrzostwa Polski w klasie E, Delphia-24, Skippi650, 29er, Mistrzostwa Europy Juniorów Eurosaf w klasie LAR, Gdynia MatchCu Wysoka ranga wydarzenia oraz kompleksowe wykorzystanie wszystkich atrakcji miasta, powodują duże zainteresowanie mieszkańców, turystów oraz mediów. W tej prestiżowej imprezie udział wezmą najlepsi żeglarze z Polski a także całego świata. Zapewnienie bogatej oferty imprez towarzyszących zawodnikom, turystom oraz mieszkańcom Gdyni z pewnością przyczyni się do wzrostu popularyzacji żeglarstwa. Volvo Gdynia Sailing Days towarzyszyć będą rozbudowane działania promocyjne i informacyjne realizowane w mediach ogólnopolskich. Kampania promocyjna zostanie przeprowadzona w telewizji, radio i internecie. Liczne czasopisma i magazyny branżowe będą rozpisywać się o niniejszym wydarzeniu, promując Gdynię jako „Żeglarską Stolicę Polski”. Mając powyższe na uwadze, stwierdzić należy, iż przedmiotowa impreza jak co roku zgromadzi licznych uczestników i widzów, co z pewnością będzie doskonałą promocją dla Miasta Gdynia, zarówno w kraju, jak i na świecie”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze. Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególny stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Polski Związek Żeglarski praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez niego miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymieniony Związek z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem

warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Polski Związek Żeglarski, dysponował prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Polskiemu Związkowi Żeglarskiemu jest zasadne, ponieważ jest on jedynym organizatorem cyklu imprez żeglarskich pod nazwą Volvo Gdynia Sailing Days (międzynarodowych regat żeglarskich), nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Polskim Związkiem Żeglarskim została zawarta w dniu 11.08.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 09.10.2014 r., tj. 58 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich pod nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbyły się w dniach 11-24 sierpnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

10. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPL.2711.25.2014)

10.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 49/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 05.08.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 49/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 05.08.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna, ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,

- zawiadomienie zamawiającego z 05.08.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 06.08.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Michała Drelich oraz Dariusza Pawelec,
 - ✓ oświadczenie z dnia 06.08.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Michała Drelich oraz Dariusza Pawelec,
 - ✓ Polisa OC nr BUK-049715 z 25.09.2013 r. wystawiona na Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ Zaświadczenia o niezaleganiu w podatkach wystawione przez naczelnika US:
 - wg stanu na dzień 24.07.2014 r. dla Jakóbik Piotr,
 - wg stanu na dzień 25.07.2014 r. dla Pawelec Dariusz,
 - wg stanu na dzień 08.07.2014 r. dla Drelich Michał,
 - wg stanu na dzień 07.07.2014 r. dla Gaca Leszek,
 - wg stanu na dzień 25.07.2014 r. dla Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna,
 - ✓ Zaświadczenia o niezaleganiu w opłacaniu składek wystawione przez ZUS:
 - wg stanu na dzień 01.07.2014 r. dla płatnika Sport Evolution Pawelec Dariusz, ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna,
 - wg stanu na dzień 25.07.2014 r. dla płatnika Jakóbik Piotr, ul. Aleja Bzów 19/2, 05-500 Józefosław,
 - wg stanu na dzień 02.07.2014 r. dla płatnika Sport Evolution Drelich Michał, ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna,
 - wg stanu na dzień 02.07.2014 r. dla płatnika Sport Evolution Gaca Leszek, ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna,
 - wg stanu na dzień 02.07.2014 r. dla płatnika Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna, ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 01.07.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 02.07.2014 r.,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp wg stanu na dzień 02.07.2014 r., wystawione na: Piotra Jakóbika, Dariusza Pawelca, Michała Drelicha i Leszka Gacę,
- notatka z negocjacji z 06.08.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 06.08.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod 2014/S 172-305444 w dniu 09.09.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 09.09.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 09.09.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,

- ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
- ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
- ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- umowa nr 331/JB/2014 z 06.08.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna, z/s w Nowej Iwicznej, reprezentowaną przez wspólników: Dariusza Pawelec i Michała Drelich,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Marka Łucyka w dniu 09.09.2014 r.,
- dotyczy ogłoszenia dodatkowych informacji, informacji o niekompletnej procedurze lub sprostowania, zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod 2015/S 043-074271 w dniu 03.03.2015 r. (wysłane do publikacji w dniu 26.02.2015 r.).
- faktury VAT wraz z dokumentami zapłaty

10.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług. Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 05.08.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółce jawnej z siedzibą w Nowej Iwicznej jest zasadne, ponieważ spółka ta jedynym organizatorem Herbalife Triathlon Gdynia 2014.

Herbalife Triathlon Gdynia 2014 to największa i najlepiej rozpoznawalna impreza triathlonowa w Polsce. Celem organizatorów jest dołączenie najpóźniej w 2015 roku do prestiżowego grona największych zawodów triathlonowych na świecie, zrzeszonych w cyklu Ironman 70.3 Series. Do startu w tej prestiżowej imprezie zgłosili się już uczestnicy z 20 różnych krajów, co pozwala stwierdzić, iż poziom tegorocznej edycji będzie bardzo wysoki. Triathlon to jedna z najtrudniejszych i najbardziej wszechstronnych dyscyplin sportowych, w ramach której uczestnicy będą musieli zmierzyć się z następującymi konkurencjami: pływanie, jazda na rowerze oraz bieganie.

Widowiskowe zmagania, które rozgrywane będą w sercu miasta, spotkają się zapewne z żywym odbiorem licznej publiczności, która z zapartym tchem śledziła będzie zaciętą rywalizację w wodzie i na lądzie. Miasto Gdynia od kilku lat, stanowi dla wielu sportowych konkurencji dobry i nierzadko stały adres, czemu sprzyja przyjazny duch miasta, zauważany i doceniany przez organizatorów wielu rozgrywanych w naszym mieście zawodów. Triathlon osiąga coraz większą popularność w Polsce i staje się kolejną dyscypliną sportu, za pośrednictwem której można z powodzeniem promować Miasto Gdynię”.

- w dniu 05.08.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. Wykonawca powinien posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł,

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- Zamawiający nie skorzystał z prawa ogłoszenia o dobrowolnej przejrzystości ex ante w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 06.08.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od

odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł: opłaconą w dniu 30.09.2014 r. polisę OC w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności na sumę gwarancyjną 500.000,00 zł na okres od 23.09.2013 r. do 22.09.2014 r.,

- w dniu 06.08.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 06.08.2014 r. zawarto umowę nr 331/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a zaproszonym do negocjacji Wykonawcą, tj.: Sport Evolution Pawelec Dariusz i Spółka Spółka jawna z/s w Nowej Iwicznej, reprezentowana przez wspólników: Dariusza Pawelec i Michała Drelich. Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, organizowanej przez Zleceniobiorcę w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku na terenie Gdyni oraz Rumii.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

§2 ust. 2	Brzmienie we wzorze umowy	Brzmienie w umowie ostatecznej
pkt 6)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na strojach startowych tzw. ambasadorów Imprezy	Umieszczeniu min. 15 winderów Miasta Gdyni na Terenie Imprezy
pkt 19)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni w reklamie zapowiadającej Imprezę, która zostanie opublikowana w prasie o zasięgu ogólnopolskim i lokalnym [wykreślony]	[wykreślony]

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 06.08.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 umowy w wysokości 590.985,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 09.09.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Jako Wykonawcę zamówienia wskazano Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, ul. Pęcicka 38, 01-688 Warszawa. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 09.09.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,
- w dniu 26.02.2015 r. wysłano do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej sprostowanie – (poz. V.3) zamiast: Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego, ul. Pęcicka 38, 01-688 Warszawa, Polska powinno być: Sport Evolution Pawelec i Spółka Sj., ul. Zimowa 31A/28, 05-500 Nowa Iwiczna, Polska.

10.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku”, zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółce jawnej z siedzibą w Nowej Iwicznej jest zasadne, ponieważ spółka ta jedynym organizatorem Herbalife Triathlon Gdynia 2014. Herbalife Triathlon Gdynia 2014 to największa i najlepiej rozpoznawalna impreza triathlonowa w Polsce. Celem organizatorów jest dołączenie najpóźniej w 2015 roku do prestiżowego grona największych zawodów triathlonowych na świecie, zrzeszonych w cyklu Ironman 70.3 Series. Do startu w tej prestiżowej imprezie zgłosili się już uczestnicy z 20 różnych krajów, co pozwala stwierdzić, iż poziom tegorocznej edycji będzie bardzo wysoki. Triathlon to jedna z najtrudniejszych i najbardziej wszechstronnych dyscyplin sportowych, w ramach której uczestnicy będą musieli zmierzyć się z następującymi konkurencjami: pływanie, jazda na rowerze oraz bieganie. Widowiskowe zmagania, które rozgrywane będą w sercu miasta, spotkają się zapewne z żywym odbiorem licznej publiczności, która z zapartym tchem śledziła będzie zaciętą rywalizację w wodzie i na lądzie. Miasto Gdynia od kilku lat, stanowi dla wielu sportowych konkurencji dobry i nierzadko stały adres, czemu sprzyja przyjazny duch miasta, zauważany i doceniany przez organizatorów wielu rozgrywanych w naszym mieście zawodów. Triathlon osiąga coraz większą popularność w Polsce i staje się kolejną dyscypliną sportu, za pośrednictwem której można z powodzeniem promować Miasto Gdynię”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano

przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze. Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółce jawnej praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez niego miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienioną Spółkę z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Sport Evolution – Pawelec i Spółka SJ, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółce Jawnej jest zasadne, ponieważ spółka ta jedynym organizatorem Herbalife Triathlon Gdynia 2014. (Herbalife Triathlon Gdynia w ocenie Zamawiającego to największa i najlepiej rozpoznawalna impreza triathlonowa w Polsce), nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z firmą Sport Evolution Pawelec i Spółka Spółka Jawna została zawarta w dniu 06.08.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 09.09.2014 r., tj. 34 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbyła się w dniach 08-10 sierpnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

11. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.28.2014).

11.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 50/JB/2014 dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 08.08.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 11.08.2014 r. skierowane do Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków ustawowych oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- e-mail z 11.08.2014 r. zamawiającego z Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 11.08.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante opublikowane w suplemencie do DUUE w dniu 13.08.2014 r. pod nr 2014/S 154-277423 (przekazano do publikacji w dniu 12.08.2014 r.)
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 13.08.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 13.08.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 13.08.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.08.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.08.2014 r. wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp,
 - ✓ Decyzja Komisji ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 30.05.2014 r. w sprawie przyznania licencji nr 15/I dla Klubu Arka Gdynia S.A. na sezon rozgrywkowy 2014/2015,
 - ✓ Decyzja Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. w sprawie odwołania Klubu Arka Gdynia S.A. od decyzji nr 15/I Komisji ds. Licencji Klubowych z 30.05.2014 r.,
 - ✓ Polisa OC nr 908520221890 z 03.02.2014 r. wystawiona na Klub Arka Gdynia SSA wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 17.07.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 12.06.2014 r. wystawione przez ZUS ,
 - ✓ Informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 13.06.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy dotycząca wykonawcy,

- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy,
 - informacja z 26.03.2014 r. dotycząca p. Wojciecha Petrkiewicza – prezes zarządu,
 - informacja z 26.03.2014 r. dotycząca p. Michała Globisza – wiceprezes zarządu,
 - informacja z 27.03.2014 r. dotycząca p. Jana Justka - wiceprezes zarządu,
- notatka z posiedzenia komisji przetargowej z 19.08.2014 r.,
- notatka z negocjacji z 19.08.2014 r.,
- umowa nr 366/JB/2014 z 03.09.2014 r. zawarta pomiędzy zamawiającym, reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka a Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną z siedzibą w Gdyni, reprezentowaną przez: Wojciecha Petrkiewicza – Prezesa Zarządu i Jana Justkę – Wiceprezesa Zarządu,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 178-315201 w dniu 17.09.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 17.09.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 17.09.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 17.09.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ p. Joanna Szablowska - przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ p. Agnieszka Białas- członek komisji przetargowej (przygotowująca: uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ p. Paulina Filipowicz - członek komisji przetargowej,
 - ✓ p. Maciej Zaborski - członek komisji przetargowej (ustalający wartość zamówienia oraz przygotowujący opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (zatwierdzający wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonujący wyboru wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- raport z realizacji umowy, faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

11.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiot zamówienia obejmował usługi w zakresie promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r.

- zamawiający powołał Komisję przetargową w dniu 08.08.2014 r. Członkowie komisji przetargowej złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp, w dniu 11.08.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp. Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej. Arka Gdynia to osiemdziesiąt pięć lat historii, tradycji i rzesze wiernych kibiców. W ciągu tych lat klub, a zwłaszcza jego żółto-niebieskie barwy, nierozłącznie wpisał się w krajobraz Gdyni oraz całego pomorza. W sezonie 2010/2011 zabrakło 1 punktu w rundzie wiosennej aby utrzymać się w najwyższej klasie rozgrywkowej. Od tego czasu, klub dzięki bardzo wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wypracowanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do Ekstraklasy.

Mecze ligowe z udziałem Arki cieszą się dużym zainteresowaniem kibiców oraz mediów, na trybunach Stadionu Miejskiego zasiada każdorazowo kilka tysięcy widzów. Jednocześnie, podkreślić należy, iż piłka nożna należy do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Arka Gdynia. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką zajmuje gdyńska drużyna, mecze z jej udziałem są bardzo często transmitowane przez ogólnopolską telewizję, szereg informacji publikują ogólnopolskie portale internetowe oraz prasa. W ramach niniejszych relacji i publikacji wielokrotnie ukazane zostanie logo Miasta Gdyni, co niewątpliwie przyczyni się do doskonałej promocji miasta.”

- W dniu 11.08.2014 r. zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z:
 - ✓ informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, tj.:
 - opis przedmiotu zamówienia, tj.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015”,
 - warunki udziału w postępowaniu wraz z wykazem oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, tj. m.in.:
 - posiadania uprawnień niezbędnych do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającą na udział w rozgrywkach I Ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez Polski Związek Piłki Nożnej; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia aktualnej licencji wydanej przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającej na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez PZPN,
 - znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem

zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł: w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia opłaconej polisy, a w przypadku jej braku innego dokumentu potwierdzającego, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł,

Oprócz powyższego zamawiający żądał złożenia przez wykonawcę:

- oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
- oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z aktualnymi dokumentami, tj.: odpisem z właściwego rejestru, zaświadczeniami z US i ZUS oraz informacjami z KRK,
- opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, tj.: ocena spełnienia przez Wykonawcę warunków dokonana zostanie zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia w oparciu o informacje zawarte w dokumentach,
- ✓ wzór umowy (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 1 do zaproszenia do negocjacji).
- w dniu 12.08.2014 r. zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 13.08.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
 - ✓ określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia: Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
 - ✓ uzasadnienie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki: zgodnie z zawiadomieniem złożonym do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia.
- W dniu 13.08.2014 r. Zamawiający opublikował ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 19.08.2014 r. wykonawca, tj.: „Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia” złożył:
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715): Decyzję Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. potwierdzającą posiadanie przez Wykonawcę licencji na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015,
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia: opłaconą w dniu 14.02.2014 r. polisę OC w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności klubu

sportowego (zgodnie z PKD 93.12Z) na sumę gwarancyjną 500.000,00 zł na okres od 03.02.2014 r. do 02.02.2015 r.,

- ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
- ✓ oświadczenie wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z dokumentami potwierdzającymi brak podstaw do wykluczenia z postępowania,
- w dniu 19.08.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono wynagrodzenie zleceniobiorcy w łącznej kwocie 1.200.000,00 zł oraz ostateczną treść zapisów umowy. W tym samym dniu na posiedzeniu komisji przetargowej stwierdzono, że na podstawie przedłożonych dokumentów wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu.
- w dniu 03.09.2014 r. zawarto umowę pomiędzy zamawiającym a zaproszonym do negocjacji wykonawcą, tj.: Arką Gdynia Sportową Spółka Akcyjną:
 - ✓ przedmiot umowy: promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej sezonu 2014/2015, tj. od dnia podpisania umowy do dnia 31.10.2014 r.
 - ✓ wynagrodzenie określono na kwotę 1.200.000,00 zł. Płatność wynagrodzenia ustalono w dwóch ratach: rata I – 300.000,00 zł, rata II – 225.000,00 zł, rata III – 225.000,00 zł, rata IV – 225.000,00 zł, rata V – 225.000,00 zł,
 - ✓ podstawą wystawienia faktur będą sprawozdania merytoryczne wraz z dokumentacją zdjęciową,
- w dniu 17.09.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego zamawiający opublikował ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- protokół postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzony na druku ZP-WR zatwierdzony w dniu 17.09.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,

11.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.32 wystąpiono do Arki Gdynia Sportowej Spółki Akcyjnej, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie 366/JB/2014 z dnia 03.09.2014 r. polegających na:
 - zamieszczeniu logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, publikacjach, pasku sponsorskim oraz stronach internetowych (o których mowa w ust. 2 pkt. 4, 5, 13, 14 ww. umowy z dnia 03.09.2014 r.),
 - wykonaniu nadruków logo Miasta Gdyni na koszulkach klubowych zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia,
 - zamieszczeniu logo Miasta Gdyni w grafice i umieszczeniu jej na 2 autobusach komunikacji miejskiej w Gdyni,

- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na tablicy wywiadów, jak również tablicy sponsorów i partnerów klubu, o których mowa w ust. 2 pkt. 11, 16 ww. umowy z dnia 03.09.2014 r.,
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni, logo „Gdynia ekstraklasa” lub logo „Gdynia Sportowa” na bandach oraz banerach, o których mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 oraz ust. 3 pkt. 1, 2, 3 ww. umowy z dnia 03.09.2014 r.,
- udziale zawodników zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w akcjach promocyjnych Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (obecnie Gdynińskie Centrum Sportu) i Miasta Gdyni;

3. Statutu spółki Arka Gdynia Sportowa SA.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna:

- 1) umowa nr 366/JB/2014 z dnia 03.09.2014 r. (wartość umowy 1.200.000,00 zł) z Gdynińskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdynińskim Centrum Sportu);
- 2) umowy regulujące zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5:
 - umowa nr 316/JB/2013 z dnia 01.07.2013 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z szatniami i zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek o Mistrzostwo I ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2013/2014, a także dla potrzeb treningowych. Zgodnie z aneksem do umowy mecze sparingowe (oficjalna gra kontrolna) mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 30/JB/2014 z dnia 02.01.2014 r. wraz z aneksami nr 1, 2, 3, dotycząca najmu obiektu użyteczności publicznej – Stadionu Miejskiego Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji położonym w Gdyni ul. Olimpijska 5/9.
 - umowa nr 231/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek i Mistrzostwo I Ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2014/2015 a także dla potrzeb treningowych. W czasie przygotowań ARKI GDYNIA do rundy jesiennej i rundy wiosennej sezonu 2014/2015 mecze sparingowe mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 279/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
 - umowa nr 2/JB/2015 z dnia 02.01.2015 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
- 3) Akt notarialny Rep. A nr 5631/2013 z dnia 01.07.2013 r.
 Protokołem Nadzwyczajnego Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy spółki pod firmą Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna z siedzibą w Gdyni podjęto:
 - uchwałę nr 3 w przedmiocie przyjęcia tekstu jednolitego statutu Spółki.

Zgodnie z §1 uchwały nr 3 Spółka działa pod firmą ARKA GDYNIA Sportowa Spółka Akcyjna i może używać skrótu ARKA GDYNIA SSA.

4) Faktury VAT sprzedaży wraz z zestawieniem.

5) Dowody zapłaty (wyciągi bankowe, kompensaty) do przedłożonych faktur VAT.

Zgodnie z przedłożonymi dowodami zapłaty rozliczenie umowy nr 366/JB/2014 z dnia 03.09.2014 r. (wartość umowy 1.200.000,00 zł brutto) za usługi promocyjne przedstawia się następująco:

faktura VAT					wb		kompensata	
nr	z dnia	netto	VAT	brutto	data wpływu	kwota przelewu	z dnia	kwota
10/IX/2014	11.09.2014	243 902,44	56 097,56	300 000,00	12.09.2014	291 071,40	11.09.2014	8 928,60
16/IX/2014	22.09.2014	182 926,83	42 073,17	225 000,00	25.09.2014	103 655,06	24.09.2014	121 344,94
7/X/2014	06.10.2014	182 926,83	42 073,17	225 000,00	09.10.2014	209 098,18	09.10.2014	15 901,82
11/X/2014	20.10.2014	182 926,83	42 073,17	225 000,00	24.10.2014	103 761,90	24.10.2014	121 238,10
1/XI/2014	03.11.2014	182 926,83	42 073,17	225 000,00	06.11.2014	212 015,76	05.11.2014	12 984,24
				1 200 000,00		919 602,30		280 397,70

6) 4 raporty z realizacji umowy nr 366/JB/2014 z dnia 03.09.2014 r. – dotyczące promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej sezonu 2014/2015 w okresie 03.09-31.10.2014 r.

Przedłożone raporty obejmują okres od 03.09-19.10.2014 r.

7) Nie przedłożono faktur VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.

Reasumując:

- Integralną część każdego z raportów z realizacji umów Nr 140/JB/2014, Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 stanowi dokumentacja fotograficzna. Niektóre zdjęcia opatrzone są opisem, którego meczu dotyczą, nie posiadają jednak dat ich wykonania.
- Raporty zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 ww. umowy, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 366/JB/2014, przedstawia zawodników w strojach ligowych z logo Miasta Gdyni na przodzie i z tyłu koszulki.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy zawiera grafikę przedstawiającą logo i flagę Arki Gdynia na bokach autobusu, oraz logo, flagę Arki Gdynia oraz adres strony internetowej www.arkagdynia.pl na tyle autobusu. W zamieszczonej w raportach grafice nie umieszczono logo Miasta Gdyni..
- Do większości raportów załączono również fotografie gdyńskich autobusu miejskiego nr 2042 z logo i flagą Arki Gdynia na obu bokach i tyle autobusu. Na tyle autobusu zamieszczono dwa loga „Gdynia sport”.
- Zdjęcia autobusu nr 2042 załączone do raportów są powielane (są takie same), i nie mają określonej daty ich wykonania.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 366/JB/2014, przedstawia:
 1. wzory (grafiki):
 - karnetu i biletu na sezon 2014/2015 Morskiego Związkowego Klubu Sportowego Arka Gdynia z logo Gdynia Sport,
 - identyfikatorów na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport,
 - akredytacji medialnych na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport.

Okazane wzory (grafiki) nie potwierdzają realizacji obowiązku umieszczenia logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, wynikającego z §2 ust. 2 pkt 4 umowy.

1. grafiki (wzory) stopki sponsorskiej, na której jako sponsor strategiczny widnieje logo „Gdynia sport”.

Raporty z realizacji umowy Nr 366/JB/2014 zawierają informację o nieumieszczeniu logo Miasta Gdyni na pasku sponsorskim na oficjalnych stronach klubowych w Dzienniku Bałtyckim i Expressie Gdyni, z powodu nie podpisania przez Klub umów partnerskich z ww. wydawnictwami.

2. Zrzuty ekranu komputera:

- z otwartą główną stroną internetową Arki Gdynia, gdzie jako sponsor główny widnieje logo Gdynia Sport,
- z otwartą stroną internetową Arki Gdynia – zakładka „Sponsorzy i Partnerzy”, gdzie widnieje logo Gdynia Sport wraz z adresem strony internetowej www.gdyniasport.pl oraz opisem Miasta Gdynia jako filaru wspierającego Arkę od lat.

Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.

3. Zrzuty ekranu komputera z otwartą główną stroną internetową www.arka-tv.pl, gdzie jako sponsor główny widnieje logo Gdynia Sport. Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.

– Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 366/JB/2014 przedstawia:

1. fotografie przedstawiające ściankę wywiadów oraz ściankę w salce konferencyjnej z logo Gdynia Sport,
2. fotografie przedstawiające tablicę na metalowym ogrodzeniu, na której zostały umieszczone logo sponsorów i partnerów, w tym logo Gdynia Sport.

– Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 366/JB/2014, przedstawia:

1. dwa banery statyczne z napisem Gdynia Sport (po dwa napisy na każdym) ustawionymi wzdłuż długiego boku boiska stadionu.
2. baner umiejscowiony wzdłuż długiego boku boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.
3. banery umiejscowione wzdłuż krótkich boków boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.

Raport z realizacji umowy Nr 366/JB/2014 zawiera ponadto informację, że zgodnie z ust. 3 umowy, podczas meczu Arka Gdynia – Termalica Bruk-Bet Nieciecza zrealizowane zostały następujące działania promocyjne:

- umieszczenie logo „Gdynia ekstraklasa” na 2 bandach stacjonarnych ustawionych wzdłuż krótkiego boku boiska bezpośrednio za bramkami, eksponowanych na stadionie.

W raporcie zamieszczono dokumentację fotograficzną z meczu Arka Gdynia – Termalica Bruk-Bet Nieciecza, przedstawiającą bandy z napisem „Gdynia Ekstraklasa” usytuowane za bramkami.

- umieszczenie logo „Gdynia ekstraklasa” na 2 bandach stacjonarnych ustawionych w drugim rzędzie reklamowym wzdłuż krótkiego boku boiska, eksponowanych na stadionie.

W raporcie zamieszczono dokumentację fotograficzną z meczu Arka Gdynia – Termalica Bruk-Bet Nieciecza, przedstawiającą bandy w pierwszym i drugim rzędzie z napisem „Gdynia Ekstraklasa”.

- Umieszczenie logo „Gdynia sportowa” na 2 bandach stacjonarnych ustawionych w narożnikach boiska od strony trybuny „tory”, eksponowanych na stadionie.

W raporcie zamieszczono dokumentację fotograficzną z meczu Arka Gdynia – Termalica Bruk-Bet Nieciecza, przedstawiającą bandy w narożnikach boiska z napisem „Gdynia sportowa”, Gdynia oraz gdyniasport.pl.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej. Arka Gdynia to osiemdziesiąt pięć lat historii, tradycji i rzesze wiernych kibiców. W ciągu tych lat klub, a zwłaszcza jego żółto-niebieskie barwy, nierozłącznie wpisał się w krajobraz Gdyni oraz całego pomorza. W sezonie 2010/2011 zabrakło 1 punktu w rundzie wiosennej aby utrzymać się w najwyższej klasie rozgrywkowej. Od tego czasu, klub dzięki bardzo wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wypracowanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do Ekstraklasy. Mecze ligowe z udziałem Arki cieszą się dużym zainteresowaniem kibiców oraz mediów, na trybunach Stadionu Miejskiego zasiada każdorazowo kilka tysięcy widzów. Jednocześnie, podkreślić należy, iż piłka nożna należy do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Arka Gdynia. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką zajmuje gdyńska drużyna, mecze z jej udziałem są bardzo często transmitowane przez ogólnopolską telewizję, szereg informacji publikują ogólnopolskie portale internetowe oraz prasa. W ramach niniejszych relacji i publikacji wielokrotnie ukazane zostanie logo Miasta Gdyni, co niewątpliwie przyczyni się do doskonałej promocji miasta.”*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Sportową Spółkę Akcyjną Arka Gdynia praw, które przesądzałyby o wyłączonej możliwości reklamowania przez nią miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiejkolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd

Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Arką Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 03.09.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 17.09.2014 r., tj. 14 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej 2014/2015, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do 31 października 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii

Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

12. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.31.2014).

12.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 53/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 27.08.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia Regulamin pracy Komisji Przetargowej stanowi załącznik nr 1 do zarządzenia nr 53/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji w trybie z wolnej ręki z dnia 27.08.2014 r. skierowane przez Zastępcę Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta do Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 27.08.2014 r. zamawiającego z Maciejem Schwarzem – Managerem Generalnym Basketball Investments SSA ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 27.08.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 29.08.2014 r. pod nr 2014/S 165-295499 (przekazano do publikacji w dniu 27.08.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 29.08.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 29.08.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 29.08.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja klubowa Polskiego Związku Koszykówki z dnia 14.09.2007 r. dla klubu Basketball Investments SSA, ważna na czas nieokreślony,
 - ✓ oświadczenie z dnia 02.09.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu Mieczysława Krawczyka,
 - ✓ oświadczenie z dnia 02.09.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu Mieczysława Krawczyka,

- ✓ polisa OC Seria TPO nr 10179974 z dnia 29.08.2014 r., wystawiona na Basketball Investments Sportowa S.A. wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 28.08.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 28.08.2014 r. wystawione przez ZUS,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 28.08.2014 r. na Mieczysława Krawczyka,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 28.08.2014 r.,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 30.09.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 10.09.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 02.09.2014 r.,
- umowa nr 379/JB/2014 z 01.10.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Basketball Investments SSA z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowaną przez Prezesa Zarządu – Mieczysława Krawczyka,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 195-345362 w dniu 10.10.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 10.10.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 10.10.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 10.10.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego,
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 10.10.2014 r.
- Faktury wraz z dokumentami zapłaty.

12.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015.

- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
 - wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
 - w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 27.08.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.
- Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:
„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments z siedzibą w Gdyni posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet oraz Pucharu Polski.
Zespół Basket Gdynia występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami, na stałe wpisał się w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej jak i międzynarodowej. Basket Gdynia jest 11-krotnym Mistrzem Polski, 2-krotnym Wicemistrzem Euroligi oraz Wicemistrzem Ligi Światowej w koszykówce kobiet. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką gdyńska drużyna zajmuje od wielu lat, mecze z jej udziałem cieszą się dużym zainteresowaniem kibiców oraz mediów. Na meczach zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Basket Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu a także miasta publikują ogólnopolskie portale internetowe i prasa co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.
- w dniu 27.08.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:
 - ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o

sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Koszykówki zezwalającą na udział w rozgrywkach Ekstraklasy organizowany przez Polski Związek Koszykówki,

- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 100.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 27.08.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 29.08.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 02.09.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję klubową z dnia 14.09.2007 r. wystawioną przez Polski Związek Koszykówki dla klubu Basketball Investments SSA ważną na czas nieokreślony. Licencja uprawnia do udziału w rozgrywkach mistrzowskich, rozgrywkach organizowanych przez Wojewódzkie Związki Koszykówki oraz we współzawodnictwie sportowym w koszykówce,
 - Polisę OC seria TPO nr 10179974 z 29.08.2014 r. wystawioną na Basketball Investments Sportowa S.A. – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: na wszystkie wypadki ubezpieczeniowe: 200.001,00 zł, okres ubezpieczenia: 01.09.2014-31.08.2015, wraz z potwierdzeniem przelewu składki w dniu 09.09.2014 r.,
- w dniu 02.09.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 01.10.2014 r. zawarto umowę nr 379/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Basketball Investments SSA z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowaną przez Prezesa Zarządu – Mieczysława Krawczyka.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 21 grudnia 2014 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa nie różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy. W umowie ostatecznej dokonano technicznej poprawki pkt 12) poprzez połączenie treści pkt 12) z pkt 13) ze wzoru umowy.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 02.09.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 703.000,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 05 października 2014 roku – w wysokości 147.000,00 zł brutto,
- b) od dnia 06 października do dnia 25 października 2014 roku – w wysokości 147.000,00 zł brutto,
- c) od dnia 26 października do dnia 12 listopada 2014 roku – w wysokości 176.300,00 zł brutto,
- d) od dnia 13 listopada do dnia 30 listopada 2014 roku – w wysokości 116.350,00 zł brutto,
- e) od dnia 01 grudnia do dnia 21 grudnia 2014 roku – w wysokości 116.350,00 zł brutto.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 10.10.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 10.10.2014 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

12.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.29 wystąpiono do Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, 81-571 Gdynia, ul. Chwaszczyńska 172, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie numer 379/JB/2014 z dnia 01.10.2014 r. polegających na:
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy Gdynia na koszulkach, spodenkach i pozostałym sprzęcie sportowym zespołu koszykówki kobiet Basket Gdynia,

- zamieszczeniu nadruków logo miasta Gdynia na banerach, planszach reklamowych oraz bandach reklamowych i umieszczeniu ich w Hali Gdynia Arena (o czym mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 w ww. umowie),
- wykonaniu i umieszczeniu logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena, na którym rozgrywane były mecze z udziałem zespołu.

4. Statutu spółki Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna.

W dniu 26.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Basketball Investments SSA w Gdyni:

- 1) upoważnienie pełnomocnika Zarządu Spółki Basketball Investments SSA do reprezentowania w sprawach w Urzędzie Kontroli Skarbowej w Gdańsku.
- 2) Umowa Nr 379/JB/2014 z dnia 01.10.2014 r. (wartość umowy 561.000,00 zł brutto) zawarta z Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdyńskim Centrum Sportu) dotycząca promocji Miasta Gdynia:
- 3) Umowy zawarte z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” z/s w Gdyni, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 8 dotyczące wynajmu:
 - umowa Nr 34/W/2013 z dnia 29.11.2013 r.,
 - umowa Nr 34/W/2014 z dnia 09.12.2014 r.
 Ww. umowy określają zasady najmu nieruchomości zabudowanej obiektem hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA położonej w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.
- 4) 5 sprawozdań z realizacji obowiązków wynikających umowy nr 379/JB/2014 z dnia 01.10.2014 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez Zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia za okres od 01.0-21.12.2014 r.
 Ww. sprawozdania zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 umowy Nr 379/JB/2014, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.
 Integralną część każdego ze sprawozdań stanowią załączniki mające świadczyć o realizacji obowiązków wynikających z umowy. Kontrolującym przekazano nieopisane w jakikolwiek sposób fotografie (brak opisu, brak daty wykonania) przedstawiające mało widoczne zdjęcia nadrukowane na białych kartkach papieru, znajdujących się w przezroczystych koszulkach. Światło lampy aparatu odbija się od koszulek, w których znajdują się kartki ze zdjęciami, powodując nieczytelność większości fotografii.
- 5) faktury VAT zakupu druku karnetów, druku plakatów, naklejek, biletów kompletów koszykarskich treningowych, dresów treningowych, bluz z kapturem, koszulek, koszulek z nadrukiem i koszulek polo. Nie przedłożono dowodów zapłaty za okazane faktury VAT.

Reasumując:

- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umowy przedstawia zawodniczki w koszulkach ligowych z logo „Gdynia sport” po obu stronach numeru zawodniczki z tyłu na koszulce oraz na prawej nogawce spodenek klubowych.
 Ww. dokumentacja przedstawia także zawodniczki w koszulkach polo i dresach z logo Miasta Gdynia.

Przedłożonych fotografii nie można jednak przyporządkować do danego sprawozdania (za dany okres realizacji umowy) czy też numeru załącznika do sprawozdania.

Przekazano dowody zakupu:

- faktura VAT nr F 0035/09/2014 z dnia 19.09.2014 r. na zakup 21 kompletów koszulek z nadrukiem i 21 kompletów koszulek polo z nadrukiem,
- faktura VAT nr 140453 z dnia 13.11.2014 r. na zakup: 2 kompletów koszykarskich meczowych, 2 kompletów treningowych dwustronnych, 1 dresu treningowego, 1 bluzy z kapturem i 1 koszulki rozgrzewkowej,
- faktura VAT nr 140506 z dnia 11.12.2014 r. na zakup: 2 kompletów koszykarskich i 1 koszulki rozgrzewkowej,
- faktura VAT nr 140524 z dnia 22.12.2014 r. na zakup: 2 kompletów treningowych dwustronnych, 1 dresu treningowego i 1 bluzy z kapturem.

Przedłożone faktury nie zostały przyporządkowane ani do sprawozdania z realizacji umowy nr 379/JB/2014 ani też do sprawozdań z realizacji umowy nr 106/JB/2015.

- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umowy 379/JB/2014 przedstawia banery, plansze reklamowe oraz bandy reklamowe z logo Miasta Gdynia w Hali Gdynia Arena.

Przekazano dowody zakupu:

- faktura VAT nr 20/09/2014 z dnia 17.09.2014 r. na zakup: przygotowanie spotu i emisja na ekranach LED-Gdynia,
- faktura VAT nr 524/2014 z dnia 11.12.2014 r. na zakup: oferty Lotto i kalendarza Basketball,
- faktura VAT nr 349/2014 z dnia 12.09.2014 r. na zakup: projektu plakatu i projektu zaproszenia,
- faktura VAT nr FV/23/09/2014/SD z dnia 15.09.2014 r. na zakup: 50 szt. plakatów oraz 50 szt. zaproszeń,
- faktura VAT nr FV/55/09/2014/SD z dnia 29.09.2014 r. na zakup: 150 szt. karnetów i 2500 szt. biletów,
- faktura VAT nr FV/18/10/2014/SD z dnia 10.10.2014 r. na zakup: 200 szt. karnetów DL,
- faktura VAT nr 391/2014 z dnia 10.10.2014 r. na zakup: 1 szt. naklejki,
- faktura VAT nr FV/49/10/2014/SD z dnia 20.10.2014 r. na zakup: 1000 karnetów DL,
- faktura VAT nr FV/42/10/2014/SD z dnia 17.10.2014 r. na zakup: 20 szt. plakatów i 150 szt. karnetów DL,
- faktura VAT nr FV/26/12/2014/SD z dnia 19.12.2014 r. na zakup: 20 szt. plakatów w formacie A3,
- faktura VAT nr FV/42/01/2015/SD z dnia 26.01.2015 r. na zakup: 20 szt. plakatów w formacie A3,
- faktura VAT nr FV/14/02/2015/SD z dnia 10.02.2015 r. na zakup: 1000 szt. karnetów DL,

Przedłożone faktury nie zostały przyporządkowane ani do sprawozdania z realizacji umowy nr 379/JB/2014 ani też do sprawozdań z realizacji umowy nr 106/JB/2015.

- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umów Nr 106/JB/2015 i Nr 379/JB/2014 przedstawia logo Miasta Gdyni umieszczone na środku boiska Hali Gdynia Arena. Zgodnie z §5 pkt 6 umów najmu najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe przy uzgodnieniu z wynajmującym terminu ich naklejania i usunięcia. Przedłożonych fotografii nie można przyporządkować do danego sprawozdania (za dany okres realizacji umowy) czy też nr załącznika do sprawozdania.

Oprócz dokumentacji zdjęciowej nie przedłożono umów, faktur, dowodów zapłaty oraz innych dokumentów potwierdzających wykonanie i umieszczenie logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena, na którym rozgrywane były mecze z udziałem zespołu.
– Nie przedłożono statutu spółki Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna.

Z przekazanych przez Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna ww. dokumentów mających potwierdzać realizację umowy nr 379/JB/2014 zawartej w dniu 01.10.2014 r. na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 21.12.2014 r., wynika, że faktury VAT nr:

- F 0035/09/2014 z dnia 19.09.2014 r.
- 20/09/2014 z dnia 17.09.2014 r.
- 349/2014 z dnia 12.09.2014 r.
- FV/23/09/2014/SD z dnia 15.09.2014 r.
- FV/55/09/2014/SD z dnia 29.09.2014 r.

za zakup koszulek z nadrukiem, przygotowanie spotu i emisji na ekranach LED-Gdynia, projektu plakatu i zaproszenia, karnetów i biletów zostały wystawione przed dniem podpisania ww. umowy na promocję Miasta Gdyni, tj. przed dniem 01.10.2014 r.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b

(z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments z siedzibą w Gdyni posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet oraz Pucharu Polski. Zespół Basket Gdynia występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami, na stałe wpisał się w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej jak i międzynarodowej. Basket Gdynia jest 11-krotnym Mistrzem Polski, 2-krotnym Wicemistrzem Euroligi oraz Wicemistrzem Ligi Światowej w koszykówce kobiet. Z uwagi na wysoką pozycję w tabeli, jaką gdyńska drużyna zajmuje od wielu lat, mecze z jej udziałem cieszą się dużym zainteresowaniem kibiców oraz mediów. Na meczach zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Basket Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu a także miasta publikują ogólnopolskie portale internetowe i prasa co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Basketball Investments Sportowa S.A. praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nią miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymieniony klub z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Basketball Investments SSA, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej

odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments z siedzibą w Gdyni posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet oraz Pucharu Polski, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 01.10.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 10.10.2014 r., tj. 9 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do 21 grudnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

13. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.33.2014)

13.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 56/JB/2014 Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (podpisane przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta) z 03.09.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 56/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 08.09.2014 r. skierowane przez Zastępcę Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta do Gdynskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 08.09.2014 r. Zamawiającego ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie Zamawiającego z 08.09.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 12.09.2014 r. pod nr 2014/S 175-309496 (przekazano do publikacji w dniu 08.09.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 12.09.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 12.09.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 12.09.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:

- ✓ licencja nr 42/2014 ważna do 30.06.2015 r. wystawiona przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce w dniu 27.08.2014 r. dla Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej z/s w Gdyni,
- ✓ oświadczenie z dnia 17.09.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu Marka Guttetera,
- ✓ oświadczenie z dnia 17.09.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu Marka Guttetera,
- ✓ polisa OC nr 908516278232 (wznowienie umowy nr 908503373757) z dnia 10.10.2013 r., wystawiona na Klub Sportowy VISTAL ŁĄCZPOL GDYNIA, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 14.07.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 18.07.2014 r. wystawione przez ZUS,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 13.08.2014 r. na Marka Guttetera,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 19.09.2014 r.,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 07.08.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 23.09.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 17.09.2014 r.,
- umowa nr 389/JB/2014 z 29.09.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” z/s w Gdyni, ul. Kazimierza Górskiego 10, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Marka Guttetera,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 207-367443 w dniu 28.10.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 29.10.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 28.08.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (wyłączony z postępowania w związku z zaistnieniem okoliczności mogących budzić wątpliwości co do jego bezstronności),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Zastępcę Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta w dniu 28.10.2014 r.

- Faktury Vat wraz z dowodami zapłaty.

W aktach niniejszego postępowania znajdują się przekazane przez Kontrolowanego kopie dokumentów dotyczących badanego zamówienia publicznego.

13.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
*„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.*

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG.

Zespół Vistal Gdynia występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami bardzo silnie wpisał się już w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej. Sukces, jaki gdyńskie szczypiornistki osiągnęły w sezonie 2013/2014, a mianowicie zdobycie Pucharu Polski oraz wywalczenie III miejsca Superligi Kobiet PGNiG, niewątpliwie przyczynił się do wzrostu popularności tej niezwykle dynamicznej dyscypliny sportu. Gdyńskie szczypiornistki rozgrywają mecze na boiskach całej Polski, prezentując wysoki poziom gry, co budzi każdorazowo duże zainteresowanie kibiców oraz mediów. Na meczach Zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Vistal Gdynia. Szeroki zakres

informacji dotyczących klubu a także miasta publikują ogólnopolskie portale internetowe i prasa co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.

- w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce zezwalającą na udział w rozgrywkach mistrzowskich ekstraklasy w piłce ręcznej kobiet organizowany przez Polski Związek Piłki Ręcznej w Polsce,
- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 200.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12.09.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej, ul. Kazimierza Górskiego 10, 81-302 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 02.09.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję nr 42/2014 z dnia 27.08.2014 r. przyznaną na sezon 2014/2015 ważną do dnia 30 czerwca 2015 r. wystawioną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce dla Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej. Licencja zezwala na udział w rozgrywkach mistrzowskich PGNiG Superligi w piłce ręcznej kobiet organizowanych przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce,
 - Polisę OC nr 908516278232 z dnia 29.08.2014 r. wystawioną na Basketball Investments Sportowa S.A. – suma gwarancyjna za podstawowy zakres

ubezpieczenia: OC z tytułu prowadzenia działalności i posiadania mienia z wyłączeniem odpowiedzialności za produkt i wykonaną usługę: 500.000,00 zł, okres ubezpieczenia: 13.10.2013-12.10.2014, wraz z potwierdzeniem przelewu składki w dniu 20.11.2013 r.,

- w dniu 17.09.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 29.09.2014 r. zawarto umowę nr 389/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” z/s w Gdyni (81-302) przy ul. Kazimierza Górskiego 10, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Marka Guttetera.

Przedmiot umowy obejmował: promocję Miasta Gdyni przez zespół piłkarek ręcznych Zleceniobiorcy „Vistal Gdynia”, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 21 grudnia 2014 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy. Ww. różnica polegała na wykreśleniu punktu 23) ze wzoru umowy, którego treść brzmiała: „przekazanie Zleceniodawcy bez dodatkowego wynagrodzenia 100 sztuk zaproszeń na spotkania sportowe z udziałem Zespołu rozgrywane w charakterze gospodarza podczas rundy jesiennej sezonu 2014/2015”.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 17.09.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 515.250,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 19.10.2014 roku – w wysokości 128.800,00 zł brutto,
- b) od dnia 20.10 do dnia 09.11.2014 roku – w wysokości 128.800,00 zł brutto,
- c) od dnia 10.11 do dnia 30.11.2014 roku – w wysokości 128.800,00 zł brutto,
- d) od dnia 01.12 do dnia 21.12.2014 roku – w wysokości 128.850,00 zł brutto.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 28.10.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 28.10.2014 r. przez Pana Rafała Klajnerta – Zastępcę Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

13.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.27 wystąpiono do Stowarzyszenia „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem:

1. Kopii umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;
2. Kopii umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w **umowie 389/JB/2014** z dnia 29.09.2014 r. polegających na:
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na koszulkach i bluzach dresowych zespołu piłkarek ręcznych „Vistal Gdynia”,
 - zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na banerach i umieszczeniu tych banerów w Hali Gdynia Arena (o jakich mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 w ww. umowie)
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na trolejbusach i autobusach komunikacji miejskiej w Gdyni,
 - wykonaniu i umieszczeniu nadruku logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena;
3. Statutu Stowarzyszenia „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Stowarzyszenie „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”:

- 1) umowa Nr 389/JB/2014 zawarta w dniu 29.09.2014 r.,
- 2) faktury VAT za usługę „Promocja Miasta Gdyni zgodnie z umową z dnia 29.09.2014 r.” oraz dowodów płatności (potwierdzenia transakcji) za następujące faktury VAT:

faktura VAT					potwierdzenie transakcji		
nr	z dnia	kwota netto	podatek VAT	kwota brutto	data transakcji	kwota przelewu	tytuł operacji
11/10/2014	20.10.2014	104 715,45	24 084,55	128 800,00	03.11.2014	128 800,00	FV 11/10/2014
10/11/2014	10.11.2014	104 715,45	24 084,55	128 800,00	21.11.2014	127 501,64	FV 10/11/2014 pomniejszone o zadłużenie wobec GOSiR w kwocie 1 298,36
1/12/2014	01.12.2014	104 715,45	24 084,55	128 800,00	05.12.2014	128 800,00	FV 1/12/2014
13/12/2014	22.12.2014	104 756,10	24 093,90	128 850,00	29.12.2014	127 551,61	FV 13/12/2014 pomniejszone o zadłużenie wobec GOSiR w kwocie 1 298,39
		418 902,45	96 347,55	515 250,00		512 653,25	

- 3) dokumentacja fotograficzna (fotografie) przedstawiająca:
 - zawodniczki piłki ręcznej w bluzach z napisem na plecach „Vistal Gdynia”,
 - banery wzdłuż miejsc dla kibiców z napisami: „Gdynia moje miasto”, „Uśmiechnij się jesteś w Gdyni” oraz „Gdynia Ekstraklasa”,
 - banery za bramkami z logo Vistal Gdynia oraz Gdynia Sport.Fotografie nie zawierają dat ich wykonania.
- 4) umowy:
 - Nr 31/W/2014 z dnia 27.11.2014 r.,
 - Nr 33/W/2013 z dnia 29.11.2013 r.

dotyczące najmu hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.

Ww. umowy zawarte z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” Samorządowy Zakład Budżetowy z/s w Gdyni (następnie Gdyńskim Centrum Sportu – jednostka budżetowa w Gdyni) określają zasady najmu, terminy i okresy najmu obiektu Hala Sportowo-Widowiskowa w Gdyni.

W §5 ww. umów określono zobowiązania najemcy, z których wynika m.in., że:

- najemca zobowiązany jest w okresie obowiązywania umowy do umieszczenia na swojej stronie internetowej logo Hali Sportowo-Widowiskowej oraz linku do strony internetowej Hali Sportowo-Widowiskowej (pkt 4),
- najemca uprawniony będzie do wykonywania odpowiedniej oprawy wizualnej, ustawienia znaków doprowadzających, reklam promujących Najemcę i jego działalność oraz reklam organizowanej Imprezy na wynajętym obiekcie, w tym również na terenie przylegającym oraz drogach dojazdowych jedynie po uprzednim uzgodnieniu z Wynajmującym umieszczenia reklam (pkt 5),
- najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe (pkt 6).

5) Statut Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej.

Zgodnie z treścią §1 Statutu klub sportowy nosi nazwę: Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015 zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG. Zespół Vistal Gdynia występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami bardzo silnie wpisał się już w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej. Sukces, jaki gdyńskie szczypiornistki osiągnęły w sezonie 2013/2014, a mianowicie zdobycie Pucharu Polski oraz wywalczenie III miejsca Superligi Kobiet PGNiG, niewątpliwie przyczynił się do wzrostu popularności tej niezwykle dynamicznej dyscypliny sportu. Gdyńskie szczypiornistki rozgrywają mecze na boiskach całej Polski, prezentując wysoki poziom gry, co budzi każdorazowo duże zainteresowanie kibiców oraz mediów. Na meczach Zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Obecnie lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Vistal Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu a także miasta publikują ogólnopolskie portale internetowe i prasa co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszenie „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie Miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówienia w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione Stowarzyszenie z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10 dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zauważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia Gdynskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu

umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” została zawarta w dniu 29.09.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 28.10.2014 r., tj. 29 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłkarek ręcznych „Vistal Gdynia”, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 21 grudnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

14. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.34.2014)

14.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 59/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 08.09.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 59/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 08.09.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Gdyńskiego Klubu Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 08.09.2014 r. Zamawiającego z Małgorzatą Rudowską – Prokurenta Gdyńskiego Klubu Koszykówki Arka Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 08.09.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 12.09.2014 r. pod nr 2014/S 175-309503 (przekazano do publikacji w dniu 08.09.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 12.09.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,

- ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 12.09.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja klubowa ważna na czas nieokreślony Polskiego Związku Koszykówki z dnia 26.10.2009 r. dla Gdyńskiego Klubu Koszykówki „ARKA” Spółka Akcyjna,
 - ✓ zaświadczenie z dnia 12.08.2014 r. wystawione przez Bank Millennium S.A. o prowadzeniu rachunków oraz stanie środków na rachunkach na dzień 11.08.2014 r.,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.09.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prokurenta Małgorzatę Rudowską,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.09.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prokurenta Małgorzatę Rudowską,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 02.07.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 04.07.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 08.08.2014 r. na Przemysław Sęczkowski,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 08.08.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 28.07.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 23.09.2014 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 19.09.2014 r.,
- umowa nr 390/JB/2014 z 29.09.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółka Akcyjna z/s w Gdyni, ul. Podolska 21, reprezentowanym przez Prokurenta – Małgorzatę Rudowską,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 204-361955 w dniu 23.10.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 23.10.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 23.10.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 23.10.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 24.10.2014 r.
- Faktury VAT wraz z dokumentami zapłaty.

14.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 9.178.861,79 zł, co stanowi równowartość 2.172.563,09 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 27.06.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej z siedzibą w Gdyni przy ul. Podolskiej 21, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski.

Klub koszykarski Asseco Gdynia powstał w 1995 roku, jako zespół trzecioligowy. Musiały minąć zaledwie dwa lata aby awansował on do Ekstraklasy, a już w sezonie 2000/2001 zdobył swój pierwszy Puchar Polski. Od tej chwili Asseco Gdynia kończył każdy sezon rozgrywek w czołówce Ekstraklasy, zdobywając aż dziewięciokrotnie tytuł Mistrza Polski, a co za tym idzie biorąc udział w rozgrywkach europejskich. Zespół Asseco Gdynia na stałe wpisał się już w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej jak i międzynarodowej. Mecze ligowe z udziałem gdyńskich koszykarzy cieszą się bardzo dużą popularnością w naszym mieście, a trybuny Areny Gdynia każdorazowo wypełnione są po brzegi. Obecnie krajowe, jak i międzynarodowe media zamieszczają wiele informacji w serwisach sportowych o zespole Asseco Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu publikują zarówno lokalne, ogólnopolskie, jak i międzynarodowe portale internetowe. Również w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję Gdyni nazywaną „Stolicą Polskiej Koszykówki”.

- w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Koszykówki zezwalającą na udział w rozgrywkach Polskiej Ligi Koszykówki w koszykówkę mężczyzn organizowanych przez Polski Związek Koszykówki oraz dokument uprawniający do udziału w rozgrywkach TAURON BASKET LIGI oraz Pucharze Polski – celu wykazania spełnienia warunku Wykonawca zobowiązany jest złożyć aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Koszykówki zezwalającą na udział w rozgrywkach TAURON BASKET LIGI oraz Pucharze Polski,
- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać środki finansowe w wysokości co najmniej 200.000,00 zł lub zdolność kredytową na taką kwotę.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 08.09.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12.09.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Gdyński Klub Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, ul. Podolska 21, 81-321 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 19.09.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję klubową z dnia 26.10.2009 r. ważną na czas nieokreślony wystawioną przez Polski Związek Koszykówki dla Gdyńskiego Klubu Koszykówki „ARKA” Spółka Akcyjna. Licencja uprawnia do udziału w rozgrywkach mistrzowskich, rozgrywkach organizowanych przez Wojewódzkie Związki Koszykówki oraz we współzawodnictwie sportowym w koszykówce,

- zaświadczenie z dnia 12.08.2014 r. wystawione przez Bank Millennium S.A. o prowadzeniu rachunków oraz stanie środków na rachunkach na dzień 11.08.2014 r., potwierdzający spełnienie przez Wykonawcę warunku znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej określonego w zaproszeniu do negocjacji,
- w dniu 19.09.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 29.09.2014 r. zawarto umowę nr 390/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółką Akcyjną z/s w Gdyni, ul. Podolska 21, reprezentowanym przez Prokurenta – Małgorzatę Rudowską.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 28 grudnia 2014 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy. Ww. różnica polegała na wykreśleniu punktu 20) ze wzoru umowy, którego treść brzmiała: „przekazanie Zleceniodawcy bez dodatkowego wynagrodzenia 100 sztuk zaproszeń na wszystkie mecze Zespołu rozgrywane w II połowie 2014 roku, w tym 5 sztuk zaproszeń VIP”.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 19.09.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 715.250,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 20.10.2014 roku – w wysokości 173.000,00 zł brutto,
- b) od dnia 21.10 do dnia 12.11.2014 roku – w wysokości 180.750,00 zł brutto,
- c) od dnia 13.11 do dnia 05.12.2014 roku – w wysokości 180.750,00 zł brutto,
- d) od dnia 06.12 do dnia 28.12.2014 roku – w wysokości 180.750,00 zł brutto.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 23.10.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 24.10.2014 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

14.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.31 wystąpiono do Gdyńskiego Klubu Koszykówki Arka S.A., 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie nr 390/JB/2014 z dnia 29.09.2014 r. polegających na:
 - wykonaniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” na koszulkach i spodenkach klubowych zespołu koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia,
 - zamieszczeniu logo „Gdynia Sport” oraz nazwy „Gdynia” na materiałach reklamowych, o których mowa w ust. 2 pkt. 4 umowy,
 - wykonaniu nadruków logo Miasta Gdynia na banerach i umieszczeniu tych banerów w Hali Gdynia Arena.
4. Statutu spółki Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A.:

- 1) Umowa nr 390/JB/2014 z dnia 29.09.2014 r. (wartość umowy 715.250,00 zł) z Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdyńskim Centrum Sportu);
- 2) Umowa nr 36/W/2014 z dnia 11.12.2014 r. wraz z aneksem nr 1 z dnia 28.01.2015 r. zawarta z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” Samorządowy Zakład Budżetowy z/s w Gdyni, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 8.
Umowa 36/W/2014 została zawarta później niż umowa na promocję miasta Gdynia.
Ww. umowa określa zasady najmu nieruchomości zabudowanej obiektem hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA położonej w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.
Zgodnie z §5 pkt 6 umów najmu najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe przy uzgodnieniu z wynajmującym terminu ich naklejania i usunięcia.
- 3) Faktury VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.
 - Nr MP11/02/15 z dnia 23.02.2015 r.
 - Nr 13/15 z dnia 06.03.2015 r.
 - Nr FV015/02/00002 z dnia 04.02.2015 r.
 - Nr 05/12/2014 z dnia 15.12.2014 r.
 - Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r.
 - Nr 09/01/2015 z dnia 24.01.2015 r.
 - Nr MP11/02/15 z dnia 23.02.2015 r.
 - Nr MP4/02/15 z dnia 02.02.2015 r.
 - Nr 2140012295 z dnia 31.12.2014 r.
 - Nr FA/0448/03511/14/GD z dnia 31.12.2014 r.
 - Nr 192/2014 z dnia 22.12.2014 r.
 - Nr FV/14/3382 z dnia 16.10.2014 r.
 - Nr 02/03/2015 z dnia 04.03.2015 r.
 - Nr FV/015/02/00002 z dnia 04.02.2015 r.
 - Nr 05/12/2014 z dnia 15.02.2014 r.
 - Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r.
 - Nr 05/02/2015 z dnia 07.02.2015 r.
 - Nr 05/03/2015 z dnia 17.03.2015 r.
 - Nr 01/05/2015 z dnia 06.05.2015 r.
 - Nr 05/04/2015 z dnia 19.04.2015 r.
 - Nr 03/04/2015 z dnia 10.04.2015 r.
 - Nr 01/04/2015 z dnia 01.04.2015 r.
 - Nr MP9/03/15 z dnia 30.03.2015 r.

Nr MP10/05/15 z dnia 15.05.2015 r.
 Nr 1703/2015 z dnia 12.03.2015 r.
 Nr 30/15 z dnia 18.05.2015 r.
 Nr FV/015/05/00005 z dnia 29.05.2015 r.
 Nr FVS/12/2015 z dnia 28.01.2015 r.
 Nr FA/0448/01398/14/GD z dnia 31.10.2014 r.
 Nr FVS/23/2015 z dnia 23.02.2015 r.
 Nr 30/10/2014 z dnia 20.10.2014 r.
 Nr 22/11/2014 z dnia 12.11.2014 r.
 Nr FV/14/12/00001 z dnia 15.12.2014 r.
 Nr FV/14/3382 z dnia 16.10.2014 r.
 Nr 167/14 z dnia 01.10.2014 r.
 Nr 06/10/2014 z dnia 16.10.2014 r.
 Nr 193/14 z dnia 18.12.2014 r.
 Nr 191/14 z dnia 09.12.2014 r.
 Nr 184/14 z dnia 20.11.2014 r.
 Nr FVAT/000356/2014/SPORT z dnia 23.10.2014 r.
 Nr MP17/10/14 z dnia 20.10.2014 r.
 Nr MP16/11/14 z dnia 30.11.2014 r.
 Nr MP15/12/14 z dnia 29.12.2014 r.
 Nr 02/12/2014 z dnia 01.12.2014 r.
 Nr 04/11/2014 z dnia 14.11.2014 r.
 Nr 02/11/2014 z dnia 04.11.2014 r.
 Nr 09/10/2014 z dnia 24.10.2014 r.
 Nr FV/14/10/00004 z dnia 21.10.2014 r.
 Nr 2140009328 z dnia 17.10.2014 r.
 Nr FA/6/2014 z dnia 17.10.2014 r.
 Nr FV/14/12/00002 z dnia 22.12.2014 r.

4) Faktury VAT sprzedaży dot. umowy nr 390/JB/2014 z dnia 29.09.2014 r. – wartość umowy 715.250,00 zł:

	netto	VAT	brutto
- Nr 30/10/2014 z dnia 20.10.2014 r.	140 650,41	32 349,59	173 000,00
- Nr 22/11/2014 z dnia 12.11.2014 r.	146 951,22	33 798,78	180 750,00
- Nr 3/12/2014 z dnia 05.12.2014 r.	146 951,22	33 798,78	180 750,00
- Nr 43/12/2014 z dnia 28.12.2014 r.	146 951,22	33 798,78	180 750,00
	581 504,07	133 745,93	715 250,00

Przekazano faktury VAT zakupu: laminatu antypoślizgowego do mocowania reklam, kół podkoszowych, oraz zakupu usług: wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, wyklejenia parkietu na poszczególne mecze Zespołu i demontażu naklejek parkietowych, wynajmu ekranów LED podczas poszczególnych meczów Zespołu, projektów graficznych, druku kalendarzy planszowych i ściennych, wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, nadruku logotypów na odzieży (koszulkach, koszulkach polo, dresach, strojach ligowych), produkcja identyfikatorów i kart kibica, realizacji kampanii reklamowej Asseco Prokom w stacjach radiowych, ogłoszenia w Gazecie Wyborczej, nagrania spotów Asseco. Przekazano także faktury zakupu: szalików, smyczy, worków, zawieszek i opasek odblaskowych, zawieszek zapachowych.

Nie przedłożono dowodów zapłaty za ww. faktury VAT sprzedaży.

- 5) 3 sprawozdania z realizacji obowiązków wynikających umowy nr 390/JB/2014 z dnia 29.09.2014 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez Zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia za okres od 29.09-28.12.2014 r. Przedłożone sprawozdania obejmują okres od 21.10-28.12.2014 r. – brakuje sprawozdań za okres od 29.09-20.10.2014
- 6) Nie przedłożono Statutu spółki Gdynski Klub Koszykówki Arka S.A.

Reasumując:

- Każde ze sprawozdań z realizacji umowy zawiera dokumentację fotograficzną, wraz z określeniem, którego spotkania (meczu) dotyczą fotografie oraz datą spotkania.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umowy przedstawia zawodników w koszulkach ligowych z napisem ASSECO GDYNIA na przodzie koszulki oraz logo Gdynia sport na tylnej lewej nogawce spodenek ligowych. Przekazano faktury VAT zakupu usług nadruku logotypów na odzież (koszulkach, koszulkach polo, dresach, strojach ligowych).
- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umowy przedstawia materiały reklamowe rozmieszczone na i wokół boiska, na którym rozgrywane były mecze koszykówki, takie jak:
 - koło środkowe boiska, flagi pod kopułą boiska (nad tablicą wyników), bandy elektroniczne wokół boiska, banery reklamowe i kasetony wokół trybun sportowych – z logo Gdynia,
 - tablica sponsorów i partnerów – z logo Gdynia Sport, a także bandy elektroniczne wokół boiska z adresem strony internetowej gdyniasport.pl oraz logo Gdynia Sport.

Przekazano faktury VAT zakupu: laminatu antypoślizgowego do mocowania reklam, kół podkoszowych, oraz zakupu usług: wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, wyklejenia parkietu na poszczególne mecze Zespołu i demontażu naklejek parkietowych, wynajmu ekranów LED podczas poszczególnych meczów Zespołu, projektów graficznych.

- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umowy przedstawia materiały reklamowe, takie jak:
 - karta parkingowa – z logo Gdynia,
 - bilety na mecze Asseco Gdynia, vouchery, papier firmowy, karta parkingowa, plakat na zajęcia sportowe i mecze towarzyskie, plakat świąteczny, stopka strony internetowej www.assecogdynia.pl – z logo Gdynia Sport.

Przekazano faktury VAT zakupu usług: druku kalendarzy planszowych i ściennych, wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, nadruku logotypów na odzież (koszulkach, koszulkach polo, dresach, strojach ligowych), produkcja identyfikatorów i kart kibica, realizacji kampanii reklamowej Asseco Prokom w stacjach radiowych, ogłoszenia w Gazecie Wyborczej, nagrania spotów Asseco. Przekazano także faktury zakupu: szalików, smyczy, worków, zawieszek i opasek odbłaskowych, zawieszek zapachowych.

- Każde ze sprawozdań zawiera informację o niezrealizowaniu przez wykonawcę następujących obowiązków:
 - nie zostały umieszczone 2 flagi z logo Miasta Gdyni eksponowane na dwóch przeciwnych kotwach pod telebimem zamieszczonych na Hali, gdzie rozgrywane były

- mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza – ponieważ były zasłonięte rolety Hali (§2 pkt 9 i 13 umowy)
- nie został eksponowany film reklamowy Miasta Gdyni na ekranach umieszczonych na Hali, gdzie były rozgrywane mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza – ponieważ były zasłonięte rolety Hali (§2 pkt 9 i 13 umowy).

Z przekazanych przez Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A. faktur VAT (wymienionych w punkcie 4) mających potwierdzać realizację umowy nr:

- 390/JB/2014 (dotyczącej realizacji zamówienia pn. „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” GOSIR.DZPI.2711.34.2014), która obowiązywała od 29.09.2014 r do 28.12.2014 r.
- 32/JB/015 która obowiązywała w okresie od 23.01.2015 r do 31.05.2015 r. (dotyczącej realizacji zamówienia pn. „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” GOSIR.DZPI.2711.44.2014)., wynika, że
 - Faktura VAT Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r. na zakup: Wyklejanie parkietu na meczu TBE z WKS Śląsk Wrocław
 - Faktura VAT Nr 09/01/2015 z dnia 24.01.2015 r. na zakup: Wyklejanie parkietu, produkcja kart kibica
 - Faktura VAT Nr 2140012295 z dnia 31.12.2014 r. na zakup: Realizacja kampanii reklamowej Asseco Prokom Grudzień RMF MAXXX 24.12-31.12.2014
 - Faktura VAT Nr FA/0448/03511/14/GD z dnia 31.12.2014 r. Ogłoszenie GW strony trójmiejskie
 - Faktura VAT Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r. Wyklejanie parkietu na meczu TBE z WKS Śląsk Wrocław
 - Faktura VAT Nr FVS/12/2015 z dnia 28.01.2015 Inne smycz szt. 500

zostały wystawione albo po okresie obowiązywania umowy nr 390/JB/2014 albo przed dniem przed dniem podpisania umowy nr 32/JB/015.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015 zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki

Według Zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej z siedzibą w Gdyni przy ul. Podolskiej 21, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski. Klub koszykarski Asseco Gdynia powstał w 1995 roku, jako zespół trzecioligowy. Musiał minąć zaledwie dwa lata aby awansował on do Ekstraklasy, a już w sezonie 2000/2001 zdobył swój pierwszy Puchar Polski. Od tej chwili Asseco Gdynia kończył każdy sezon rozgrywek w czołówce Ekstraklasy, zdobywając aż dziewięciokrotnie tytuł Mistrza Polski, a co za tym idzie biorąc

udział w rozgrywkach europejskich. Zespół Asseco Gdynia na stałe wpisał się już w historię naszego miasta, stanowiąc jego wizytówkę na arenie krajowej jak i międzynarodowej. Mecze ligowe z udziałem gdyńskich koszykarzy cieszą się bardzo dużą popularnością w naszym mieście, a trybuny Areny Gdynia każdorazowo wypełnione są po brzegi. Obecnie krajowe, jak i międzynarodowe media zamieszczają wiele informacji w serwisach sportowych o zespole Asseco Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu publikują zarówno lokalne, ogólnopolskie, jak i międzynarodowe portale internetowe. Również w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję Gdyni nazywaną „Stolicą Polskiej Koszykówki”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Gdyński Klub Koszykówki Arka SA praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez niego miasta Gdyni. Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Gdyński Klub Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, dysponował prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b) ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiejkolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 29.09.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 23.10.2014 r., tj. 24 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 28 grudnia 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

15. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.37.2014)

15.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 68/JB/2014 dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 17.10.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 17.10.2014 r. skierowane do Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków ustawowych oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- e-mail z 17.10.2014 r. zamawiającego z Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 17.10.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 23.10.2014 r. pod nr 2014/S 204-361987 (przekazano do publikacji w dniu 20.10.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 23.10.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,

- ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 23.10.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
- ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 23.10.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dotyczy ogłoszenia o zmianie ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie dodatkowych informacji zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 30.10.2014 r. pod nr 2014/S 209-370140 (przekazano do publikacji w dniu 27.10.2014r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 30.10.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 30.10.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
 - ✓ ogłoszenie dodatkowych informacji zamieszczone w dniu 30.10.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.10.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu,
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.10.2014 r. wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp,
 - ✓ Decyzja Komisji ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 30.05.2014 r. w sprawie przyznania licencji nr 15/I dla Klubu Arka Gdynia S.A. na sezon rozgrywkowy 2014/2015,
 - ✓ Decyzja Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. w sprawie odwołania Klubu Arka Gdynia S.A. od decyzji nr 15/I Komisji ds. Licencji Klubowych z 30.05.2014 r.,
 - ✓ Polisa OC nr 908520221890 z 03.02.2014 r. wystawiona na Klub Arka Gdynia SSA wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 21.10.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 13.10.2014 r. wystawione przez ZUS ,
 - ✓ Informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 23.10.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy z dnia 17.10.2014 r. dotycząca wykonawcy,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy
 - informacja z 17.10.2014 r. dotycząca p. Wojciecha Petrkiewicza – prezes zarządu,
 - informacja z 20.10.2014 r. dotycząca p. Jana Justka - wiceprezes zarządu,
- notatka z posiedzenia komisji przetargowej z 23.10.2014 r.,
- notatka z negocjacji z 23.10.2014 r.,
- umowa nr 437/JB/2014 z 03.11.2014 r. zawarta pomiędzy zamawiającym, reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka a Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną, reprezentowaną przez Wojciecha Petrkiewicza – Prezesa Zarządu i Jana Justkę – Wiceprezesa Zarządu,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 224-396332 w dniu 20.11.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 20.11.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 20.11.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 20.11.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na

drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:

- ✓ p. Joanna Szablowska - przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ p. Agnieszka Białas - członek komisji przetargowej (przygotowująca: uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz opis przedmiotu zamówienia, przygotowujący opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ p. Paulina Filipowicz - członek komisji przetargowej,
 - ✓ p. Maciej Zaborski - członek komisji przetargowej (ustalający wartość zamówienia oraz przygotowujący opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (zatwierdzający wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonujący wyboru wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- raport z realizacji umowy, faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

15.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiot zamówienia obejmował usługi w zakresie promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r.
- zamawiający powołał Komisję przetargową w dniu 17.10.2014 r. Członkowie komisji przetargowej złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp, w dniu 17.10.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp. Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyżej uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej.

Arka Gdynia od osiemdziesięciu pięciu lat rozgrywa mecze na boiskach całej Polski w barwach naszego miasta, stanowiąc jednocześnie jego wizytówkę oraz nieodłączną część jej historii. Celem klubu jest powrót do Ekstraklasy a zawodnicy dokładają największych starań by ten cel osiągnąć. Żółto-niebiescy mają ogromne wsparcie w postaci wiernych kibiców, którzy bez względu na wyniki meczów tłumnie zasiadają na trybunach Stadionu Miejskiego. Nie bez znaczenia pozostaje fakt, iż piłka nożna należy

do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą, stąd też promocja przez kluby piłkarskie dociera do licznej rzeszy odbiorców. Dużo informacji dotyczących Arki Gdynia publikują regionalne oraz ogólnopolskie portale internetowe, które cieszą się olbrzymią popularnością. Jednocześnie w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni.

Poprzednia umowa na promocję Miasta Gdyni zawarta ze Sportową Spółką Akcyjną Arka Gdynia trwa do 31.10.2014 r. Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji zainteresowany jest kontynuacją promowania miasta przez zespół Arka Gdynia do końca rozgrywek rundy jesiennej sezonu 2014/2015."

W dniu 17.10.2014 r. zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z:

- ✓ informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, tj.:
 - opis przedmiotu zamówienia, tj.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
 - warunki udziału w postępowaniu wraz z wykazem oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, tj. m.in.:
 - posiadania uprawnień niezbędnych do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającą na udział w rozgrywkach I Ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez Polski Związek Piłki Nożnej; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia aktualnej licencji wydanej przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającej na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez PZPN,
 - znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia opłaconą polisę, a w przypadku jej braku innego dokumentu potwierdzającego, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł,
- Oprócz powyższego zamawiający żądał złożenia przez wykonawcę:
 - oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z aktualnymi dokumentami, tj.: odpisem z właściwego rejestru, zaświadczeniami z US i ZUS oraz informacjami z KRK,
 - opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, tj.: ocena spełnienia przez Wykonawcę warunków dokonana zostanie zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia w oparciu o informacje zawarte w dokumentach,
- ✓ wzór umowy (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 1 do zaproszenia do negocjacji).

- w dniu 20.10.2014 r. zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 23.10.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: *Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,*
 - ✓ określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia: *Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,*
 - ✓ uzasadnienie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki: zgodnie z zawiadomieniem złożonym do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia: *Yacht Klub Stal Gdynia, Aleja Jana Pawła II 9, 81-345 Gdynia.*
- Oprócz powyższego zamawiający zamieścił ww. ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 23.10.2014 r. wykonawca, tj.: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia złożył:
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715): Decyzję Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. potwierdzającą posiadanie przez Wykonawcę licencji na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015,
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia: opłaconą w dniu 14.02.2014 r. polisę OC w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności klubu sportowego (zgodnie z PKD 93.12Z) na sumę gwarancyjną 500.000,00 zł na okres od 03.02.2014 r. do 02.02.2015 r.,
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z dokumentami potwierdzającymi brak podstaw do wykluczenia z postępowania,
- w dniu 23.10.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono wynagrodzenie zleceniobiorcy w łącznej kwocie 481.360,00 zł oraz ostateczną treść zapisów umowy. W tym samym dniu na posiedzeniu komisji przetargowej stwierdzono, że na podstawie przedłożonych dokumentów wykonawca spełnia warunki udziału postępowania,
- w dniu 27.10.2014 r. zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie dodatkowych informacji zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 30.10.2014 r. Ogłoszenie dotyczyło zmiany nazwy i adresu wykonawcy tj. Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia. W dniu 30.10.2014 r. Zamawiający opublikował ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy

- na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- w dniu 03.11.2014 r. zawarto umowę pomiędzy zamawiającym a zaproszonym do negocjacji wykonawcą, tj.: Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną,
 - ✓ przedmiot umowy: promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej sezonu 2014/2015, tj. od dnia 03.11.2014 r. do 15.12.2014 r.,
 - ✓ wynagrodzenie określono na kwotę 481.360,00 zł. Płatność wynagrodzenia ustalono w dwóch ratach: rata I – 160.000,00 zł, rata II – 160.000,00 zł, rata III – 161.360,00 zł,
 - ✓ podstawą wystawienia faktur będą sprawozdania merytoryczne wraz z dokumentacją zdjęciową,
 - w dniu 20.11.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego zamawiający opublikował ww. ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
 - przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzony na druku ZP-WR zatwierdzony w dniu 20.11.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

15.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.32 wystąpiono do Arki Gdynia Sportowej Spółki Akcyjnej, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5;
 2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie 437/JB/2014 z dnia 03.11.2014 r. polegających na:

- zamieszczeniu logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, publikacjach, pasku sponsorskim, stronach internetowych oraz kartce okolicznościowej (o których mowa w ust. 2 pkt. 4, 5, 13, 14, 17 ww. umowy z dnia 03.11.2014 r.),
- wykonaniu nadruków logo Miasta Gdyni na koszulkach klubowych zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia,
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni w grafice i umieszczeniu jej na 2 autobusach komunikacji miejskiej w Gdyni,
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na tablicy wywiadów, jak również tablicy sponsorów i partnerów klubu, o których mowa w ust. 2 pkt. 11, 16 ww. umowy z dnia 03.11.2014r.,
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na bandach oraz banerach, o których mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 ww. umowy z dnia 03.11.2014 r.,
- udziale zawodników zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w akcjach promocyjnych Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (później Gdynińskiego Centrum Sportu) i Miasta Gdyni, w tym m. in. w imprezie mikołajkowej organizowanej przez miasto Gdynia pn. „Świąteczne spotkanie rodzinne” zaplanowanej na dzień 14 grudnia 2014 r.;

3. Statutu spółki Arka Gdynia Sportowa SA.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna:

- 1) Umowa nr 437/JB/2014 z dnia 03.11.2014 r. (wartość umowy 481.360,00 zł) z Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdynskim Centrum Sportu)
- 2) Umowy regulujące zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5:
 - umowa nr 316/JB/2013 z dnia 01.07.2013 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z szatniami i zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek o Mistrzostwo I ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2013/2014, a także dla potrzeb treningowych. Zgodnie z aneksem do umowy mecze sparingowe (oficjalna gra kontrolna) mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 30/JB/2014 z dnia 02.01.2014 r. wraz z aneksami nr 1, 2, 3, dotycząca najmu obiektu użyteczności publicznej – Stadionu Miejskiego Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji położonym w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9.
 - umowa nr 231/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek i Mistrzostwo I Ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2014/2015 a także dla potrzeb treningowych. W czasie przygotowań ARKI GDYNIA do rundy jesiennej i rundy wiosennej sezonu 2014/2015 mecze sparingowe mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 279/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
 - umowa nr 2/JB/2015 z dnia 02.01.2015 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
- 3) Akt notarialny Rep. A nr 5631/2013 z dnia 01.07.2013 r. Protokołem Nadzwyczajnego Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy spółki pod firmą Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna z siedzibą w Gdyni podjęto:
 - uchwałę nr 3 w przedmiocie przyjęcia tekstu jednolitego statutu Spółki. Zgodnie z §1 uchwały nr 3 Spółka działa pod firmą ARKA GDYNIA Sportowa Spółka Akcyjna i może używać skrótu ARKA GDYNIA SSA.
- 4) Faktury VAT sprzedaży wraz z zestawieniem.
- 5) dowody zapłaty (wyciągi bankowe, kompensaty) do przedłożonych faktur VAT. Zgodnie z przedłożonymi dowodami zapłat rozliczenie umowy nr 437/JB/2014 z dnia 03.11.2014 r. – wartość umowy 481.360,00 zł brutto za usługi promocyjne przedstawia się następująco:

-					wb		kompensata	
nr	z dnia	netto	VAT	brutto	data wpływu	kwota przelewu	z dnia	kwota
1/XII/2014	01.12.2014	130 081,30	29 918,70	160 000,00	05.12.2014	136 479,18	05.12.2014	23 520,82
4/XII/2014	16.12.2014	131 186,99	30 173,01	161 360,00	23.12.2014	38 974,27	22.12.2014	122 385,73
8/XI/2014	17.11.2014	130 081,30	29 918,70	160 000,00	-	-	21.11.2014	160 000,00

				481 360,00	175 453,45	305 906,55
--	--	--	--	------------	------------	------------

- 6) 3 raporty z realizacji umowy nr 437/JB/2014 z dnia 03.11.2014 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej sezonu 2014/2015 w okresie 03.11-15.12.2014 r.
- 7) Nie przedłożono faktur VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.

Reasumując:

- Integralną część każdego z raportów z realizacji umów Nr 140/JB/2014, Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 stanowi dokumentacja fotograficzna. Niektóre zdjęcia opatrzone są opisem, którego meczu dotyczą, nie posiadają jednak dat ich wykonania.
- Raporty zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 ww. umów, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 przedstawia zawodników w strojach ligowych z logo Miasta Gdyni na przodzie i z tyłu koszulki.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji wszystkich umowy zawiera grafikę przedstawiającą logo i flagę Arki Gdynia na bokach autobusu, oraz logo, flagę Arki Gdynia oraz adres strony internetowej www.arkagdynia.pl na tyle autobusu. Zamieszczona w raportach grafika nie przewiduje umieszczenia logo Miasta Gdyni na autobusie. Do większości raportów załączono również fotografie gdyńskiego autobusu miejskiego nr 2042 z logo i flagą Arki Gdynia na obu bokach i tyle autobusu. Na tyle autobusu zamieszczono dwa loga „Gdynia sport”. Zdjęcia autobusu nr 2042 załączone do raportów są powielane (są takie same), i nie mają określonej daty ich wykonania.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 przedstawia:
 1. wzory (grafiki):
 - karnetu i biletu na sezon 2014/2015 Morskiego Związkowego Klubu Sportowego Arka Gdynia z logo Gdynia Sport,
 - identyfikatorów na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport,
 - akredytacji medialnych na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport.
 Raport z realizacji umowy 437/JB/2014 zawiera dokumentację przedstawiającą wzór (grafikę) trójdzielnego kalendarza Arki Gdynia oraz okolicznościowej kartki świątecznej wysyłanej do sponsorów i partnerów Zleceniobiorcy z logo Gdynia Sport. Okazane wzory (grafiki) nie potwierdzają realizacji obowiązku umieszczenia logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, wynikającego z §2 ust. 2 pkt 4 umowy.
 2. zdjęcie fragmentu strony Expressu Gdyńskiego (brak informacji o numerze i dacie wydania magazynu) ze stopką sponsorską, na której jako sponsor strategiczny widnieje logo „Gdynia sport” (raport z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 za okres 17-30.11.2014 r.) oraz grafiki (wzory) stopki sponsorskiej, na której jako sponsor strategiczny widnieje logo „Gdynia sport” – w pozostałych raportach. Raporty z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 dotyczące okresu przed 17.11.2014 r. zawierają informację o nie umieszczeniu logo Miasta Gdyni na pasku sponsorskim na oficjalnych stronach klubowych w Dzienniku Bałtyckim i Expressie Gdyńskim, z powodu nie podpisania przez Klub umów partnerskich z ww. wydawnictwami.
 4. zrzuty ekranu komputera:

- z otwartą główną stroną internetową Arki Gdynia, gdzie jako sponsor główny widnieje logo Gdynia Sport,
 - z otwartą stroną internetową Arki Gdynia – zakładka „Sponsorzy i Partnerzy”, gdzie widnieje logo Gdynia Sport wraz z adresem strony internetowej www.gdyniasport.pl oraz opisem Miasta Gdynia jako filaru wspierającego Arkę od lat.
- Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.
5. zrzuty ekranu komputera z otwartą główną stroną internetową www.arka-tv.pl, gdzie jako sponsor główny widnieje logo Gdynia Sport. Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.
 6. Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 przedstawia:
 - fotografie przedstawiające ściankę wywiadów oraz ściankę w salce konferencyjnej z logo Gdynia Sport,
 - fotografie przedstawiające tablicę na metalowym ogrodzeniu, na której zostały umieszczone logo sponsorów i partnerów, w tym logo Gdynia Sport.
 7. Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 przedstawia:
 - dwa banery statyczne z napisem Gdynia Sport (po dwa napisy na każdym) ustawionymi wzdłuż długiego boku boiska stadionu.
 - baner umiejscowiony wzdłuż długiego boku boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.
 - banery umiejscowione wzdłuż krótkich boków boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.
 8. Raport z realizacji umowy Nr 437/JB/2014 zawiera informację o udziale Zawodników w imprezie mikołajkowej zorganizowanej przez Miasto Gdynię – „Świąteczne Spotkanie Rodzinne” w dniu 13.12.2014 r. w budynku Pomorskiego Parku Naukowo-Technologicznego w Gdyni.

Dokumentacja fotograficzna załączona do ww. raportu przedstawia:

1. zrzut ekranu komputera z otwartą stroną internetową www.arka.gdynia.pl zakładka Aktualności, z informacją z dnia 09.12.2014 r. o tytule „Gdynia Rodzinna zaprasza w sobotę na Świąteczne Spotkanie!” w dniu 13.12.2014 r., podczas którego gośćmi specjalnymi będą piłkarze Arki Gdynia.
2. zrzut ekranu komputera z otwartą stroną internetową www.arka.gdynia.pl zakładka Aktualności, z informacją z dnia 11.12.2014 r. o tytule „Gdyński Koncert – Magia Rodzinnych Świąt”, pod którą widnieje baner z logo „Gdynia sport” oraz adresem strony internetowej gdyniasport.pl,
3. zrzut ekranu komputera z otwartą stroną internetową www.arka.gdynia.pl, na której zamieszczono zdjęcia zawodników Arki Gdynia z wizyty w przedszkolu, pod którymi widnieje baner z logo „Gdynia sport” oraz adresem strony internetowej gdyniasport.pl.
4. fotografie przedstawiające zawodników w koszulkach klubowych Arki Gdynia przygotowujących ozdoby świąteczne.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według Zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej

ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów).

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej. Arka Gdynia od osiemdziesięciu pięciu lat rozgrywa mecze na boiskach całej Polski w barwach naszego miasta, stanowiąc jednocześnie jego wizytówkę oraz nieodłączną część jej historii. Celem klubu jest powrót do Ekstraklasy a zawodnicy dokładają największych starań by ten cel osiągnąć. Żółto-niebiescy mają ogromne wsparcie w postaci wiernych kibiców, którzy bez względu na wyniki meczów tłumnie zasiadają na trybunach Stadionu Miejskiego. Nie bez znaczenia pozostaje fakt, iż piłka nożna należy do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą, stąd też promocja przez kluby piłkarskie dociera do licznej rzeszy odbiorców. Dużo informacji dotyczących Arki Gdynia publikują regionalne oraz ogólnopolskie portale internetowe, które cieszą się olbrzymią popularnością. Jednocześnie w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni. Poprzednia umowa na promocję Miasta Gdyni zawarta ze Sportową Spółką Akcyjną Arka Gdynia trwa do 31.10.2014 r. Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji zainteresowany jest kontynuacją promowania miasta przez zespół Arka Gdynia do końca rozgrywek rundy jesiennej sezonu 2014/2015.”

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Arkę Gdynia Sportową Spółka Akcyjną, praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nią miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienioną Spółkę z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b) ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiejkolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyżej uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez polski Związek Piłki Nożnej, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż

rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania. Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ponadto, należy dodać, że ustawa Prawo zamówień publicznych zastrzega na etapie czynności przygotowawczych poprzedzających wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, obowiązek ustalenia przez zamawiającego wartości zamówienia (art. 32-35 ustawy PZP). Zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy PZP podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług, ustalone przez zamawiającego z należytą starannością. W myśl art. 32 ust. 4 jeżeli zamawiający dopuszcza możliwość składania ofert częściowych albo udziela zamówienia w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia.

W trakcie czynności kontrolnych ustalono, iż wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. natomiast w dniu 17.10.2014 r. Zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji.

W związku z powyższym, Zamawiający dokonał określenia szacunkowej wartości zamówienia z przekroczeniem terminu określonego w art. 35 ust. 1 ustawy, który stanowi, że: „Ustalenie wartości zamówienia dokonuje się nie wcześniej niż 3 miesiące przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są dostawy lub usługi, oraz nie wcześniej niż 6 miesięcy przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są roboty budowlane”.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Arką Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 03.11.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.11.2014 r., tj. 17 dni po zawarciu umowy

na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w części rundy jesiennej sezonu 2014/2015, tj. od dnia 03.11.2014 r. do dnia 15.12.2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

16. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.40.2014)

16.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 75/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 06.11.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 75/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 06.11.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji do Stowarzyszenia Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, ul. Olimpijska 5/9, 81-583 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencja e-mail z 06.11.2014 r. zamawiającego z SKS Bałtyk Gdynia ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 06.11.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 11.11.2014 r. pod nr 2014/S 217-384416 (przekazano do publikacji w dniu 06.11.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 12.11.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 12.11.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 12.11.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:

- ✓ oświadczenie z dnia 12.11.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Członka Zarządu – Marcina Martyniuka oraz Skarbnika – Tomasza Florka,
- ✓ oświadczenie z dnia 12.11.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Członka Zarządu – Marcina Martyniuka oraz Skarbnika – Tomasza Florka,
- ✓ policę OC nr 903006706431 z dnia 18.02.2014 r. wystawioną na Stowarzyszenie Klub Sportowy BAŁTYK GDYNIA z/s w Gdyni,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 06.11.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
- ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 06.11.2014 r. wystawione przez ZUS,
- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawione w dniu 07.11.2014 r. na: Artura Rogalskiego, Marcina Martyniuka, Józefa Stopyra oraz Tomasza Florka,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 07.11.2014 r.,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 25.09.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 20.11.2014 r., podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz oraz Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 12.11.2014 r.,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 245-432632 w dniu 19.12.2014 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 23.12.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 19.12.2014 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 19.12.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia, przygotowująca opis przedmiotu zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
- umowa nr 466/JB/2014 z 21.11.2014 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy „Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska” z/s w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9, reprezentowanym przez Marcina Martyniuka – Członka Zarządu oraz Tomasza Florka – Skarbnika,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 22.11.2014 r.
- Faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

16.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas IV edycji halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci pod nazwą „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku w Gdyni.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 24.09.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 06.11.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest jedynym organizatorem turnieju piłkarskiego „Gdynia Junior Futsal”, co uzasadnia udzielenie mu zamówienia publicznego.

Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia już od ponad 80 lat kontynuuje tradycję szkolenia dzieci i młodzieży, a jego działalność w szczególności wpisana się w historię sportu naszego miasta. Klub od zawsze miał charakter rodzinny i korzenie kaszubskie, co podkreślają barwy biały i niebieski i jest nierozłącznie wiązany z Gdynią. Organizowane przez Stowarzyszenie imprezy cieszą się znacznym zainteresowaniem mieszkańców, co świadczy o bardzo dobrej organizacji i wysokim poziomie zapewnianych atrakcji.

„Gdynia Junior Futsal 2014” już po raz czwarty organizowany będzie w Gdyni z myślą o dzieciach i ich rodzicach. Imprezę rozpocznie halowy turniej drużyn osiedlowych składających się z dzieci z rocznika 2003-2004 na co dzień niezwiązanych z piłką nożną, który odbędzie się w dniu 22 listopada br. Zwycięskie drużyny turnieju osiedlowego zaproszone zostaną na turniej finałowy odbywający się w dniu 29 listopada br., w którym udział wezmą także rówieśnicze drużyny reprezentujące regionalne kluby piłkarskie.

Bardzo ważnym aspektem turnieju jest popularyzacja piłki nożnej jako aktywnej formy uprawiania sportu, propagowanie sportowej rywalizacji zgodnie z zasadami fair play i integracja najmłodszych mieszkańców Gdyni. W poprzedniej edycji „Gdynia Junior Futsal 2014” udział wzięło ponad 100 młodych piłkarzy a podczas przedmiotowej imprezy organizatorzy spodziewają się znacznie większej frekwencji. Zarówno informacja o terminie imprezy, jak i jej przebieg zostaną rozpowszechnione w lokalnych mediach. Miasto Gdynia chętnie popiera inicjatywy propagujące aktywność fizyczną, stąd organizacja turnieju piłkarskiego dla dzieci będzie stanowiła znakomitą promocję Miasta Gdyni”.

- w dniu 06.11.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 06.11.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 11.11.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni podczas IV edycji halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci pod nazwą „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku w Gdyni,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie Zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 12.11.2014 r. Wykonawca złożył:
 - oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 150.000,00 zł: opłaconą w dniach: 19.02.2014 r. i 17.07.2014 r. polisę OC nr

903006706431 w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności (zgodnie z PKD 82.11.Z) na sumę gwarancyjną 200.000,00 zł na okres od 19.02.2014 r. do 18.02.2015 r.,

- w dniu 12.11.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 21.11.2014 r. zawarto umowę nr 466/JB/2014 pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Klub Sportowy „Bałtyk Gdynia” Akademia Piłkarska z/s w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9, reprezentowaną przez Marcina Martyniuka – Członka Zarządu oraz Tomasza Florka – Skarbnika.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas IV edycji halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci pod nazwą „Gdynia Junior Futsal 2014” organizowanym przez Zleceniobiorcę w dniach 22-29 listopada 2014 roku na hali w Szkole Podstawowej nr 6 przy ul. Cechowej 22 w Gdyni oraz Hali Gier GOSiR przy ul. Olimpijskiej w Gdyni.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy, poprzez dopisanie do umowy ostatecznej punktu nr 10, o treści: „eksponycji logo Miasta Gdyni pod kopułą Hali Gier podczas trwania Turnieju”.

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 12.11.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 72.000,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 19.12.2014 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 22.12.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

16.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z

odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest jedynym organizatorem turnieju piłkarskiego „Gdynia Junior Futsal”, co uzasadnia udzielenie mu zamówienia publicznego. Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia już od ponad 80 lat kontynuuje tradycję szkolenia dzieci i młodzieży, a jego działalność w szczególnie sposób wpisała się w historię sportu naszego miasta. Klub od zawsze miał charakter rodzinny i korzenie kaszubskie, co podkreślają barwy białe i niebieskie i jest nierozłącznie wiązany z Gdynią. Organizowane przez Stowarzyszenie imprezy cieszą się znacznym zainteresowaniem mieszkańców, co świadczy o bardzo dobrej organizacji i wysokim poziomie zapewnianych atrakcji. „Gdynia Junior Futsal 2014” już po raz czwarty organizowany będzie w Gdyni z myślą o dzieciach i ich rodzicach. Imprezę rozpocznie halowy turniej drużyn osiedlowych składających się z dzieci z rocznika 2003-2004 na co dzień niezwiązanych z piłką nożną, który odbędzie się w dniu 22 listopada br. Zwycięskie drużyny turnieju osiedlowego zaproszone zostaną na turniej finałowy odbywający się w dniu 29 listopada br., w którym udział wezmą także rówieśnicze drużyny reprezentujące regionalne kluby piłkarskie. Bardzo ważnym aspektem turnieju jest popularyzacja piłki nożnej jako aktywnej formy uprawiania sportu, propagowanie sportowej rywalizacji zgodnie z zasadami fair play i integracja najmłodszych mieszkańców Gdyni. W poprzedniej edycji „Gdynia Junior Futsal 2014” udział wzięło ponad 100 młodych piłkarzy a podczas przedmiotowej imprezy organizatorzy spodziewają się znacznie większej frekwencji. Zarówno informacja o terminie imprezy, jak i jej przebieg zostaną rozpowszechnione w lokalnych mediach. Miasto Gdynia chętnie popiera inicjatywy propagujące aktywność fizyczną, stąd organizacja turnieju piłkarskiego dla dzieci będzie stanowiła znakomitą promocję Miasta Gdyni”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególny stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszenie Klub Sportowy „Bałtyk Gdynia” Akademii Piłkarskiej praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione Stowarzyszenie z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b) ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego, iż zlecenie promocji miasta Gdynia, Stowarzyszeniu Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska z siedzibą w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest jedynym organizatorem turnieju piłkarskiego „Gdynia Junior Futsal”, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska została zawarta w dniu 21.11.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 19.12.2014 r., tj. 28 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas IV edycji halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci pod nazwą „Gdynia Junior Futsal 2014”, zorganizowanym w dniach 22-29 listopada 2014 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

17. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.42.2014)

17.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 82/JB/2014 Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (podpisane z up. Dyrektora przez Rafała Kłajnerta) z 10.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot

określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:

- Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,
- powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 82/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 10.12.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (podpisane z up. Dyrektora przez Rafała Klajnerta) do Stowarzyszenia Inicjatywa Arka, ul. Olimpijska 5/9, 81-583 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
 - korespondencja e-mail z 10.12.2014 r. zamawiającego ze Stowarzyszeniem Inicjatywa Arka ws. zaproszenia do negocjacji,
 - zawiadomienie zamawiającego z 10.12.2014 r. (podpisane z up. Dyrektora przez Rafała Klajnerta) o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
 - dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 12.12.2014 r. pod nr 2014/S 240-422758 (przekazano do publikacji w dniu 10.12.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 15.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 12.12.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 15.12.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
 - dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ wyciąg z ewidencji Klubów Sportowych z dnia 03.01.2014 r. wystawiony przez Prezydenta Miasta Gdyni dla Stowarzyszenia Inicjatywa Arka z/s w Gdyni,
 - ✓ wyciąg z ewidencji Klubów Sportowych z dnia 22.12.2014 r. wystawiony przez Prezydenta Miasta Gdyni dla Stowarzyszenia Inicjatywa Arka z/s w Gdyni,
 - ✓ oświadczenie z dnia 17.12.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa – Krzysztofa Rybickiego oraz Członka Zarządu – Jarosława Kopańskiego,
 - ✓ oświadczenie z dnia 17.12.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa – Krzysztofa Rybickiego oraz Członka Zarządu – Jarosława Kopańskiego,
 - ✓ policję OC seria TPO nr 10124822 z dnia 05.06.2014 r. wystawioną na Stowarzyszenie Inicjatywa Arka z/s w Gdyni wraz z potwierdzeniem zapłaty składki,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 25.11.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 28.11.2014 r. wystawione przez ZUS,

- ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawione w dniu 26.11.2014 r. na: Jarosława Kopańskiego, Michała Globisza oraz Krzysztofa Rybickiego,
- ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 26.11.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 17.12.2014 r., podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz oraz Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 17.12.2014 r.,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2014/S 013-019543 w dniu 20.01.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 04.02.2015 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 19.01.2015 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego,
 - ✓ Joanna Szablowska – przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia, przygotowująca opis przedmiotu zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- umowa nr 11/JB/2015 z 02.01.2015 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Inicjatywa „Arka” z/s w Gdyni (81-538) przy ul. Olimpijskiej 5/9, reprezentowanym przez Krzysztofa Rybickiego – Prezesa Zarządu oraz Jarosława Kopańskiego – Członka Zarządu,
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 19.01.2015 r.
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

17.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku w Gdyni.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 10.12.2014 r. na kwotę 7.555.333,33 zł, co stanowi równowartość 1.788.286,90 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w

stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie projektu budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2015.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.”

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Inicjatywa Arka z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator tego turnieju.

„ARKA GDYNIA CUP” organizowana jest już po raz szesnasty i na stałe wpisała się w kalendarz gdyńskich imprez sportowych. W turnieju zmierzą się tym razem zawodnicy kategorii Under 13 (rocznik 2002) z najlepszych drużyn w Polsce, w tym Lechia Gdańsk, Zagłębie Lublin, Stomil Olsztyn czy Stadion Śląski Chorzów a także klubów europejskich, takich jak BALTIKA Kaliningrad, FC Karlskrona, KMTV 1844 i TSV BAYER 04 Leverkusen. Udział czołowych drużyn rocznika 2002 zapewni wysoki poziom rywalizacji sportowej, co pozwala stwierdzić, iż impreza cieszyć się będzie ogromnym zainteresowaniem kibiców a także mediów. „ARKA GDYNIA CUP” poza wymiarem sportowym charakteryzuje się bogatym i ciekawym programem integracyjno-edukacyjnym, który uwzględnia wiele atrakcji przygotowanych nie tylko dla uczestników, ale i kibiców oraz gości. Turniej odbędzie się w Hali „Gdynia Arena”, która jest najbardziej widowiskową halą w Gdyni, co dodatkowo wpłynie na ocenę poziomu organizacyjnego imprezy. „ARKA GDYNIA CUP’ 2015” będzie doskonałą formą promocji Miasta Gdyni jako miasta, które warto odwiedzić i spędzić w nim aktywnie czas”.

- w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 60.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
 - ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
 - ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku w Gdyni,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Stowarzyszenie Inicjatywa Arka, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie Zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 17.12.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 60.000,00 zł: opłaconą w dniu 03.07.2014 r. polisę OC seria TPO nr 10124822 w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności na sumę gwarancyjną 100.000,00 zł na okres od 06.06.2014 r. do 05.06.2015 r.,
- w dniu 17.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 02.01.2015 r. zawarto umowę nr 11/JB/2015 pomiędzy Zamawiającym Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Stowarzyszeniem Inicjatywa „Arka” z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowanym przez Krzysztofa Rybickiego – Prezesa Zarządu oraz Jarosława Kopańskiego – Członka Zarządu.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015” organizowanego przez Zleceniobiorcę w dniach 03-04 stycznia 2015 roku w Hali Gdynia Arena przy ul. Kazimierza Górskiego 8.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

§2 ust. 2	Brzmienie we wzorze umowy	Brzmienie w umowie ostatecznej
pkt 3)	Eksponowaniu spotu reklamowego	Umieszczeniu logo „Gdynia sport” w

	Miasta Gdyni na bandach elektronicznych (czas ekspozycji 10 min/mecz) ustawionych wokół boiska Hali, gdzie rozgrywany będzie Turniej	folderze promocyjnym na 2015 rok wydanym przez Zleceniobiorcę
pkt 4)	Ekspozowaniu filmiku reklamowego Miasta Gdyni na ekranach diodowych umieszczonych na Hali (czas ekspozycji 5 min/mecz), podczas trwania Turnieju	Ekspozowaniu filmiku reklamowego Miasta Gdyni na ekranach diodowych umieszczonych na Hali (czas ekspozycji 10 min/mecz), podczas trwania Turnieju
		Ekspozowaniu min. 5 banerów Miasta Gdyni o wymiarach 1 m x 2 m (wys. x szer.) na bandzie Hali, podczas trwania Turnieju [dodano pkt 8]
		Umieszczeniu logo „Gdynia sport” oraz napisu „Prezydent Gdyni Wojciech Szczurek” na pucharach przeznaczonych dla uczestników Turnieju [dodano pkt 10]
		Zamieszczenia logo „Gdynia sport” w filmiku zapowiadającym Turniej, ekspozowanym na stronie internetowej Zleceniobiorcy www.si-arka.gdynia.pl [dodano pkt 13]

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 17.12.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 55.000,00 zł brutto.

Wynagrodzenie płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego (wraz z dokumentacją zdjęciową) potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, wraz z fakturą VAT.

- w dniu 20.01.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 19.01.2015 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

17.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP’ 2015”, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z

wolne ręki.

Według zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu Inicjatywa Arka z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator tego turnieju.

„ARKA GDYNIA CUP” organizowana jest już po raz szesnasty i na stałe wpisała się w kalendarz gdyńskich imprez sportowych. W turnieju zmierzą się tym razem zawodnicy kategorii Under 13 (rocznik 2002) z najlepszych drużyn w Polsce, w tym Lechia Gdańsk, Zagłębie Lublin, Stomil Olsztyn czy Stadion Śląski Chorzów a także klubów europejskich, takich jak BALTIKA Kaliningrad, FC Karlskrona, KMTV 1844 i TSV BAYER 04 Leverkusen. Udział czołowych drużyn rocznika 2002 zapewni wysoki poziom rywalizacji sportowej, co pozwala stwierdzić, iż impreza cieszyć się będzie ogromnym zainteresowaniem kibiców a także mediów. „ARKA GDYNIA CUP” poza wymiarem sportowym charakteryzuje się bogatym i ciekawym programem integracyjno-edukacyjnym, który uwzględnia wiele atrakcji przygotowanych nie tylko dla uczestników, ale i kibiców oraz gości. Turniej odbędzie się w Hali „Gdynia Arena”, która jest najbardziej widowiskową halą w Gdyni, co dodatkowo wpłynie na ocenę poziomu organizacyjnego imprezy. „ARKA GDYNIA CUP’ 2015” będzie doskonałą formą promocji Miasta Gdyni jako miasta, które warto odwiedzić i spędzić w nim aktywnie czas”.

W ocenie kontrolujących nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszenie Inicjatyw „Arka” praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione Stowarzyszenie z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszenie Inicjatywa „Arka” z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego, iż zlecenie promocji miasta Gdynia Stowarzyszeniu Inicjatywa Arka jest zasadne, ponieważ jest to jedyny organizator turnieju „ARKA GDYNIA CUP”, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbałość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem Inicjatywa „Arka” została zawarta w dniu 02.01.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.01.2015 r., tj. 18 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu „ARKA GDYNIA CUP 2015”, zorganizowanym w dniach 03-04 stycznia 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

18. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.43.2014)

18.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 82/JB/2014 Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (podpisane z up. Dyrektora przez Rafała Kłajnerta) z 10.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy –

Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:

- Joanna Szablowska – przewodnicząca,
- Agnieszka Białas – członek,
- Paulina Filipowicz – członek,
- Maciej Zaborski – sekretarz,

powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 82/JB/2014,

- zaproszenie do negocjacji z dnia 10.12.2014 r. skierowane przez Zastępcę Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta do Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 10.12.2014 r. Zamawiającego ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 10.12.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 12.12.2014 r. pod nr 2014/S 240-422770 (przekazano do publikacji w dniu 10.12.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 15.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 12.12.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja nr 42/2014 ważna do 30.06.2015 r. wystawiona przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce w dniu 27.08.2014 r. dla Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej z/s w Gdyni,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.12.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu Marka Guttetera,
 - ✓ oświadczenie z dnia 19.12.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu Marka Guttetera,
 - ✓ polisa OC nr 908200831712 (wznowienie umowy nr 908512596605) z dnia 13.10.2013 r., wystawiona na Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 10.12.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 10.12.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 22.12.2014 r. na Marka Guttetera,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 22.12.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 07.08.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 07.01.2015 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 23.12.2014 r.,

- umowa nr 36/JB/2015 z 23.01.2015 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” z/s w Gdyni, ul. Kazimierza Górskiego 10, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Marka Guttetera,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2015/S 030-050758 w dniu 12.02.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 24.02.2014 r.,
 - ✓ na stronie internetowej Zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 12.02.2015 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 12.02.2015 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (wyłączony z postępowania w związku z zaistnieniem okoliczności mogących budzić wątpliwości co do jego bezstronności),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia oraz przygotowująca opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Rafał Klajnert – pracownik zamawiającego, któremu kierownik powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Zastępcę Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Rafała Klajnerta w dniu 16.02.2015 r.
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

18.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również pracownik Zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 24.09.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Gdynskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG.

Piłkarki ręczne od ponad 20 lat reprezentują Gdynię na arenie krajowej wpisując się tym samym w historię sportową miasta. Na przestrzeni ostatnich lat Zespół Vistal Gdynia zajmował miejsca w czołówce rozgrywek ekstraklasy oraz Pucharu Polski, przyczyniając się niewątpliwie do wzrostu popularności tej dynamicznej i emocjonującej dyscypliny sportu. W rundzie jesiennej sezonu 2014/2015 gdyńskie szczypiornistki uplasowały się na pozycji wicemistrzyń dając swym kibicom ogromny powód do dumy. Zespół rozegrał także dwumecz z utytułowaną rosyjską drużyną w ramach niezwykle prestiżowego Pucharu Zdobywców Pucharów, dzięki czemu o naszych szczypiornistkach mogli usłyszeć kibice spoza polskich granic. Gdynianki rozgrywają mecze na boiskach całej Polski, prezentując niezmiennie, bardzo wysoki poziom gry, co budzi duże zainteresowanie kibiców oraz mediów. Na meczach Zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu, a także obcowania najmłodszych kibiców ze sportową rywalizacją. Lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Vistal Gdynia, co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.

- w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce zezwalającą na udział w rozgrywkach mistrzowskich ekstraklasy w piłce ręcznej kobiet organizowany przez Polski Związek Piłki Ręcznej w Polsce,

✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 200.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 10.12.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
 - ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
 - ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej, ul. Kazimierza Górskiego 10, 81-302 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 19.12.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję nr 42/2014 z dnia 27.08.2014 r. przyznaną na sezon 2014/2015 ważną do dnia 30 czerwca 2015 r. wystawioną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce dla Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej. Licencja zezwala na udział w rozgrywkach mistrzowskich PGNiG Superligi w piłce ręcznej kobiet organizowanych przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce,
 - Polisę OC nr 908200831712 z 13.10.2014 r. wystawioną na Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej z/s w Gdyni – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: OC z tytułu prowadzenia działalności i posiadania mienia z wyłączeniem odpowiedzialności za produkt i wykonaną usługę: 500.000,00 zł, okres ubezpieczenia: 13.10.2014-12.10.2015, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- w dniu 23.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 23.01.2015 r. zawarto umowę nr 36/JB/2015 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” z/s w Gdyni (81-302) przy ul. Kazimierza Górskiego 10, reprezentowanym przez Prezesa Zarządu – Marka Guttetera. Przedmiot umowy obejmował: promocję Miasta Gdyni przez zespół piłkarzy ręcznych Zleceniobiorcy „Vistal Gdynia”, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 14 czerwca 2015 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa nie różni się od wzoru umowy w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 1.173.500,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 10 lutego 2015 roku – w wysokości 230.000,00 zł brutto,
- b) od dnia 11 lutego do dnia 08 marca 2015 roku – w wysokości 230.000,00 zł brutto,
- c) od dnia 09 marca do dnia 12 kwietnia 2015 roku – w wysokości 241.750,00 zł brutto,
- d) od dnia 13 kwietnia do dnia 13 maja 2015 roku – w wysokości 235.875,00 zł brutto,
- e) od dnia 14 maja do dnia 14 czerwca 2015 roku – w wysokości 235.875,00 zł brutto.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 12.02.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 16.02.2015 r. przez Rafała Klajnerta – Zastępcę Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

18.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.27 wystąpiono do Stowarzyszenia „Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 10, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem:

1. Kopii umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;
2. Kopii umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie **36/JB/2015** z dnia 23.01.2015 r. polegających na:
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na koszulkach i bluzach dresowych zespołu piłkarek ręcznych „Vistal Gdynia”,
 - zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na banerach i umieszczeniu tych banerów w Hali Gdynia Arena (o jakich mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 w ww. umowie),
 - wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” na trolejbusach i autobusach komunikacji miejskiej w Gdyni,
 - wykonaniu i umieszczeniu nadruku logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena;
3. Statutu Stowarzyszenia „Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Stowarzyszenie „Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej”:

- 1) umowy:
 - Nr 31/W/2014 z dnia 27.11.2014 r.,
 - Nr 33/W/2013 z dnia 29.11.2013 r.

dotyczące najmu hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.

Ww. umowy zawarte z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” Samorządowy Zakład Budżetowy z/s w Gdyni (następnie Gdyńskim Centrum Sportu – jednostka budżetowa w Gdyni) określają zasady najmu, terminy i okresy najmu obiektu Hala Sportowo-Widowiskowa w Gdyni.

W §5 ww. umów określono zobowiązania najemcy, z których wynika m.in., że:

- najemca zobowiązany jest w okresie obowiązywania umowy do umieszczenia na swojej stronie internetowej logo Hali Sportowo-Widowiskowej oraz linku do strony internetowej Hali Sportowo-Widowiskowej (pkt 4),
- najemca uprawniony będzie do wykonywania odpowiedniej oprawy wizualnej, ustawienia znaków doprowadzających, reklam promujących Najemcę i jego działalność oraz reklam organizowanej Imprezy na wynajętym obiekcie, w tym również na terenie przylegającym oraz drogach dojazdowych jedynie po uprzednim uzgodnieniu z Wynajmującym umieszczenia reklam (pkt 5),
- najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe (pkt 6).

2) umowa Nr 36/JB/2015 zawarta w dniu 23.01.2015 r.,

3) faktury VAT za usługę „Promocja Miasta Gdyni zgodnie z umową Nr 36/JB/2015 z dnia 23.01.2015 r.” oraz dowodów płatności (potwierdzenia transakcji) za następujące faktury:

-					potwierdzenie transakcji		
nr	z dnia	kwota netto	podatek VAT	kwota brutto	data transakcji	kwota przelewu	tytuł operacji
9/02/2015	10.02.2015	186 991,87	43 008,13	230 000,00	20.02.2015	230 000,00	FV 9/02/2015
10/03/2015	09.03.2015	186 991,87	43 008,12	230 000,00	17.03.2015	230 000,00	FV 10/03/2015
10/04/2015	13.04.2015	196 544,72	45 205,28	241 750,00	22.04.2015	240 442,61	FV 10/04/2015 Pomniejszone o zadłużenie wobec GSC
					22.04.2015	1 307,22	FV 10/04/2015
10/05/2015	13.05.2015	191 768,30	44 106,70	235 875,00	20.05.2015	235 820,73	FV 10/05/2015 Pomniejszone o zadłużenie wobec GSC
9/06/2015	15.06.2015	191 768,30	44 106,70	235 875,00	23.06.2015	234 566,92	FV 9/06/2015 Pomniejszone o zadłużenie wobec GSC
		954 065,06	219 434,93	1 173 500,00		1 172 137,48	

4) dokumentacja fotograficzna (fotografie) przedstawiająca:

- banery wzdłuż miejsc dla kibiców z napisami: „Gdynia moje miasto”, „Uśmiechnij się jesteś w Gdyni” oraz „Gdynia Ekstraklasa”,
- banery za bramkami z logo Vistal Gdynia oraz Gdynia Sport,
- logo miasta Gdyni na środku boiska.

Fotografie nie zawierają dat ich wykonania.

5) dokumentacja fotograficzna (fotografie) przedstawiająca:

- autobusy komunikacji miejskiej i trolejbusy oklejone banerami klubu sportowego Vistal Gdynia oraz z logo „Gdynia Sport”,
- flagi z napisem „Gdynia” przy tablicy wyników meczu,
- banery za bramkami z logo Vistal Gdynia oraz Gdynia Sport,
- banery wzdłuż miejsc dla kibiców z napisami: „Gdynia moje miasto”, „Uśmiechnij się jesteś w Gdyni” oraz „Gdynia Ekstraklasa”,

- elektroniczny billboard z logo „Gdynia Sport” i „Gdynia moje miasto”,
- zawodniczki piłki ręcznej w bluzach z napisem na plecach „Vistal Gdynia”,
- zawodniczki w koszulkach ligowych z logo na plecach „Gdynia Sport”,
- zawodniczki piłki ręcznej w koszulkach z napisem na przodzie „Vistal Gdynia” oraz logo „Gdynia Sport”.

Fotografie nie zawierają dat ich wykonania.

6) Statut Gdyńskiego Towarzystwa Piłki Ręcznej.

Zgodnie z treścią §1 Statutu klub sportowy nosi nazwę: Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet „Vistal Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG. Piłkarki ręczne od ponad 20 lat reprezentują Gdynię na arenie krajowej wpisując się tym samym w historię sportową miasta. Na przestrzeni ostatnich lat Zespół Vistal Gdynia zajmował miejsca w czołówce rozgrywek ekstraklasy oraz Pucharu Polski, przyczyniając się niewątpliwie do wzrostu popularności tej dynamicznej i emocjonującej dyscypliny sportu. W rundzie jesiennej sezonu 2014/2015 gdyńskie szczypiornistki uplasowały się na pozycji wicemistrzyń dając swym kibicom ogromny powód do dumy. Zespół rozegrał także dwumecz z utytułowaną rosyjską drużyną w ramach niezwykle prestiżowego Pucharu Zdobywców Pucharów, dzięki czemu o naszych szczypiornistkach mogli usłyszeć kibice spoza polskich granic. Gdyńianki rozgrywają mecze na boiskach całej Polski, prezentując niezmiennie, bardzo wysoki poziom gry, co budzi duże zainteresowanie kibiców oraz mediów. Na meczach Zespołu pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu, a także obcowania najmłodszych kibiców ze sportową rywalizacją. Lokalne, jak i krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Vistal Gdynia, co stanowi doskonałą promocję Miasta Gdyni”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z

wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymieniony klub z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Gdyńskiemu Towarzystwu Piłki Ręcznej z siedzibą w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 10, posiadającemu drużynę w Ekstraklasie piłki ręcznej kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach w Superlidze Kobiet PGNiG, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem „Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej” została zawarta w dniu 23.01.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12.02.2015 r., tj. 20 dni po

zawarcia umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłkarek ręcznych „Vistal Gdynia”, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 14 czerwca 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych

19. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.44.2014)

19.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 83/JB/2014 Dyrektora Gdynńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 16.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 83/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 18.12.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdynńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Gdynńskiego Klubu Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 18.12.2014 r. zamawiającego z Joanną Zander z Gdynńskiego Klubu Koszykówki Arka Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 18.12.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 20.12.2014 r. pod nr 2014/S 246-434928 (przekazano do publikacji w dniu 18.12.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 23.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej Zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 22.12.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja klubowa ważna na czas nieokreślony Polskiego Związku Koszykówki z dnia 26.10.2009 r. dla Gdynńskiego Klubu Koszykówki „ARKA” Spółka Akcyjna,
 - ✓ zaświadczenie z dnia 08.01.2015 r. wystawione przez Bank Millennium S.A. o prowadzeniu rachunków oraz stanie środków na rachunkach na dzień 07.01.2015 r.,

- ✓ oświadczenie z dnia 22.12.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prokurenta Małgorzatę Rudowską,
 - ✓ oświadczenie z dnia 22.12.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prokurenta Małgorzatę Rudowską,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 18.12.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 14.01.2015 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 11.12.2014 r. na Przemysława Sęczkowskiego,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 11.12.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 05.01.2015 r.,
 - notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 14.01.2015 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
 - notatka z negocjacji z 22.12.2014 r.,
 - umowa nr 32/JB/2015 z 23.01.2015 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółka Akcyjna z/s w Gdyni, ul. Podolska 21, reprezentowanego przez Prokurenta – Małgorzatę Rudowską,
 - dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2015/S 040-068947 w dniu 26.02.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 06.03.2015 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 26.02.2015 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 26.02.2015 r.,
 - oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia, przygotowująca opis przedmiotu zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
 - protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 26.02.2015 r.
 - faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.
- 19.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:**
- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015.

- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wyłączających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 24.09.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.”

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej z siedzibą w Gdyni przy ul. Podolskiej 21, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski.

Zespół Asseco Gdynia, działający na przestrzeni niespełna 20 lat pod różnymi nazwami godnie reprezentuje Miasto na arenie krajowej jak i europejskiej. Od 1997 roku koszykarze rozgrywają mecze w polskiej Ekstraklasie i od tego czasu aż dziewięć raz z rzędu stawiali na podium jako Mistrz Polski. Dzięki zdobywanym mistrzostwom w ekstraklasie zespół zapewnił mieszkańcom Gdyni niezwykle atrakcje biorąc udział w rozgrywkach europejskich. Wysoki poziom współzawodnictwa, jaki reprezentują gdyńscy koszykarze, sprawia, iż mecze ligowe z ich udziałem cieszą się bardzo dużą popularnością w naszym mieście. Na trybunach Hali „Gdynia Arena” podczas spotkań sportowych zespołu zasiada ok. dwa tysiące kibiców. Koszykówka staje tym samym się coraz bardziej popularną dyscypliną sportową w naszym mieście. Obecnie krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Asseco Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu publikują zarówno lokalne jak i ogólnopolskie portale internetowe. Również w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję Gdyni nazywaną „Stolicą Polskiej Koszykówki”.

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W

zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Koszykówki zezwalającą na udział w rozgrywkach Polskiej Ligi Koszykówki w koszykówkę mężczyzn organizowanych przez Polski Związek Koszykówki oraz dokument uprawniający do udziału w rozgrywkach TAURON BASKET LIGI oraz Pucharze Polski,
- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać środki finansowe w wysokości co najmniej 200.000,00 zł lub zdolność kredytową na taką kwotę.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
 - ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
 - ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Gdyński Klub Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, ul. Podolska 21, 81-321 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 22.12.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję klubową z dnia 26.10.2009 r. ważną na czas nieokreślony wystawioną przez Polski Związek Koszykówki dla Gdyńskiego Klubu Koszykówki „ARKA” Spółka Akcyjna. Licencja uprawnia do udziału w rozgrywkach mistrzowskich, rozgrywkach organizowanych przez Wojewódzkie Związki Koszykówki oraz we współzawodnictwie sportowym w koszykówce,
 - zaświadczenie z dnia 08.01.2015 r. wystawione przez Bank Millennium S.A. o prowadzeniu rachunków oraz stanie środków na rachunkach na dzień 07.01.2015 r., potwierdzający spełnienie przez Wykonawcę warunku znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej określonego w zaproszeniu do negocjacji,
- w dniu 22.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,

- w dniu 23.01.2015 r. zawarto umowę nr 32/JB/2015 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółką Akcyjną z/s w Gdyni, ul. Podolska 21, reprezentowanym przez Prokurenta – Małgorzatę Rudowską.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 31 maja 2015 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia.

Ostateczna umowa - w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy - nie różni się od wzoru umowy, przekazanej Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji.

Zmiany ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 22.12.2014 r. dotyczyły wynagrodzenia Zleceniobiorcy. Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły

- wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 786.000,00 zł brutto.
- Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:
 - a) od dnia zawarcia umowy do 15 lutego 2015 roku – w wysokości 146.250,00 zł brutto,
 - b) od dnia 16 lutego do dnia 08 marca 2015 roku – w wysokości 127.950,00 zł brutto,
 - c) od dnia 09 marca do dnia 29 marca 2015 roku – w wysokości 127.950,00 zł brutto,
 - d) od dnia 30 marca do dnia 19 kwietnia 2015 roku – w wysokości 127.950,00 zł brutto,
 - e) od dnia 20 kwietnia do dnia 10 maja 2015 roku – w wysokości 127.950,00 zł brutto,
 - f) od dnia 11 maja do dnia 31 maja 2015 roku – w wysokości 127.950,00 zł brutto.
- Każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.
- w dniu 26.02.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 26.02.2015 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora
Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

19.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.31 wystąpiono do Gdyńskiego Klubu Koszykówki Arka S.A., 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;

2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie nr 32/JB/2015 z dnia 23.01.2015 r. polegających na:

- wykonaniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” na koszulkach i spodenkach klubowych zespołu koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia,
- zamieszczeniu logo „Gdynia Sport” oraz nazwy „Gdynia” na materiałach reklamowych, o których mowa w ust. 2 pkt. 4 umowy,
- wykonaniu nadruków logo Miasta Gdynia na banerach i umieszczeniu tych banerów w Hali Gdynia Arena.

3. Statutu spółki Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A.:

- 1) umowa nr 32/JB/2015 z dnia 23.01.2015 r. (wartość umowy 786.000,00 zł) z Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdyńskim Centrum Sportu);
- 2) umowa nr 36/W/2014 z dnia 11.12.2014 r. wraz z aneksem nr 1 z dnia 28.01.2015 r. zawarta z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” Samorządowy Zakład Budżetowy z/s w Gdyni, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 8.

Ww. umowa określa zasady najmu nieruchomości zabudowanej obiektem hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA położonej w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.

Zgodnie z §5 pkt 6 umów najmu najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe przy uzgodnieniu z wynajmującym terminu ich naklejania i usunięcia.

3) Faktury VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.

- Nr MP11/02/15 z dnia 23.02.2015 r.
- Nr 13/15 z dnia 06.03.2015 r.
- Nr FV015/02/00002 z dnia 04.02.2015 r.
- Nr 05/12/2014 z dnia 15.12.2014 r.
- Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r.
- Nr 09/01/2015 z dnia 24.01.2015 r.
- Nr MP11/02/15 z dnia 23.02.2015 r.
- Nr MP4/02/15 z dnia 02.02.2015 r.
- Nr 2140012295 z dnia 31.12.2014 r.
- Nr FA/0448/03511/14/GD z dnia 31.12.2014 r.
- Nr 192/2014 z dnia 22.12.2014 r.
- Nr FV/14/3382 z dnia 16.10.2014 r.
- Nr 02/03/2015 z dnia 04.03.2015 r.
- Nr FV/015/02/00002 z dnia 04.02.2015 r.
- Nr 05/12/2014 z dnia 15.02.2014 r.
- Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r.
- Nr 05/02/2015 z dnia 07.02.2015 r.
- Nr 05/03/2015 z dnia 17.03.2015 r.
- Nr 01/05/2015 z dnia 06.05.2015 r.
- Nr 05/04/2015 z dnia 19.04.2015 r.
- Nr 03/04/2015 z dnia 10.04.2015 r.
- Nr 01/04/2015 z dnia 01.04.2015 r.
- Nr MP9/03/15 z dnia 30.03.2015 r.
- Nr MP10/05/15 z dnia 15.05.2015 r.
- Nr 1703/2015 z dnia 12.03.2015 r.
- Nr 30/15 z dnia 18.05.2015 r.
- Nr FV/015/05/00005 z dnia 29.05.2015 r.
- Nr FVS/12/2015 z dnia 28.01.2015 r.

- Nr FA/0448/01398/14/GD z dnia 31.10.2014 r.
- Nr FVS/23/2015 z dnia 23.02.2015 r.
- Nr 30/10/2014 z dnia 20.10.2014 r.
- Nr 22/11/2014 z dnia 12.11.2014 r.
- Nr FV/14/12/00001 z dnia 15.12.2014 r.
- Nr FV/14/3382 z dnia 16.10.2014 r.
- Nr 167/14 z dnia 01.10.2014 r.
- Nr 06/10/2014 z dnia 16.10.2014 r.
- Nr 193/14 z dnia 18.12.2014 r.
- Nr 191/14 z dnia 09.12.2014 r.
- Nr 184/14 z dnia 20.11.2014 r.
- Nr FVAT/000356/2014/SPORT z dnia 23.10.2014 r.
- Nr MP17/10/14 z dnia 20.10.2014 r.
- Nr MP16/11/14 z dnia 30.11.2014 r.
- Nr MP15/12/14 z dnia 29.12.2014 r.
- Nr 02/12/2014 z dnia 01.12.2014 r.
- Nr 04/11/2014 z dnia 14.11.2014 r.
- Nr 02/11/2014 z dnia 04.11.2014 r.
- Nr 09/10/2014 z dnia 24.10.2014 r.
- Nr FV/14/10/00004 z dnia 21.10.2014 r.
- Nr 2140009328 z dnia 17.10.2014 r.
- Nr FA/6/2014 z dnia 17.10.2014 r.
- Nr FV/14/12/00002 z dnia 22.12.2014 r.

- 4) Faktury VAT sprzedaży dot. umowy nr 32/JB/2015 z dnia 23.01.2015 r. – wartość umowy 786.000,00 zł:

	netto	VAT	brutto
- Nr 15/2/2015 z dnia 15.02.2015 r.	118 902,44	27 347,56	146 250,00
- Nr 20/03/2015 z dnia 08.03.2015 r.	104 024,39	23 925,61	127 950,00
- Nr 43/3/2015 z dnia 30.03.2015 r.	104 024,39	23 925,61	127 950,00
- Nr 27/04/2015 z dnia 20.04.2015 r.	104 024,39	23 925,61	127 950,00
- Nr 12/5/2015 z dnia 11.05.2015 r.	104 024,39	23 925,61	127 950,00
- Nr 1/6/2015 z dnia 01.06.2015 r.	104 024,39	23 925,61	127 950,00
	639 024,39	146 975,61	786 000,00

Nie przedłożono dowodów zapłaty za ww. faktury VAT sprzedaży.

- 5) 6 sprawozdań z realizacji obowiązków wynikających umowy nr 32/JB/2015 z dnia 23.01.2015 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez Zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia za okres od 23.01-31.05.2015 r.
- 6) Nie przedłożono Statutu spółki Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A.

Reasumując:

- Każde ze sprawozdań z realizacji umowy Nr 32/JB/2015 zawiera dokumentację fotograficzną wraz z określeniem, którego spotkania (meczu) dotyczą fotografie oraz datą spotkania.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umowy Nr 32/JB/2015 przedstawia zawodników w koszulkach ligowych z napisem ASSECO GDYNIA na przodzie koszulki oraz logo Gdynia sport na tylnej lewej nogawce spodenek ligowych.

Przekazano faktury VAT zakupu usług nadruku logotypów na odzieży (koszulkach, koszulkach polo, dresach, strojach ligowych).

- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umów Nr 32/JB/2015 przedstawia materiały reklamowe rozmieszczone na i wokół boiska, na którym rozgrywane były mecze koszykówki, takie jak:
- koło środkowe boiska, flagi pod kopułą boiska (nad tablicą wyników), bandy elektroniczne wokół boiska, banery reklamowe i kasetony wokół trybun sportowych – z logo Gdynia,
- tablica sponsorów i partnerów – z logo Gdynia Sport, a także bandy elektroniczne wokół boiska z adresem strony internetowej gdyniasport.pl oraz logo Gdynia Sport.

Przekazano faktury VAT zakupu: laminatu antypoślizgowego do mocowania reklam, kół podkoszowych, oraz zakupu usług: wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, wyklejenia parkietu na poszczególne mecze Zespołu i demontażu naklejek parkietowych, wynajmu ekranów LED podczas poszczególnych meczów Zespołu, projektów graficznych.

- Dokumentacja fotograficzna załączona do każdego ze sprawozdań z realizacji umowy Nr 32/JB/2015

przedstawia na materiały reklamowe, takie jak:

- karta parkingowa – z logo Gdynia,
- bilety na mecze Asseco Gdynia, vouchery, papier firmowy, karta parkingowa, plakat na zajęcia sportowe i mecze towarzyskie, plakat świąteczny, stopka strony internetowej www.assecogdynia.pl – z logo Gdynia Sport.

Przekazano faktury VAT zakupu usług: druku kalendarzy planszowych i ściennych, wydruku wielkoformatowego naklejek na ścianę, nadruku logotypów na odzieży (koszulkach, koszulkach polo, dresach, strojach ligowych), produkcja identyfikatorów i kart kibica, realizacji kampanii reklamowej Asseco Prokom w stacjach radiowych, ogłoszenia w Gazecie Wyborczej, nagrania spotów Asseco. Przekazano także faktury zakupu: szalików, smyczy, worków, zawieszek i opasek odbłaskowych, zawieszek zapachowych.

Z przekazanych przez Gdyński Klub Koszykówki Arka S.A. faktur VAT (wymienionych w punkcie 4) mających potwierdzać realizację umowy nr:

- 390/JB/2014 (dotyczącej realizacji zamówienia pn. „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” GOSIR.DZPI.2711.34.2014), która obowiązywała od 29.09.2014 r do 28.12.2014 r.
- 32/JB/015 która obowiązywała w okresie od 23.01.2015 r do 31.05.2015 r. (dotyczącej realizacji zamówienia pn. „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” GOSIR.DZPI.2711.44.2014)., wynika, że
 - Faktura VAT Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r. na zakup: Wyklejanie parkietu na meczu TBE z WKS Śląsk Wrocław
 - Faktura VAT Nr 09/01/2015 z dnia 24.01.2015 r. na zakup: Wyklejanie parkietu, produkcja kart kibica
 - Faktura VAT Nr 2140012295 z dnia 31.12.2014 r. na zakup: Realizacja kampanii reklamowej Asseco Prokom Grudzień RMF MAXXX 24.12-31.12.2014

- Faktura VAT Nr FA/0448/03511/14/GD z dnia 31.12.2014 r. Ogłoszenie GW strony trójmiejskie
- Faktura VAT Nr 04/01/2015 z dnia 10.01.2015 r. Wyklejanie parkietu na meczu TBE z WKS Śląsk Wrocław
- Faktura VAT Nr FVS/12/2015 z dnia 28.01.2015 Inne smycz szt. 500

zostały wystawione albo po okresie obowiązywania umowy nr 390/JB/2014 albo przed dniem przed dniem podpisania umowy nr 32/JB/015.

Każde ze sprawozdań zawiera informację o niezrealizowaniu przez wykonawcę następujących obowiązków:

- nie zostały umieszczone 2 flagi z logo Miasta Gdyni eksponowane na dwóch przeciwnych kotwach pod telebimem zamieszczonych na Hali, gdzie rozgrywane były mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza – ponieważ były zasłonięte rolety Hali (§2 pkt 9 i 13 umowy)
- nie został eksponowany film reklamowy Miasta Gdyni na ekranach umieszczonych na Hali, gdzie były rozgrywane mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza – ponieważ były zasłonięte rolety Hali (§2 pkt 9 i 13 umowy).

Zgodnie ze sprawozdaniem z realizacji umowy Nr 32/JB/2015 Zespół zakończył sezon z dniem 8 maja 2015 r., w związku z czym w okresie od 8 maja do 31 maja 2015 r. nie była realizowana większość obowiązków wynikających z tej umowy.

GCS zapłacił Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arka SA wynagrodzenie ustalone w umowie w całości, mimo iż Klub nie zrealizował wszystkich obowiązków ustalonych w umowie.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej z siedzibą w Gdyni przy ul. Podolskiej 21, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski.

Zespół Asseco Gdynia, działający na przestrzeni niespełna 20 lat pod różnymi nazwami godnie reprezentuje Miasto na arenie krajowej jak i europejskiej. Od 1997 roku koszykarze rozgrywają mecze w polskiej Ekstraklasie i od tego czasu aż dziewięć raz z rzędu stawali na podium jako Mistrz Polski. Dzięki zdobywanym mistrzostwom w ekstraklasie zespół zapewnił mieszkańcom Gdyni niezwykle atrakcje biorąc udział w rozgrywkach europejskich. Wysoki poziom współzawodnictwa, jaki reprezentują gdyńscy koszykarze, sprawia, iż mecze ligowe z

ich udziałem cieszą się bardzo dużą popularnością w naszym mieście. Na trybunach Hali „Gdynia Arena” podczas spotkań sportowych zespołu zasiada ok. dwa tysiące kibiców. Koszykówka staje tym samym się coraz bardziej popularną dyscypliną sportową w naszym mieście. Obecnie krajowe media zamieszczają wiele informacji w swoich serwisach sportowych o zespole Asseco Gdynia. Szeroki zakres informacji dotyczących klubu publikują zarówno lokalne jak i ogólnopolskie portale internetowe. Również w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję Gdyni nazywaną „Stolicą Polskiej Koszykówki”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Gdynski Klub Koszykówki Arka Spółka Akcyjna praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez niego miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione kluby z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu,

w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Gdyński Klub Koszykówki Arka Spółka Akcyjna, dysponował prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiejkolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego, iż zlecenie promocji miasta Gdynia Gdyńskiemu Klubowi Koszykówki Arce Spółce Akcyjnej z siedzibą w Gdyni przy ul. Podolskiej 21, posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki mężczyzn jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi oraz Pucharu Polski, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożności wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 23.01.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 26.02.2015 r., tj. 34 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 31 maja 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

20. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.45.2014)

20.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 83/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 16.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 83/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 18.12.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5/9, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 18.12.2014 r. zamawiającego z Maciejem Schwarzem – Managerem Generalnym Basketball Investments SSA ws. zaproszenia do negocjacji,

- zawiadomienie zamawiającego z 18.12.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 19.12.2014 r. pod nr 2014/S 245-432770 (przekazano do publikacji w dniu 18.12.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 23.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 19.12.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja klubowa Polskiego Związku Koszykówki z dnia 14.09.2007 r. dla klubu Basketball Investments SSA ważna na czas nieokreślony,
 - ✓ oświadczenie z dnia 22.12.2014 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Prezesa Zarządu Mieczysława Krawczyka,
 - ✓ oświadczenie z dnia 22.12.2014 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Prezesa Zarządu Mieczysława Krawczyka,
 - ✓ polisa OC Seria TPO nr 10179974 z dnia 29.08.2014 r., wystawiona na Basketball Investments Sportowa S.A. wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 08.12.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 12.12.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 28.08.2014 r. na Mieczysława Krawczyka,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 28.08.2014 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 12.12.2014 r.,
- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 07.01.2015 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Agnieszkę Białas, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z 22.12.2014 r.,
- umowa nr 106/JB/2015 z 05.02.2015 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Basketball Investments SSA z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowaną przez Prezesa Zarządu – Mieczysława Krawczyka,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2015/S 049-085970 w dniu 11.03.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 12.03.2015 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 11.03.2015 r.,
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 11.03.2015 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego, (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,

- ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia, przygotowująca opis przedmiotu zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
- ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 19.03.2015 r.
- faktury Vat z dowodami zapłaty.

20.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazany Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015.
 - Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
 - wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.
Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 24.09.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.
 - w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:
„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę;
a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,
b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.
- Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:
„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments z siedzibą w Gdyni posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet.

Basket Gdynia, występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami, jest 11-krotnym Mistrzem Polski, 2-krotnym Wicemistrzem Euroligi oraz Wicemistrzem Ligi Światowej w koszykówce kobiet. Klub, dzięki swoim wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wypracowywanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do czołówki kobiecej Ekstraklasy. Koszykarki Basketu występują w strojach z wyeksponowanym logo Miasta Gdyni, dzięki czemu rozgrywając spotkania na parkietach w całej Polsce promują miasto, jako Stolicę Polskiej Koszykówki. Na meczach zespołu, które odbywają się na najlepszym obiekcie sportowym w Gdyni – Hali „Gdynia Arena”, pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Lokalne, jak i krajowe media zamieszczają informacje w swoich serwisach sportowych o zespole Basket Gdynia, co stanowi doskonałą promocję Miasta. Koszykarki angażują się chętnie w inicjatywy społeczne skutecznie popularyzując dyscyplinę wśród najmłodszych Gdynian poprzez program „Sport sposobem na szczęśliwe życie”, w ramach którego odwiedzają gdyńskie szkoły podstawowe opowiadając uczniom o zaletach uprawiania sportu a także prezentując ćwiczenia koszykarskie. Działania podejmowane przez zespół Basket Gdynia stanowią doskonałą promocję Miasta Gdyni”.

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Koszykówki zezwalającą na udział w rozgrywkach Ekstraklasy organizowany przez Polski Związek Koszykówki,
- ✓ znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadać ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 100.000,00 zł.

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 19.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach wiosennych sezonu 2014/2015,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 22.12.2014 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),

- ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
- ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję klubową z dnia 14.09.2007 r. wystawioną przez Polski Związek Koszykówki dla klubu Basketball Investments SSA ważną na czas nieokreślony. Licencja uprawnia do udziału w rozgrywkach mistrzowskich, rozgrywkach organizowanych przez Wojewódzkie Związki Koszykówki oraz we współzawodnictwie sportowym w koszykówce,
 - Polisę OC seria TPO nr 10179974 z 29.08.2014 r. wystawioną na Basketball Investments Sportowa S.A. – suma gwarancyjna za podstawowy zakres ubezpieczenia: na wszystkie wypadki ubezpieczeniowe: 200.001,00 zł, okres ubezpieczenia: 01.09.2014-31.08.2015, wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
- w dniu 22.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 05.02.2015 r. zawarto umowę nr 106/JB/2015 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka, a Basketball Investments SSA z/s w Gdyni, ul. Olimpijska 5/9, reprezentowaną przez Prezesa Zarządu – Mieczysława Krawczyka.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 28 kwietnia 2015 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

§2 ust. 2	Brzmienie we wzorze umowy	Brzmienie w umowie ostatecznej
pkt 11)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na 4 kasetonach, umieszczonych na Hali, za liniami końcowymi boiska po obu jego stronach, gdzie rozgrywane będą mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na 2 kasetonach, umieszczonych na Hali, za liniami końcowymi boiska po obu jego stronach, gdzie rozgrywane będą mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza
pkt 12)	Ekspozycji spotu Miasta Gdyni na bandach elektronicznych (czas reklamowy 15%) ustawionych wzdłuż boiska Hali, gdzie rozgrywane będą mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza, które będą transmitowane w telewizji	Umieszczeniu podczas spotkań sportowych z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza, wzdłuż boiska Hali: a) w przypadku wykorzystania band elektronicznych – spotów reklamowych z logo Miasta Gdyni doręczonych przez Zleceniodawcę (czas reklamowy 15%), b) przypadku nie wykorzystania band elektronicznych – logo Miasta Gdyni na bandach obrotowych [pkt 12]
pkt 13)	Umieszczeniu logo Miasta Gdyni na bandach obrotowych ustawionych wzdłuż boiska Hali, gdzie rozgrywane będą mecze z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza, które nie będą transmitowane w telewizji	

pkt 24)	Przekazaniu Zleceniodawcy bez dodatkowego wynagrodzenia 10 sztuk wejściówek „ORGANIZATORA” na II połowę sezonu 2014/2015	[wykreślono]
---------	--	--------------

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 22.12.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 561.000,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 19 lutego 2015 roku – w wysokości 203.000,00 zł brutto,
- b) od dnia 20 lutego do dnia 05 marca 2015 roku – w wysokości 110.000,00 zł brutto,
- c) od dnia 06 marca do dnia 20 marca 2015 roku – w wysokości 110.000,00 zł brutto,
- d) od dnia 21 marca do dnia 05 kwietnia 2015 roku – w wysokości 69.000,00 zł brutto,
- e) od dnia 06 kwietnia do dnia 28 kwietnia 2015 roku – w wysokości 69.000,00 zł brutto.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 11.03.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 19.03.2015 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

20.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.29 wystąpiono do Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna, 81-571 Gdynia, ul. Chwaszczyńska 172, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania Hali Gdynia Arena w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie numer 106/JB/2015 z dnia 05.02.2015 r. polegających na:
 - wykonaniu i zmieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” na koszulkach, spodenkach i pozostałym sprzęcie sportowym zespołu Basket Gdynia,
 - zamieszczeniu nadruków logo Miasta Gdynia na banerach, planszach reklamowych oraz bandach reklamowych i umieszczeniu ich w Hali Gdynia Arena (o czym mowa w ust. 2 pkt 8, 9, 12 w ww. umowie),
 - wykonaniu i umieszczeniu logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena, na którym rozgrywane były mecze z udziałem zespołu.
3. Statutu spółki Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna.

W dniu 26.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Basketball Investments SSA w Gdyni:

- 1) upoważnienie pełnomocnika Zarządu Spółki Basketball Investments SSA do reprezentowania w sprawach w Urzędzie Kontroli Skarbowej w Gdańsku.
- 2) umowa Nr 106/JB/2015 z dnia 05.02.2015 r. (wartość umowy 703.000,00 zł brutto) zawarte z Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdyńskim Centrum Sportu) dotyczące promocji Miasta Gdynia:
- 3) umowy zawarte z Gminą Miasta Gdynia „Hala Sportowo-Widowiskowa” z/s w Gdyni, 81-302 Gdynia, ul. Kazimierza Górskiego 8 dotyczące wynajmu:
 - umowa Nr 34/W/2013 z dnia 29.11.2013 r.,
 - umowa Nr 34/W/2014 z dnia 09.12.2014 r.

Ww. umowy określają zasady najmu nieruchomości zabudowanej obiektem hali sportowo-widowiskowej o nazwie GDYNIA ARENA położonej w Gdyni przy ul. Kazimierza Górskiego 8.

- 4) 5 sprawozdań z realizacji obowiązków wynikających umowy nr 106/JB/2015 z dnia 05.02.2015 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez Zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia za okres od 05.02-28.04.2015 r.

Ww. sprawozdania zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 umowy Nr 106/JB/2015, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.

Integralną część każdego ze sprawozdań stanowią załączniki mające świadczyć o realizacji obowiązków wynikających z umowy. Kontrolującym przekazano nieopisane w jakikolwiek sposób fotografie (brak opisu, brak daty wykonania) przedstawiające mało widoczne zdjęcia nadrukowane na białych kartkach papieru, znajdujących się w przezroczystych koszulkach. Światło lampy aparatu odbija się od koszulek, w których znajdują się kartki ze zdjęciami, powodując nieczytelność większości fotografii.

- 5) faktury VAT zakupu druku karnetów, druku plakatów, naklejek, biletów kompletów koszykarskich treningowych, dresów treningowych, bluz z kapturem, koszulek, koszulek z nadrukiem i koszulek polo. Nie przedłożono dowodów zapłaty za okazane faktury VAT.

Reasumując:

- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umów Nr 106/JB/2015 i Nr 379/JB/2014 przedstawia zawodniczek w koszulkach ligowych z logo „Gdynia sport” po obu stronach numeru zawodniczki z tyłu na koszulce oraz na prawej nogawce spodenek klubowych.

Ww. dokumentacja przedstawia także zawodniczek w koszulkach polo i dresach z logo Miasta Gdynia.

Przedłożonych fotografii nie można jednak przyporządkować do danego sprawozdania (za dany okres realizacji umowy) czy też nr załącznika do sprawozdania.

– Przekazano dowody zakupu nr:

- F 0035/09/2014 z dnia 19.09.2014 r. na zakup 21 kompletów koszulek z nadrukiem i 21 kompletów koszulek polo z nadrukiem,
- 140453 z dnia 13.11.2014 r. na zakup: 2 kompletów koszykarskich meczowych, 2 kompletów treningowych dwustronnych, 1 dresu treningowego, 1 bluzy z kapturem i 1 koszulki rozgrzewkowej,
- 140506 z dnia 11.12.2014 r. na zakup: 2 kompletów koszykarskich i 1 koszulki rozgrzewkowej,

- 140524 z dnia 22.12.2014 r. na zakup: 2 kompletów treningowych dwustronnych, 1 dresu treningowego i 1 bluzy z kapturem.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umowy Nr 106/JB/2015 przedstawia banery, plansze reklamowe oraz bandy reklamowe z logo Miasta Gdynia w Hali Gdynia Arena.
- Przekazano dowody zakupu nr:
 - 20/09/2014 z dnia 17.09.2014 r. na zakup: przygotowanie spotu i emisja na ekranach LED-Gdynia,
 - 524/2014 z dnia 11.12.2014 r. na zakup: oferty Lotto i kalendarza Basketball,
 - 349/2014 z dnia 12.09.2014 r. na zakup: projektu plakatu i projektu zaproszenia,
 - FV/23/09/2014/SD z dnia 15.09.2014 r. na zakup: 50 szt. plakatów oraz 50 szt. zaproszeń,
 - FV/55/09/2014/SD z dnia 29.09.2014 r. na zakup: 150 szt. karnetów i 2500 szt. biletów,
 - FV/18/10/2014/SD z dnia 10.10.2014 r. na zakup: 200 szt. karnetów DL,
 - 391/2014 z dnia 10.10.2014 r. na zakup: 1 szt. naklejki,
 - FV/49/10/2014/SD z dnia 20.10.2014 r. na zakup: 1000 karnetów DL,
 - FV/42/10/2014/SD z dnia 17.10.2014 r. na zakup: 20 szt. plakatów i 150 szt. karnetów DL,
 - FV/26/12/2014/SD z dnia 19.12.2014 r. na zakup: 20 szt. plakatów w formacie A3,
 - FV/42/01/2015/SD z dnia 26.01.2015 r. na zakup: 20 szt. plakatów w formacie A3,
 - FV/14/02/2015/SD z dnia 10.02.2015 r. na zakup: 1000 szt. karnetów DL,
- Dokumentacja fotograficzna załączona do sprawozdań z realizacji umów Nr 106/JB/2015 i Nr 379/JB/2014 przedstawia logo Miasta Gdyni umieszczone na środku boiska Hali Gdynia Arena. Zgodnie z §5 pkt 6 umów najmu najemca może naklejać na parkiet hali głównej materiały reklamowe przy uzgodnieniu z wynajmującym terminu ich naklejania i usunięcia.
 Przedłożonych fotografii nie można przyporządkować do danego sprawozdania (za dany okres realizacji umowy) czy też nr załącznika do sprawozdania. Oprócz dokumentacji zdjęciowej nie przedłożono umów, faktur, dowodów zapłaty oraz innych dokumentów potwierdzających wykonanie i umieszczenie logo Miasta Gdyni na środku boiska Hali Gdynia Arena, na którym rozgrywane były mecze z udziałem zespołu.
- Nie przedłożono statutu spółki Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna.

Z przekazanych przez Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna ww. dokumentów mających potwierdzać realizację umowy nr 106/JB/2015 zawartej w dniu 05.02.2015 r. na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 28 kwietnia 2015 roku, wynika, że wszystkie, oprócz jednej, faktury za zakup koszulek z nadrukiem, rozgrzewkowych, kompletów koszykarskich meczowych, treningowych, bluz, za przygotowanie spotu, zakup kalendarza, projektu plakatu i zaproszenia, plakatów i zaproszeń, karnetów, biletów, naklejek zostały wystawione przed dniem podpisania ww. umowy na promocję Miasta Gdyni, tj. przed dniem 05.02.2015 r. (a nawet przed dniem zaproszenia do negocjacji 18.12.2014 r. – tylko jedna faktura nr 140524 z dnia 22.12.2014 r. została wystawiona po tym dniu).

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015 zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments z siedzibą w Gdyni posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet. Basket Gdynia, występujący na przestrzeni lat pod różnymi nazwami, jest 11-krotnym Mistrzem Polski, 2-krotnym Wicemistrzem Euroligi oraz Wicemistrzem Ligi Światowej w koszykówce kobiet. Klub, dzięki swoim wysokim standardom organizacyjnym konsekwentnie wypracowywanym przez lata, stara się doprowadzić do jak najszybszego powrotu do czołówki kobiecej Ekstraklasy. Koszykarki Basketu występują w strojach z wyeksponowanym logo Miasta Gdyni, dzięki czemu rozgrywając spotkania na parkietach w całej Polsce promują miasto, jako Stolicę Polskiej Koszykówki. Na meczach zespołu, które odbywają się na najlepszym obiekcie sportowym w Gdyni – Hali „Gdynia Arena”, pojawiają się rodziny z dziećmi, gdyż jest to doskonała forma aktywnego spędzania wolnego czasu. Lokalne, jak i krajowe media zamieszczają informacje w swoich serwisach sportowych o zespole Basket Gdynia, co stanowi doskonałą promocję Miasta. Koszykarki angażują się chętnie w inicjatywy społeczne skutecznie popularyzując dyscyplinę wśród najmłodszych Gdynian poprzez program „Sport sposobem na szczęśliwe życie”, w tamach którego odwiedzają gdyńskie szkoły podstawowe opowiadając uczniom o zaletach uprawiania sportu a także prezentując ćwiczenia koszykarskie. Działania podejmowane przez zespół Basket Gdynia stanowią doskonałą promocję Miasta Gdyni”.*

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze. Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt.1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Basketball Investments SSA praw, które przesądzałyby o wyłączonej możliwości reklamowania przez nią miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienioną Spółkę z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Basketball Investments Sportowa S.A., dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiejkolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia, Sportowej Spółce Akcyjnej Basketball Investments posiadającej drużynę w Ekstraklasie koszykówki kobiet jest zasadne,

ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach Tauron Basket Ligi Kobiet, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Basketball Investments Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 05.02.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 11.03.2015 r., tj. 34 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 28 kwietnia 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

21. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.46.2014)

21.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 83/JB/2014 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka z 16.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych, wraz z Regulaminem pracy Komisji Przetargowej w składzie:
 - Joanna Szablowska – przewodnicząca,
 - Agnieszka Białas – członek,
 - Paulina Filipowicz – członek,
 - Maciej Zaborski – sekretarz,powołanej do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o zamówienie publiczne na Promocję Miasta Gdynia stanowiącym załącznik nr 1 do zarządzenia nr 83/JB/2014,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 18.12.2014 r. skierowane przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka do Stowarzyszenia KAR DO Spółnia, 81-597 Gdynia, ul. Staffa 10, wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- korespondencję e-mail z 18.12.2014 r. zamawiającego ze Stowarzyszeniem KAR-DO-Spółnia, 81-597 Gdynia ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 18.12.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:
 - ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w suplemencie do DUUE w dniu 20.12.2014 r. pod nr 2014/S 246-434946 (przekazano do publikacji w dniu 18.12.2014 r.),
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 23.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 22.12.2014 r.,
- dokumenty złożone przez Wykonawcę, w tym:
 - ✓ licencja klubowa Polskiego Związku Piłki Ręcznej z dnia 05.09.2014 r. dla Stowarzyszenia KAR-DO-SPÓJNIA z/s w Gdyni ważna do 30.06.2015 r.,
 - ✓ oświadczenie z dnia 05.03.2015 r. Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp podpisane przez Członków Zarządu: Lecha Ramczykowskiego i Pawła Cieślę,
 - ✓ oświadczenie z dnia 05.03.2015 r. Wykonawcy o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu podpisane przez Członków Zarządu: Lecha Ramczykowskiego i Pawła Cieślę,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 05.01.2015 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 05.01.2015 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy oraz pkt 10 i 11 ustawy Pzp, wystawiona w dniu 11.09.2014 r. na: Lecha Ramczykowskiego, Jerzego Rachonia, Pawła Cieślę oraz Mirosławę Dorsz Gębałę,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy Pzp wg stanu na dzień 05.03.2015 r.,
 - ✓ informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 13.01.2015 r.,

- notatka z posiedzenia Komisji Przetargowej z 05.03.2015 r. podpisana przez Joannę Szablowską, Paulinę Filipowicz i Macieja Zaborskiego,
- notatka z negocjacji z dnia 18.02.2015 r. przeprowadzonych w dniu 22.12.2014 r.,
- umowa nr 113/JB/2015 z 05.03.2015 r. zawarta pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „KAR DO SPÓJNIA” z/s w Gdyni, przy ul. Staffa 10 (81-597), reprezentowanym przez Członków Zarządu – Pawła Cieślę i Lecha Ramczykowskiego,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2015/S 063-111337 w dniu 31.03.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
 - ✓ na tablicy ogłoszeń Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w dniu 31.03.2015 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (osoba zatwierdzająca wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonująca wyboru Wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
 - ✓ Joanna Szablowska – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (osoba przygotowująca uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu zamówienia, przygotowująca opis przedmiotu zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ Paulina Filipowicz – członek komisji przetargowej,
 - ✓ Maciej Zaborski – członek komisji przetargowej (osoba ustalająca wartość zamówienia oraz przygotowująca opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- protokół postępowania sporządzony przez Inspektora Marka Zaborskiego, zatwierdzony i podpisany przez Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji Marka Łucyka w dniu 31.03.2015 r.
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

21.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- zgodnie przekazanym Wykonawcy zaproszeniem do negocjacji, przedmiot zamówienia obejmował promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015.
- Zamawiający powołał Komisję Przetargową, której członkowie złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego.
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r. na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro – dla dostaw lub usług.

Wartość zamówienia została ustalona na podstawie zmiany w dniu 24.09.2014 r. budżetu planu wydatków GOSiR na rok 2014.

- w związku z art. 67 ust. 2 ustawy Pzp, w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określona w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp, tj.:

„Art. 67 ust. 1 Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego Wykonawcę:

a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze,

b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów”.

Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu KAR-DO-SPÓJNIA z siedzibą w Gdyni przy ul. Staffa 10, posiadającej drużynę w I Lidze piłki ręcznej KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem piłki ręcznej mężczyzn Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi.

Zespół KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia jest obecnie najwyżej uplasowanym gdyńskim zespołem piłki ręcznej mężczyzn, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce. Część zawodników to mieszkańcy Gdyni i jednocześnie wychowankowie klubu, stąd ich przywiązanie i lojalność wobec klubowych barw jest tym większa. Gdyńscy szczypiornicy z meczu na mecz prezentują wyższy poziom gry, determinację i waleczność, kończąc rozgrywki rundy jesiennej sezonu 2014/2015 w czołówce tabeli. Wynik ten przybliżył ich tym samym do realizacji postawionego sobie celu, jakim jest awans do Superligi. Kar-Do-Spójnia Gdynia niewątpliwie przyczynia się do popularyzowania piłki ręcznej jako dyscypliny niezwykle dynamicznej, efektywnej i pełnej pozytywnych emocji. Zespół rozgrywa mecze na boiskach całej Polski, gdzie każdorazowo ogląda je duża rzesza widzów. Na koszulkach oraz spodenkach meczowych zawodników widnieć będzie nazwa „Gdynia” a w szeroko pojętych mediach pojawią się informacje o Zespole, co niewątpliwie przyczyni się do promocji Miasta Gdyni w całej Polsce”.

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał Wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, w tym wzór umowy. W zaproszeniu Zamawiający następująco sprecyzował warunki, które musi spełnić Wykonawca oraz określił rodzaje dokumentów na potwierdzenie spełnienia tych warunków:

- ✓ dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określone przepisami ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. Wykonawca powinien posiadać aktualną licencję wydaną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce zezwalającą na udział w rozgrywkach I Ligi w piłce ręcznej mężczyzn organizowany przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce,

Oprócz powyższego Zamawiający żądał złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji,

- w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:

- ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,
- ✓ określenie rodzaju zamówienia: usługi reklamowe,
- ✓ krótki opis zamówienia lub zakupu: Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach wiosennych sezonu 2014/2015,
- ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres Wykonawcy, któremu Zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Stowarzyszenie KAR DO Spójnia, ul. Staffa 10, 81-597 Gdynia.

Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,

- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 05.03.2015 r. Wykonawca złożył:
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie Wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - licencję nr 70/2014 z dnia 05.09.2014 r. wystawioną przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce dla Stowarzyszenia KAR-DO-SPÓJNIA z/s w Gdyni, ważną do dnia 30.06.2015 r. Licencja zezwala na udział w rozgrywkach I ligi w piłce ręcznej mężczyzn organizowanych przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce,
- w dniu 22.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono ostateczną treść zapisów umowy. Powyższe stwierdzono na podstawie notatki z negocjacji podpisanej przez obie strony,
- w dniu 05.03.2015 r. zawarto umowę nr 113/JB/2015 pomiędzy Zamawiającym reprezentowanym przez Zastępcę Dyrektora – Rafała Klajnerta, a Stowarzyszeniem „KAR DO SPÓJNIA” z/s w Gdyni, przy ul. Staffa 10, reprezentowanym przez Członków Zarządu – Pawła Cieślę i Lecha Ramczykowskiego.

Przedmiot umowy obejmował: promocję miasta Gdyni przez zespół piłkarzy ręcznych „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia”, w okresie od dnia zawarcia umowy do dnia 31 maja 2015 roku.

W §2 umowy ust. 2 określono obowiązki Zleceniobiorcy w ramach promocji Miasta Gdynia. Ostateczna umowa różni się od wzoru umowy, który Zamawiający przekazał Wykonawcy wraz z zaproszeniem do negocjacji, w zakresie określenia obowiązków Zleceniobiorcy.

§2 ust. 2	Brzmienie we wzorze umowy	Brzmienie w umowie ostatecznej
pkt 7)	Umieszczeniu logo „Gdynia sport” na ... bandach reklamowych stojących o wymiarach ...m x ...m (szer. x wys.), eksponowanych wokół boiska hali (Hala Gier GSC w Gdyni przy ul. Olimpijskiej, zwana dalej „Halą”), gdzie będą rozgrywane mecze ligowe z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza	Umieszczeniu logo „Gdynia sport” na 2 banerach reklamowych wiszących o wymiarach 3m x 2m (szer. x wys.), eksponowanych wokół boiska hali (Hala Gier GSC w Gdyni przy ul. Olimpijskiej, zwana dalej „Halą”), gdzie będą rozgrywane mecze ligowe z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza
pkt 8)	Umieszczeniu logo „Gdynia sport” na	Umieszczeniu logo „Gdynia sport” na 2

	... bandach reklamowych stojących o wymiarach ...m x ...m (szer. x wys.), eksponowanych wokół boiska Hali, gdzie będą rozgrywane mecze ligowe z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza	banerach reklamowych wiszących o wymiarach 2m x 1m (szer. x wys.), eksponowanych wokół boiska Hali, gdzie będą rozgrywane mecze ligowe z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza
pkt 10)		Eksponowaniu napisu „Gdyniasport.pl” po obu długich bokach boiska Hali, gdzie będą rozgrywane mecze ligowe z udziałem Zespołu w charakterze gospodarza [dopisano pkt 10]

Powyższe zmiany zostały ustalone przez strony w trakcie negocjacji w dniu 22.12.2014 r., co zostało potwierdzone w notatce z negocjacji z dnia 18.02.2015 r.

Zgodnie z §3 umowy strony ustaliły wynagrodzenie Zleceniobiorcy za świadczenie usług określonych w §2 ust. 2 umowy w łącznej wysokości 150.000,00 zł brutto. Wynagrodzenie będzie płatne sukcesywnie do wykonywania przedmiotu umowy w następujących częściach:

- a) od dnia zawarcia umowy do 31 marca 2015 roku – w wysokości 50.000,00 zł brutto,
- b) od dnia 01 kwietnia do dnia 30 kwietnia 2015 roku – w wysokości 50.000,00 zł brutto,
- c) od dnia 01 maja do dnia 31 maja 2015 roku – w wysokości 50.000,00 zł.

Zgodnie z §3 ust. 2 każda część wynagrodzenia będzie płatna w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie Zleceniodawcy prawidłowego sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z §2 ust. 2, których wynagrodzenie zgodnie z ust. 1 dotyczy (sprawozdanie częściowe), wraz z fakturą VAT.

- w dniu 31.03.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego Zamawiający zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzonym przez Marka Zaborskiego na druku ZP-WR zatwierdzonym i podpisanym w dniu 31.03.2015 r. przez Pana Marka Łucyka – Dyrektora Gdynińskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji.

21.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.30 wystąpiono do Stowarzyszenia

KAR-DO-Spółnia Gdynia, 81-597 Gdynia, ul. Staffa 10, o przesłanie potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania boiska Hali Gier GCS w Gdyni przy ul. Olimpijskiej;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w ww. umowie polegających na:
 - wykonaniu i zmieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” na koszulkach
 - i spodenkach zespołu „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia”,

- umieszczeniu logo „Gdynia Sport” na banerach reklamowych wiszących w Hali Gier GCS (o których mowa w ust. 2 pkt. 7, 8 ww. umowy);
3. Statutu Stowarzyszenia KAR-DO-SPÓJNIA.

W dniu 20.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez KAR-DO-Spójnia Gdynia:

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez KAR-DO-Spójnia Gdynia:

- 1) Umowa z Gdyńskim Centrum Sportu nr 113/JB/2015 z dnia 05.02.2015 r. – wartość umowy 150.000,00 zł brutto. Przedmiot umowy: promocja Miasta Gdyni przez zespół piłkarzy ręcznych „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia”, w okresie 05.03-31.05.2015r.
- 2) Faktury VAT sprzedaży dot. umowy nr 113/JB/2015 z dnia 05.03.2015 r. – wartość umowy 150.000,00 zł:

	netto	VAT	brutto
- Nr 15/04/2015 z dnia 01.04.2015 r.	40 650,41	9 349,59	50 000,00
- Nr 15/05/2015 z dnia 01.05.2015 r.	40 650,41	9 349,59	50 000,00
- Nr 15/06/2015 z dnia 01.06.2015 r.	40 650,41	9 349,59	50 000,00
	121 951,23	28 048,77	150 000,00

Nie przedłożono dowodów zapłat za ww. faktury VAT.

Według wyjaśnienia złożonego z piśmie z dnia 17.10.2016 r. przez Prezesa Stowarzyszenia Kar-Do-Spójnia, użytkowanie boiska Hali Gier Gdyńskiego Centrum Sportu w Gdyni przy ul. Olimpijskiej rozliczane odbywało się w oparciu o Regulamin obiektów sportowych Hali Gier, a rozliczane było na podstawie harmonogramu i cennika obiektu.

Nie przedłożono umów regulujących zasady użytkowania boiska Hali Gier GCS w Gdyni przy ul. Olimpijskiej, ani też umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w ww. umowie polegających na wykonaniu i zamieszczeniu nadruków logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” na koszulkach i spodenkach zespołu „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia”, oraz potwierdzających umieszczenie logo „Gdynia Sport” na banerach reklamowych wiszących w Hali Gier GCS.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn „KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia” w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” zostało przeprowadzone w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawianego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: „Zlecenie wykonania tego zadania Stowarzyszeniu KAR-DO-SPÓJNIA z siedzibą w Gdyni przy ul. Staffa 10, posiadającej drużynę w I Lidze piłki ręcznej KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia

jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem piłki ręcznej mężczyzn Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi.

Zespół KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia jest obecnie najwyżej uplasowanym gdyńskim zespołem piłki ręcznej mężczyzn, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Związek Piłki Ręcznej w Polsce. Część zawodników to mieszkańcy Gdyni i jednocześnie wychowankowie klubu, stąd ich przywiązanie i lojalność wobec klubowych barw jest tym większa. Gdyńscy szczypiorniści z meczu na mecz prezentują wyższy poziom gry, determinację i waleczność, kończąc rozgrywki rundy jesiennej sezonu 2014/2015 w czołówce tabeli. Wynik ten przybliżył ich tym samym do realizacji postawionego sobie celu, jakim jest awans do Superligi. Kar-Do-Spójnia Gdynia niewątpliwie przyczynia się do popularyzowania piłki ręcznej jako dyscypliny niezwykle dynamicznej, efektownej i pełnej pozytywnych emocji. Zespół rozgrywa mecze na boiskach całej Polski, gdzie każdorazowo ogląda je duża rzesza widzów. Na koszulkach oraz spodenkach meczowych zawodników widnieć będzie nazwa „Gdynia” a w szeroko pojętych mediach pojawią się informacje o Zespole, co niewątpliwie przyczyni się do promocji Miasta Gdyni w całej Polsce”.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne i gospodarcze.

Natomiast same względy pozatechniczne lub przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną, czy szczególnie stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających m.in. z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Stowarzyszenie KAR DO Spójnia praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania przez nie miasta Gdyni.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu

sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymienione Stowarzyszenie z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Stowarzyszenie KAR-DO-SPÓJNIA, dysponowało prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego, iż zlecenie promocji miasta Gdynia Stowarzyszeniu KAR-DO-SPÓJNIA posiadającej drużynę w I Lidze piłki ręcznej KAR-DO-SPÓJNIA Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie jedynym reprezentantem piłki ręcznej mężczyzn Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają

umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegające na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa ze Stowarzyszeniem „KAR DO SPÓJNIA” została zawarta w dniu 05.03.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 31.03.2015 r., tj. 26 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłkarzy ręcznych „KAR-DO-SPÓJNIA”, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 31 maja 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

22. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.47.2014)

22.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- zarządzenie nr 83/JB/2014 dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji z 16.12.2014 r. w sprawie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia z wolnej ręki na usługę o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy – Prawo zamówień publicznych,
- zaproszenie do negocjacji z dnia 18.12.2014 r. skierowane do Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia wraz ze wzorem umowy, oświadczenia o spełnieniu warunków ustawowych oraz oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia,
- e-mail z 18.12.2014 r. zamawiającego z Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ws. zaproszenia do negocjacji,
- zawiadomienie zamawiającego z 18.12.2014 r. o wszczęciu postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, skierowane do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp,
- dotyczy ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy:

- ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante opublikowane w suplemencie do DUUE w dniu 20.12.2014 r. pod nr 2014/S 246-434934 (przekazano do publikacji w dniu 18.12.2014 r.)
- ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 20.12.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
- ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 20.12.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl)
- ✓ ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zamieszczone w dniu 20.12.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dokumenty złożone przez wykonawcę, w tym:
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.12.2014 r. o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu,
 - ✓ oświadczenie z dnia 23.12.2014 r. wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Pzp,
 - ✓ Decyzja Komisji ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 30.05.2014 r. w sprawie przyznania licencji nr 15/I dla Klubu Arka Gdynia S.A. na sezon rozgrywkowy 2014/2015,
 - ✓ Decyzja Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. w sprawie odwołania Klubu Arka Gdynia S.A. od decyzji nr 15/I Komisji ds. Licencji Klubowych z 30.05.2014 r.,
 - ✓ Polisa OC nr 908520221890 z 03.02.2014 r. wystawiona na Klub Arka Gdynia SSA wraz z potwierdzeniem przelewu składki,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wg stanu na dzień 09.12.2014 r. wystawione przez naczelnika US,
 - ✓ Zaświadczenie o niezaleganiu w opłacaniu składek wg stanu na dzień 13.10.2014 r. wystawione przez ZUS,
 - ✓ Informacja z Krajowego Rejestru Sądowego wg stanu na dzień 22.12.2014 r.,
 - ✓ Protokół z 01.07.2013 r. z Nadzwyczajnego Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy spółki Arka Gdynia SSA w formie aktu notarialnego (repetitorium A nr 5631 na rok 2013),
 - ✓ Uchwała nr 1 Rady Nadzorczej Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna z 05.12.2014 r. ws. składu zarządu Spółki,
 - ✓ Wniosek o zmianę danych podmiotu w rejestrze przedsiębiorców z 17.12.2014 r. wraz z potwierdzeniem nadania przesyłki z 18.12.2014 r. do Sądu Rejonowego Gdańsk Północ,
 - ✓ informacja z 17.10.2014 r. z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 9 ustawy dotycząca wykonawcy,
 - ✓ informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 4-8 ustawy dotyczące:
 - informacja z 17.10.2014 r. dotycząca p. Wojciecha Petrkiewicza – prezes zarządu,
- notatka z negocjacji z 23.12.2014 r.,
- notatka z posiedzenia komisji przetargowej z 07.01.2015 r.,
- umowa nr 17/JB/2015 z 07.01.2015 r. zawarta pomiędzy zamawiającym, reprezentowanym przez Dyrektora – Marka Łucyka a Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną z siedzibą w Gdyni, reprezentowaną przez: Wojciecha Petrkiewicza – Prezesa Zarządu,
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia zamieszczone:
 - ✓ w Suplemencie do DUUE pod nr 2015/S 013-019543 w dniu 20.01.2015 r.,
 - ✓ w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni w dniu 20.01.2015 r.,
 - ✓ na stronie internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) w dniu 20.01.2015 r.,

- ✓ na tablicy ogłoszeń zamawiającego w dniu 20.01.2015 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ p. Joanna Szablowska - przewodnicząca komisji przetargowej,
 - ✓ p. Agnieszka Białas – członek komisji przetargowej (przygotowująca: uzasadnienie faktyczne lub prawne wyboru trybu udzielenia zamówienia oraz opis przedmiotu zamówienia),
 - ✓ p. Paulina Filipowicz - członek komisji przetargowej,
 - ✓ p. Maciej Zaborski – sekretarz (ustalający wartość zamówienia oraz przygotowujący opis sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu),
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego (zatwierdzający wybór trybu udzielenia zamówienia oraz dokonujący wyboru wykonawcy zaproszonego do negocjacji),
- protokół postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzony na druku ZP-WR zatwierdzony w dniu 20.01.2015 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynskiego Ośrodek Sportu i Rekreacji,
- raport z realizacji umowy, faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

22.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiot zamówienia obejmował usługi w zakresie promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2013/2014,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona na kwotę 12.185.203,25 zł, co stanowi równowartość 2.884.140,04 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31), szacunkowa wartość zamówienia przekroczyła próg 207.000 euro - dla dostaw lub usług,
- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r.
- zamawiający powołał Komisję przetargową w dniu 17.10.2014 r. Członkowie komisji przetargowej złożyli oświadczenia o braku okoliczności wykluczających udział w postępowaniu. Oświadczenie takie złożył również Kierownik Zamawiającego,
- w związku z art. 67 ust 2 ustawy Pzp, w dniu 17.10.2014 r. Zamawiający zawiadomił Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu niniejszego postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki, wskazując jako podstawę prawną zastosowania trybu udzielenia zamówienia okoliczność określoną w art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp. Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne:

„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdynskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej.

Arka Gdynia od osiemdziesięciu pięciu lat rozgrywa mecze na boiskach całej Polski w barwach naszego miasta, stanowiąc jednocześnie jego wizytówkę oraz nieodłączną część jej historii. Celem klubu jest powrót do Ekstraklasy a zawodnicy dokładają największych

starań by ten cel osiągnąć. Żółto-niebiescy mają ogromne wsparcie w postaci wiernych kibiców, którzy bez względu na wyniki meczów tłumnie zasiadają na trybunach Stadionu Miejskiego. Nie bez znaczenia pozostaje fakt, iż piłka nożna należy do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą, stąd też promocja przez kluby piłkarskie dociera do licznej rzeszy odbiorców. Dużo informacji dotyczących Arki Gdynia publikują regionalne oraz ogólnopolskie portale internetowe, które cieszą się olbrzymią popularnością. Jednocześnie w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni. Poprzednia umowa na promocję Miasta Gdyni zawarta ze Sportową Spółką Akcyjną Arka Gdynia trwa do dnia 31.10.2014 r. Gdynski Ośrodek Sportu i Rekreacji zainteresowany jest kontynuacją promowania miasta przez zespół Arka Gdynia do końca rozgrywek rundy jesiennej sezonu 2014/2015."

- W dniu 18.12.2014 r. zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji wraz z:
 - ✓ informacjami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania, tj.:
 - opis przedmiotu zamówienia, tj.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015,
 - warunki udziału w postępowaniu wraz z wykazem oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, tj. m.in.:
 - posiadania uprawnień niezbędnych do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715), tj. posiadać aktualną licencję wydaną przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającą na udział w rozgrywkach I Ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez Polski Związek Piłki Nożnej; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia aktualnej licencji wydanej przez Polski Związek Piłki Nożnej zezwalającej na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015 w piłce nożnej mężczyzn organizowanej przez PZPN,
 - znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia, tj. posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł; w celu wykazania spełnienia warunku wykonawca zobowiązany został do przedłożenia opłaconą polisę, a w przypadku jej braku innego dokumentu potwierdzającego, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia na wszystkie zdarzenia nie mniejszą niż 500.000,00 zł,
 - Oprócz powyższego zamawiający żądał złożenia przez wykonawcę:
 - oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy Pzp (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z aktualnymi dokumentami, tj.: odpisem z właściwego rejestru, zaświadczeniami z US i ZUS oraz informacjami z KRK,
 - opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, tj.: ocena spełnienia przez Wykonawcę warunków dokonana zostanie zgodnie z formułą spełnia/nie spełnia w oparciu o informacje zawarte w dokumentach,
 - ✓ wzór umowy (wg. wzoru stanowiącego zał. nr 1 do zaproszenia do negocjacji).

- w dniu 18.12.2014 r. zamawiający przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy. Ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.12.2014 r. Ogłoszenie zawierało m.in.:
 - ✓ nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego: *Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Olimpijska 5/9, 81-538 Gdynia,*
 - ✓ określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia: Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015,
 - ✓ uzasadnienie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki: zgodnie z zawiadomieniem złożonym do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych,
 - ✓ nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia.
- W dniu 20.12.2014 r. Zamawiający opublikował ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- w odpowiedzi na zaproszenie do negocjacji w dniu 23.12.2014 r. wykonawca, tj.: Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna ul. Olimpijska 5, 81-538 Gdynia złożył:
 - ✓ dokumenty ws. potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków określonych w zaproszeniu do negocjacji, tj.:
 - dotyczy warunku w zakresie posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności określonych przepisami ustawy z 25.06.2010 r. o sporcie (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 715): Decyzję Komisji Odwoławczej ds. Licencji Klubowych Polskiego Związku Piłki Nożnej z 13.06.2014 r. potwierdzającą posiadanie przez Wykonawcę licencji na udział w rozgrywkach I ligi w sezonie 2014/2015,
 - dotyczy warunku w zakresie znajdowania się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia: opłacona w dniu 14.02.2014 r. polisę OC w zakresie prowadzonej przez Wykonawcę działalności klubu sportowego (zgodnie z PKD 93.12Z) na sumę gwarancyjną 500.000,00 zł na okres od 03.02.2014 r. do 02.02.2015 r.,
 - ✓ oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu (wg wzoru określonego w zał. nr 2 do zaproszenia do negocjacji),
 - ✓ oświadczenie wykonawcy o braku podstaw do wykluczenia z postępowania na podstawie art. 24 ust 1 ustawy Pzp (wg wzoru określonego w zał. nr 3 do zaproszenia do negocjacji) wraz z dokumentami potwierdzającymi brak podstaw do wykluczenia z postępowania,
- w dniu 23.12.2014 r. odbyły się negocjacje przedstawicieli Zamawiającego oraz Wykonawcy, w wyniku których uzgodniono wynagrodzenie zleceniobiorcy w łącznej kwocie 1.781.500,00 zł oraz ostateczną treść zapisów umowy. W dniu 07.01.2015 r. na posiedzeniu komisji przetargowej stwierdzono, że na podstawie przedłożonych dokumentów wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu.
- w dniu 07.01.2015 r. zawarto umowę pomiędzy zamawiającym a zaproszonym do negocjacji wykonawcą, tj.: Arką Gdynia Sportową Spółką Akcyjną,
 - ✓ przedmiot umowy: promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rundzie wiosennej sezonu 2014/2015, tj. od dnia podpisania umowy do 07.06.2015 r.,
 - ✓ wynagrodzenie określono na kwotę 1.781.500,00 zł. Płatność wynagrodzenia ustalono w dwóch ratach: rata I – 250.000,00 zł, rata II – 139.227,00 zł, rata III – 192.776,00 zł

zł, rata IV – 192.776,00 zł, rata V – 203.486,00 zł, rata VI – 203.486,00 zł, rata VII – 192.776,00 zł, rata VIII – 203.486,00 zł, rata IX – 203.487,00 zł,

- ✓ podstawą wystawienia faktur będą sprawozdania merytoryczne wraz z dokumentacją zdjęciową,
- w dniu 20.01.2015 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej opublikowane zostało ogłoszenie o udzieleniu zamówienia. Oprócz powyższego zamawiający opublikował ww. ogłoszenie o udzieleniu zamówienia na swojej stronie internetowej oraz w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki sporządzony na druku ZP-WR zatwierdzony w dniu 20.01.2015 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,

22.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Wezwaniem z dnia 10.10.2016r. Nr UKS22W3B.421.26.2015.32 wystąpiono do Arki Gdynia Sportowej Spółki Akcyjnej, 81-538 Gdynia, ul. Olimpijska 5, o przesłanie potwierdzonych za zgodność

z oryginałem kopii:

1. Umów regulujących zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5;
2. Umów, faktur, dowodów zapłaty oraz dokumentów potwierdzających wykonanie usług określonych w umowie 17/JB/2015 z dnia 07.01.2015 r. polegających na:

- zamieszczeniu logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, publikacjach, pasku sponsorskim oraz stronach internetowych (o których mowa w ust. 2 pkt. 4, 5, 13, 14 ww. umowy z dnia 07.01.2015 r.),
- wykonaniu nadruków logo Miasta Gdyni na koszulkach klubowych zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia;
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni w grafice i umieszczeniu jej na 2 autobusach komunikacji miejskiej w Gdyni;
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na tablicy wywiadów, jak również tablicy sponsorów i partnerów klubu, o których mowa w ust. 2 pkt. 11, 16 ww. umowy,
- zamieszczeniu logo Miasta Gdyni na bandach oraz banerach, o których mowa w ust. 2 pkt. 8, 9, 10 ww. umowy z dnia 07.01.2015 r.,
- udziale zawodników zespołu piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w akcjach promocyjnych Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji (później Gdynskiego Centrum Sportu) i Miasta Gdyni w tym m.in. w imprezie organizowanej w związku z akcją „Wielkiej Orkiestry Świątecznej Pomocy”.

3. Statutu spółki Arka Gdynia Sportowa SA.

W dniu 19.10.2016 r. wpłynęły do tut. Urzędu kopie następujących dokumentów przekazane przez Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna:

- 1) umowy nr 17/JB/2015 z dnia 07.01.2015 r. (wartość umowy 1.781.500,00 zł), z Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji (później Gdynskim Centrum Sportu);
- 2) umowy regulujące zasady użytkowania obiektów w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5:
 - umowa nr 316/JB/2013 z dnia 01.07.2013 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z szatniami i zapleczem na organizację meczów piłki nożnej

w ramach rozgrywek o Mistrzostwo I ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2013/2014, a także dla potrzeb treningowych. Zgodnie z aneksem do umowy mecze sparingowe (oficjalna gra kontrolna) mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.

- umowa nr 30/JB/2014 z dnia 02.01.2014 r. wraz z aneksami nr 1, 2, 3, dotycząca najmu obiektu użyteczności publicznej – Stadionu Miejskiego Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji położonym w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9.
 - umowa nr 231/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r. wraz z aneksem nr 1, dotycząca udostępnienia Stadionu Piłkarskiego położonego w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5/9 wraz z zapleczem na organizację meczów piłki nożnej w ramach rozgrywek i Mistrzostwo I Ligi, Pucharu Polski oraz oficjalnych gier kontrolnych z udziałem publiczności w sezonie 2014/2015 a także dla potrzeb treningowych. W czasie przygotowań ARKI GDYNIA do rundy jesiennej i rundy wiosennej sezonu 2014/2015 mecze sparingowe mogą odbywać się na Narodowym Stadionie Rugby.
 - umowa nr 279/JB/2014 z dnia 01.07.2014 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
 - umowa nr 2/JB/2015 z dnia 02.01.2015 r., dotycząca najmu pomieszczenia biurowego o łącznej powierzchni 13,80 m² w budynku zespołu szatniowego zlokalizowanego przy głównym parkingu dla pojazdów na obiektach Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, tj. nieruchomości znajdującej się u zbiegu ulic Sportowej i Olimpijskiej w Gdyni.
- 3) Akt notarialny Rep. A nr 5631/2013 z dnia 01.07.2013 r.
Protokołem Nadzwyczajnego Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy spółki pod firmą Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna z siedzibą w Gdyni podjęto:
- uchwałę nr 3 w przedmiocie przyjęcia tekstu jednolitego statutu Spółki.
Zgodnie z §1 uchwały nr 3 Spółka działa pod firmą ARKA GDYNIA Sportowa Spółka Akcyjna i może używać skrótu ARKA GDYNIA SSA.
- 4) Faktury VAT sprzedaży wraz z zestawieniem.
- 5) Dowody zapłaty (wyciągi bankowe, kompensaty) do przedłożonych faktur VAT.
Zgodnie z przedłożonymi dowodami zapłat rozliczenie poszczególnych umowy 17/JB/2015 z dnia 07.01.2014 r. – wartość umowy 1.781.500,00 zł, za usługi promocyjne przedstawia się następująco:

-					wb		kompensata	
nr	z dnia	netto	VAT	brutto	data wpływu	kwota przelewu	z dnia	kwota
6/I/2015	16.01.2015	203 252,03	46 747,97	250 000,00	20.01.2015	250 000,00	-	-
9/I/2015	29.01.2015	113 192,68	26 034,32	139 227,00	03.02.2015	117 274,80	03.02.2015	21 952,20
7/II/2015	16.02.2015	156 728,46	36 047,54	192 776,00	19.02.2015	190 221,98	18.02.2015	2 554,02
9/III/2015	06.03.2015	156 728,46	36 047,54	192 776,00	12.03.2015	170 040,93	12.03.2015	22 735,07
40/III/2015	23.03.2015	165 435,77	38 050,23	203 486,00	27.03.2015	171 868,24	27.03.2015	31 617,76
11/IV/2015	11.04.2015	165 435,77	38 050,23	203 486,00	16.04.2015	35 426,02	16.04.2015	168 059,98
6/V/2015	04.05.2015	156 728,46	36 047,54	192 776,00	07.05.2015	166 025,39	07.05.2016	26 750,61
10/V/2015	20.05.2015	165 435,77	38 050,23	203 486,00	21.05.2015	94 239,88	20.05.2015	109 246,12
12/VI/2015	08.06.2015	165 436,59	38 050,41	203 487,00	12.06.2015	173 239,18	12.06.2015	30 247,82

				1 781 500,00		1 368 336,42		413 163,58
--	--	--	--	--------------	--	--------------	--	------------

- 6) 9 raportów z realizacji umowy nr 17/JB/2015 z dnia 07.01.2015 r. – dotyczącej promocji Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rundzie wiosennej sezonu 2014/2015 w okresie 07.01-07.06.2015 r.
Przedłożone raporty obejmują okres od 07.01-07.06.2015 r.
- 7) Nie przedłożono faktur VAT zakupu materiałów i usług marketingowych.

Reasumując:

- Integralną część każdego z raportów z realizacji umów Nr 140/JB/2014, Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 stanowi dokumentacja fotograficzna. Niektóre zdjęcia opatrzone są opisem, którego meczu dotyczą, nie posiadają jednak dat ich wykonania.
- Raporty zawierają informacje o realizacji poszczególnych obowiązków Zleceniobiorcy wynikających z §2 ww. umów, jak też o zobowiązaniach niezrealizowanych przez Zleceniobiorcę.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umów Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 przedstawia zawodników w strojach ligowych z logo Miasta Gdyni na przodzie i z tyłu koszulki.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji wszystkich umowy zawiera grafikę przedstawiającą logo i flagę Arki Gdynia na bokach autobusu, oraz logo, flagę Arki Gdynia oraz adres strony internetowej www.arkagdynia.pl na tyle autobusu. Zamieszczona w raportach grafika nie przewiduje umieszczenia logo Miasta Gdyni na autobusie.
Do raportów załączono również fotografie gdyńskich autobusów miejskich nr 2042 i 20137 z logo i flagą Arki Gdynia na obu bokach i tyle autobusu. Na tyle autobusu zamieszczono dwa loga „Gdynia sport”. Zdjęcia autobusu nr 2042 załączone do raportów oraz autobusu 2037 są powielane (są takie same), i nie mają określonej daty ich wykonania.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umów Nr 366/JB/2014, Nr 437/JB/2014 i Nr 17/JB/2014 przedstawia:
 1. wzory (grafiki):
 - karnetu i biletu na sezon 2014/2015 Morskiego Związkowego Klubu Sportowego Arka Gdynia z logo Gdynia Sport,
 - identyfikatorów na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport,
 - akredytacji medialnych na sezon 2014/2015 z logo Gdynia Sport.
 Okazane wzory (grafiki) nie potwierdzają realizacji obowiązku umieszczenia logo „Gdynia Sport” lub nazwy „Gdynia” w materiałach reklamowych, wynikającego z §2 ust. 2 pkt 4 umowy.
 2. zdjęcie grafiki (wzory) stopki sponsorskiej, na której jako sponsor strategiczny widnieje logo „Gdynia sport”.
 3. zrzuty ekranu komputera:
 - z otwartą główną stroną internetową Arki Gdynia, gdzie jako sponsor strategiczny widnieje logo Gdynia Sport,
 - z otwartą stroną internetową Arki Gdynia – zakładka „Sponsorzy i Partnerzy”, gdzie widnieje logo Gdynia Sport wraz z adresem strony internetowej www.gdyniasport.pl oraz opisem Miasta Gdynia jako filaru wspierającego Arkę od lat.

Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.

4. Zrzuty ekranu komputera z otwartą główną stroną internetową www.arka-tv.pl, gdzie jako sponsor główny (począwszy od raportu z realizacji umowy Nr 17/JB/2015 za okres 06-24.03.2015 r.) jako sponsor strategiczny) widnieje logo Gdynia Sport. Zrzuty ekranu komputera w większości nie posiadają dat ich wykonania.

- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umów Nr 17/JB/2015 przedstawia:
 1. fotografie przedstawiające ściankę wywiadów oraz ściankę w salce konferencyjnej z logo Gdynia Sport,
 2. fotografie przedstawiające tablicę na metalowym ogrodzeniu, na której zostały umieszczone logo sponsorów i partnerów, w tym logo Gdynia Sport.
- Dokumentacja fotograficzna załączona do raportów z realizacji umowy Nr 17/JB/2015 przedstawia:
 1. dwa banery statyczne z napisem Gdynia Sport (po dwa napisy na każdym) ustawionymi wzdłuż długiego boku boiska stadionu.
 2. baner umiejscowiony wzdłuż długiego boku boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.
 3. banery umiejscowione wzdłuż krótkich boków boiska z napisem: „Gdynia gdyniasport.pl”.
- Raport z realizacji umowy Nr 17/JB/2014 zawiera informację o zagwarantowaniu udziału wybranych zawodników Zespołu w imprezie organizowanej w związku z akcją „Wielkiej Orkiestry Świątecznej Pomocy” w dniu 11.01.2015 r. w CH Riviera w Gdyni.

Dokumentacja fotograficzna załączona do ww. raportu przedstawia zawodników Arki Gdynia w koszulkach klubowych w centrum handlowym w Gdyni.

Przesłanki zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Kontrolowany postępowanie pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” przeprowadził w trybie zamówienia z wolnej ręki.

Według zamawiającego jako podstawę udzielania zamówienia publicznego na zadanie polegające na wykonywaniu usług promocyjnych w trybie niekonkurencyjnym tj. z wolnej ręki - wskazano art. 67 ust. 1 pkt 1 Pzp (gdy dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę) lit. a (z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze), lit. b (z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów). Jednocześnie wskazano następujące uzasadnienie faktyczne: *„Zlecenie wykonania tego zadania Sportowej Spółce Akcyjnej Arka Gdynia z siedzibą w Gdyni przy ul. Olimpijskiej 5 posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyżej uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej.*

Arka Gdynia od osiemdziesięciu pięciu lat rozgrywa mecze na boiskach całej Polski w barwach naszego miasta, stanowiąc jednocześnie jego wizytówkę oraz nieodłączną część jej historii. Celem klubu jest powrót do Ekstraklasy a zawodnicy dokładają największych starań by ten cel osiągnąć. Żółto-niebiescy mają ogromne wsparcie w postaci wiernych kibiców, którzy bez względu na wyniki meczów tłumnie zasiadają na trybunach Stadionu Miejskiego.

Nie bez znaczenia pozostaje fakt, iż piłka nożna należy do najbardziej popularnych dyscyplin sportowych w kraju i zagranicą, stąd też promocja przez kluby piłkarskie dociera do licznej rzeszy odbiorców. Dużo informacji dotyczących Arki Gdynia publikują regionalne oraz ogólnopolskie portale internetowe, które cieszą się olbrzymią popularnością. Jednocześnie w artykułach prasowych i relacjach radiowych znajduje się wiele informacji o zespole i naszym mieście, co stanowi doskonałą promocję miasta Gdyni.

Poprzednia umowa na promocję Miasta Gdyni zawarta ze Sportową Spółką Akcyjną Arka Gdynia trwa do dnia 31.10.2014 r. Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji zainteresowany jest kontynuacją promowania miasta przez zespół Arka Gdynia do końca rozgrywek rundy jesiennej sezonu 2014/2015."

W treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp zawarte są dwie przesłanki wyboru trybu z wolnej ręki, które muszą być spełnione łącznie. Są to: możliwość świadczenia tylko przez jednego wykonawcę oraz występowanie przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze.

Wyżej wymieniony przepis stanowi wyjątek od zasady wyrażonej w art. 10 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym podstawowymi trybami udzielania zamówienia publicznego są przetarg nieograniczony oraz przetarg ograniczony. Udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp.

Kontrolujący ustalili, że nie były to wystarczające przesłanki do zastosowania trybu z wolnej ręki.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że względy gospodarcze i organizacyjne, czy też skomplikowany charakter zamówienia albo względy ekonomiczne nie mogą stanowić wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 lit. a ustawy Pzp. Przepis ten nie mógł więc stanowić podstawy do udzielenia zamówień publicznych w ww. trybie, gdyż jako przyczynę występowania tylko jednego wykonawcy mogącego świadczyć usługi promocyjne na rzecz Miasta Gdyni wskazano przesłanki pozatechniczne, tj. organizacyjne, gospodarcze i społeczne.

Natomiast same względy pozatechniczne oraz przekonanie zamawiającego o tym, że dany wykonawca jest jedynym, który ze względu na jego sytuację faktyczną i stosunek łączący go z zamawiającym, jest w stanie wykonać zamówienie, **nie stanowi dostatecznej podstawy do przyjęcia, że istnieje podstawa do zastosowania trybu z wolnej ręki.**

Przeprowadzone postępowanie kontrolne nie wykazało również spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, tj. nie potwierdziło posiadania przez wykonawcę praw wyłącznych wynikających z prawa autorskiego lub prawa własności przemysłowej, które wskazywałyby na posiadanie przez Arkę Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna praw, które przesądzałyby o wyłącznej możliwości reklamowania miasta Gdyni przez ten konkretny klub sportowy za pomocą nazwy, herbu czy logo miasta.

Praw tych nie można utożsamiać z prawem własności i związanymi z nim przywilejami m.in. do decydowania o wyglądzie strony internetowej, materiałów reklamowych lub sprzętu sportowego. Udzielenie ww. zamówień w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Pzp, byłoby bezzasadne również w przypadku korzystania przez wymieniony klub z ochrony praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów. Jest to bowiem warunek niewystarczający do udzielenia zamówienia publicznego na podstawie cytowanego przepisu, w sytuacji gdy jednocześnie usługi te mogą być świadczone również przez innych wykonawców.

Argument Zamawiającego, zawarty w uzasadnieniu wyboru trybu postępowania, iż Arka Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna, dysponowała prawami wyłącznymi powodującymi możliwość wykonania usługi jedynie przez tego wykonawcę (art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy Prawo zamówień publicznych) nie zasługuje na uwzględnienie.

Należy zaważyć, iż zarówno z literalnego brzmienia przepisu, jak i jego funkcji wynika jednoznacznie, iż posiadanie jedynie niektórych praw nie upoważnia do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Po pierwsze muszą być to prawa chronione odrębnymi przepisami (obecnie przepisy takie zawierają ustawy: z dnia 04.02.1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych, z dnia 30.06.2000 r. Prawo własności przemysłowej, z dnia 26.06.2003 r. o ochronie prawnej odmian roślin oraz z dnia 23.11.2012 r. Prawo pocztowe). Zamawiający, powołując się na taką przesłankę zastosowania trybu z wolnej ręki powinien wskazać, o jakie prawa i jakimi przepisami chronione chodzi i udokumentować to twierdzenie dowodami.

Nadto, nie każde - nawet chronione ustawami - prawa związane z zamówieniem upoważniają do odstępstw od zasad postępowania przetargowego. Muszą to być prawa uniemożliwiające wykonanie przedmiotu zamówienia innym podmiotom, a więc związane z istotą zamówienia, w przeciwnym wypadku - jak wskazuje NSA w wyroku z dnia 6 kwietnia 2006 r. II GSK 7/06 - każde dzieło, z jakim związane są jakiekolwiek prawa chronione wyłączone byłoby spod działania ustawy Prawo zamówień publicznych. Podobne zapatrywanie wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 26.04.2006 r. (sygn. akt II GSK 7/06) wskazując, iż art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. b ustawy - Prawo zamówień publicznych nie może być interpretowany w taki sposób, by było możliwe nabycie każdego przedmiotu zamówienia, z którymi związane są prawa autorskie w trybie z wolnej ręki.

Twierdzenie Zamawiającego iż, zlecenie promocji miasta Gdynia Arce Gdynia Sportowa SA posiadającej drużynę w I Lidze piłki nożnej Arka Gdynia jest zasadne, ponieważ drużyna ta jest obecnie najwyższym uplasowanym w rozgrywkach ogólnopolskich, gdyńskim zespołem piłkarskim, będąc jednocześnie jedynym reprezentantem Gdyni w ogólnopolskich rozgrywkach I Ligi organizowanych przez Polski Związek Piłki Nożnej, nie może być uznane w świetle wyroku NSA z dnia 11 września 2000 r. (II S.A. 2074/00), w którym Sąd wskazał, iż subiektywne przekonanie, że wykonawca jest jedynym, który może wykonać zamówienie nie może być podstawą do uznania, iż rzeczywiście występuje przesłanka istnienia tylko jednego wykonawcy zdolnego sprostać zamówieniu.

Odnosząc się do uzasadnienia Zamawiającego wyboru trybu należy stwierdzić, iż prawa wyłączne przysługujące Wykonawcy nie dotyczyły dzieła, zatem nie powodowały niemożliwości wykonania zamówienia przez inne podmioty.

Dbłość o interes finansów publicznych powinna być brana pod uwagę przy wykładni art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a i b ustawy Prawo zamówień publicznych, ale nie może naruszać zasad - uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zasady te z założenia mają umożliwić zarówno realizację celów ustawowych polegających na efektywnym i gospodarnym wykorzystaniu środków publicznych oraz zapewnieniu dostępu do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.

Działanie zamawiającego polegającego na pominięciu przepisów o trybach przetargowych narusza właśnie zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Ponadto, ustawa Prawo zamówień publicznych zastrzega na etapie czynności przygotowawczych poprzedzających wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, obowiązek ustalenia przez zamawiającego wartości zamówienia (art. 32-35 ustawy PZP). Zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy PZP podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług, ustalone przez zamawiającego z należytą starannością. W myśl art. 32 ust. 4 jeżeli zamawiający dopuszcza możliwość składania ofert częściowych albo udziela zamówienia w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia.

W trakcie czynności kontrolnych ustalono, iż wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 30.06.2014 r., natomiast w dniu 18.12.2014 r. Zamawiający przekazał wykonawcy zaproszenie do negocjacji.

W związku z powyższym, Zamawiający dokonał określenia szacunkowej wartości zamówienia z przekroczeniem terminu określonego w artykule 35 ust. 1 ustawy, który stanowi, że: „Ustalenia wartości zamówienia dokonuje się nie wcześniej niż 3 miesiące przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są dostawy lub usługi, oraz nie wcześniej niż 6 miesięcy przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są roboty budowlane”.

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być przekazane do publikacji niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien przekazać ogłoszenie do publikacji na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Arką Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna została zawarta w dniu 07.01.2015 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 20.01.2015 r., tj. 13 dni po zawarciu umowy na promocję Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia, która obowiązywała od dnia jej zawarcia do dnia 7 czerwca 2015 r.

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

23. Przetarg nieograniczony pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2710.36.2014)

23.1. Badaniem objęto dokumenty związane z udzielonym zamówieniem, a w szczególności:

- notatka z 16.06.2014 r. ws. oszacowania wartości zamówienia,
- Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia z 20.06.2014 r. wraz z wydrukiem z 20.06.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) potwierdzającym zamieszczenie SIWZ na tej stronie,
- dotyczy ogłoszenia o zamówieniu:
 - ✓ ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 20.06.2014 r. pod nr 132779-2014,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 20.06.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 20.06.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl),
 - ✓ ogłoszenie o zamówieniu zamieszczone w dniu 20.06.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- dotyczy pytań złożonych przez wykonawców:
 - ✓ e-mail z 24.06.2014 r. przesłany przez TECHNOSTAGE Dawid Słota, ul. Księcia Józefa 24, 30-206, Kraków,
- dotyczy odpowiedzi Zamawiającego na pytania złożone przez wykonawców:
 - ✓ pismo zamawiającego z 26.06.2014 r. wraz z e-mail z 26.06.2014 r. przesłany przez Zamawiającego do TECHNOSTAGE oraz wydrukiem ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) z 26.06.2014 r. potwierdzającym zamieszczenie odpowiedzi na tej stronie,
- upoważnienie z 30.06.2014 r. dla Pana Rafała Klajnerta - zastępcy dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji do dokonania czynności otwarcia ofert w dniu 30.06.2014 r.,
- lista obecności na otwarciu ofert w dniu 30.06.2014 r. o g.11.00,
- informacja z otwarcia ofert w dniu 30.06.2014 r.,
- oświadczenia o bezstronności osób biorących udział w postępowaniu z dnia 30.06.2014 r. sporządzone na drukach ZP-1. Dotyczy następujących osób:
 - ✓ p. Joanna Szablowska – osoba wykonująca czynności w postępowaniu,
 - ✓ p. Marek Łucyk – kierownik zamawiającego,
 - ✓ p. Rafał Klajnert – pracownika zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności,
- dotyczy ofert:
 - ✓ oferta nr 1 złożona przez firmę: Genpower Sp. z o.o., 62-045 Pniewy, Buszewo 33 (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 30.06.2014 r., g. 8.00) o wartości: 397.572,90 zł,
 - ✓ oferta nr 2 złożona przez firmę: PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota, 81-074 Gdynia, ul. Modrzewiowa 4a/26 (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 30.06.2014 r., brak godziny wpływu – zarejestrowano pod poz.: 4444/2014) o wartości: 648.332,64 zł,
 - ✓ oferta nr 3 złożona przez firmę: Unigreg Energia Sp. z o.o., 05-090 Raszyn, ul. Wypędy 9 A (termin wpływu oferty ze stempla na kopercie: 30.06.2014 r., g. 9.00 – zarejestrowano pod poz.: 4447/2014) o wartości: 305.532,00 zł,

- dotyczy zawiadomień zamawiającego ws. poprawienia oczywistych omyłek rachunkowych:
 - ✓ pismo z 30.06.2014 r. skierowane do PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota wraz z e-mail z 30.06.2014 r.,
 - ✓ pismo z 30.06.2014 r. skierowane do Genpower Sp. z o.o. wraz z e-mail z 30.06.2014 r.,
- dotyczy korespondencji ws. przekazanie informacji z otwarcia ofert:
 - ✓ e-mail z 30.06.2014 r. z wnioskiem złożony przez firmę: Genpower Sp. z o.o. oraz pismo zamawiającego z 01.07.2014 r. ws. przekazania informacji z otwarcia ofert wraz z e-mail z 01.07.2014 r.,
- dotyczy zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty:
 - ✓ pisma z 30.06.2014 r. skierowane do wykonawców wraz ze zwrotnymi potwierdzeniami odbioru,
 - ✓ wydruk z dnia 30.06.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni ww. zawiadomienia,
 - ✓ wydruk z dnia 30.06.2014 r. ze strony internetowej zamawiającego (www.gdyniasport.pl) potwierdzający zamieszczenie zawiadomienia na stronie internetowej zamawiającego,
 - ✓ e-mail z 30.06.2014 r. skierowany do Unigreg Energia Sp. z o.o.,
- pismo zamawiającego z 02.07.2014 r. skierowane do firmy: Unigreg Energia Sp. z o.o. ws. zaproszenia do podpisania umowy,
- umowa nr 232/JB/2014 zawarta w Gdyni w dniu 03.07.2014 r. pomiędzy Gdynskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowaną przez Dyrektora Marka Łucyka, a Unigreg Energia Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (02-777), ul. Kulczyńskiego 7/94, reprezentowaną przez prezesa zarządu – Grzegorza Koldy;
- dotyczy ogłoszenia o udzieleniu zamówienia:
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia nr 242330 - 2014 opublikowane w dniu 18.07.2014 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych,
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia nr 159615 - 2014 opublikowane w dniu 22.07.2014 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych,
 - ✓ wydruk ww. ogłoszenia z dnia 22.07.2014 r. z Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miasta Gdyni,
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zamieszczone w dniu 18.07.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
 - ✓ ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zamieszczone w dniu 22.07.2014 r. na tablicy ogłoszeń zamawiającego,
- protokół postępowania w trybie przetargu nieograniczonego zatwierdzony w dniu 18.06.2014 r. przez kierownika Zamawiającego, tj.: Pana Marka Łucyka - Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji,
- faktury VAT wraz z dowodami zapłaty.

23.2. Zgodnie z okazaną dokumentacją:

- przedmiotem kontrolowanego zamówienia była usługa w zakresie zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia,
- ustalona na podstawie analizy rynku szacunkowa wartość przedmiotu zamówienia wyniosła 600.000,00 zł, co stanowi równowartość 142.015,20 euro (w tym zamówienia uzupełniające w wysokości 50%, tj. 200.000,00 zł, co stanowi równowartość 47.338,40 euro. Powyższą wartość obliczono na podstawie kursu euro wynoszącego 4,2249 zł, to jest wynikającego z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w

sprawie średniego kursu złotego w stosunku do euro stanowiącego podstawę przeliczania wartości zamówień publicznych (Dz.U.2013.1692 z dnia 31.12.2013 r.). Jednocześnie powyższa szacunkowa wartość zamówienia znajdowała się w przedziale powyżej wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30.000 euro oraz poniżej progu 207.000 euro - dla dostaw lub usług (określonego Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2013 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (Dz.U.2013.1735 z dnia 2013.12.31),

- wartość przedmiotu zamówienia została ustalona w dniu 16.06.2014 r. Zamówienie zostało wszczęte w dniu 20.06.2014 r. w wyniku publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, na stronie internetowej www.gdyniasport.pl w BIP UM Gdyni oraz na tablicy ogłoszeń w siedzibie zamawiającego. W ogłoszeniu wskazano m.in.:
 - ✓ termin składania ofert: 30.06.2014, godzina 09:30,
 - ✓ zamawiający nie wymagał wniesienia wadium,
 - ✓ kryterium oceny ofert: najniższa cena,
 - ✓ możliwość udzielenia zamówień uzupełniających stanowiących nie więcej niż 50 % wartości zamówienia podstawowego,
 - ✓ zamawiający nie dopuścił złożenia oferty częściowej,
 - ✓ zamawiający nie dopuścił złożenia oferty wariantowej,
- Specyfikacja istotnych warunków zamówienia została udostępnia się na stronie internetowej zamawiającego od 20.06.2014 r. Nie dokonywano modyfikacji SIWZ,
- na pytania wykonawców do treści SIWZ, które wpłynęły do zamawiającego Zamawiający udzielił pisemnych wyjaśnień oraz zamieścił powyższe na stronie internetowej.

✓ W odpowiedzi na pytanie przesłane przez firmę TECHNOSTAGE:

„III.3.2) Wiedza i doświadczenie Opis sposobu dokonywania oceny spełniania tego warunku w celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytych wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednej należycie wykonanej/wykonywanej usługi o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia tj. polegającej na zapewnieniu zasilania i obsłudze energetycznej np. imprezy sportowej lub artystycznej lub rekreacyjnej lub placu budowy za łączną kwotę nie mniejszą niż 300.000,00 zł brutto,”

Bardzo często wykonujemy większe zlecenia niż to objęte przetargiem, jednakże albo klient tankuje, albo zlecenie jest rozбите na kilka podmiotów, dlatego też ciężko wykazać się jednostkowym zleceniem aż na taką kwotę. Czy można się wykazać takimi i większymi zleceniami tzn. na większą moc, większą ilość sprzętu, ale o wiele krócej co wpływa znacząco na cenę czyli warunek powyżej 300 000 zł nie jest spełniony, jednakże techniczny jest i to o wiele większy?”,

Zamawiający udzielił następującej odpowiedzi:

„Zgodnie z Rozdziałem 5 ust. pkt 1 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SIWZ”) w celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytych wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednej należycie wykonanej/wykonywanej usługi o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia tj. polegającej na zapewnieniu zasilania i obsłudze energetycznej np. imprezy sportowej lub artystycznej lub rekreacyjnej lub placu budowy za łączną kwotę nie mniejszą niż 300.000,00 zł brutto. W związku z powyższym Wykonawca musi wykazać się co najmniej jedną

wykonaną/wykonywaną usługą za łączną kwotę nie mniejszą niż 300.000,00 zł brutto. Zamawiający nie dokonuje modyfikacji SIWZ."

- w zakresie opisu i wielkości przedmiotu zamówienia, terminów, opisu warunków udziału w postępowaniu i kryteriów oceny ofert i ich znaczenia, stwierdzono zgodność zapisów SIWZ z treścią ogłoszenia o zamówieniu,
 - w ogłoszeniu o zamówieniu oraz SIWZ Zamawiający następująco sprecyzował warunki udziału w postępowaniu w zakresie art. 22 ust. 1 ustawy Pzp:
 - ✓ w zakresie uprawnień do wykonywania określonej działalności: w przedmiotowym zakresie nie określono warunku,
 - ✓ w zakresie wiedzy i doświadczenia: w celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytych wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednej należycie wykonanej/wykonywanej usługi o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia tj. polegającej na zapewnieniu zasilania i obsłudze energetycznej np. imprezy sportowej lub artystycznej lub rekreacyjnej lub placu budowy za łączną kwotę nie mniejszą niż 300.000,00 zł brutto,
 - ✓ w zakresie osób zdolnych do wykonania zamówienia: w celu wykazania się spełnieniem warunku dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, Wykonawca musi wykazać się, że dysponuje przynajmniej:
 - a) jedną osobą posiadającą uprawnienia kierownika robót do prowadzenia robót objętych zamówieniem z uprawnieniami budowlanymi w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych w co najmniej ograniczonym zakresie i z co najmniej rocznym doświadczeniem na tym stanowisku,
 - b) czterema osobami posiadającymi Świadectwo Kwalifikacyjne typu E uprawniające do zajmowania się eksploatacją urządzeń, instalacji i sieci elektroenergetycznych o napięciu nie wyższym niż 1 kV (Grupa 1),
 - c) pięcioma osobami posiadającymi Świadectwo Kwalifikacyjne typu D uprawniające do zajmowania się eksploatacją urządzeń, instalacji i sieci elektroenergetycznych o napięciu nie wyższym niż 1 kV (Grupa 1),
 - d) dwiema osobami posiadającymi Świadectwo Kwalifikacyjne typu E uprawniające do zajmowania się eksploatacją urządzeń, instalacji i sieci elektroenergetycznych o napięciu do 15 kV,
 - e) dwiema osobami posiadającymi Świadectwo Kwalifikacyjne typu D uprawniające do zajmowania się eksploatacją urządzeń, instalacji i sieci elektroenergetycznych o napięciu do 15 kV,
- W zakresie spełnienia ww. warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców, którzy wspólnie ubiegają się o udzielenie zamówienia, wskazano iż mogą oni łącznie spełniać ww. warunki udziału w postępowaniu. Poza tym odrębnie każdy z Wykonawców musi spełniać warunki niepodlegania wykluczeniu z postępowania, o których mowa w art.24 ust.1 ustawy Pzp,
- Zamawiający nie powoływał komisji przetargowej. Oświadczenia o bezstronności złożyła osoba wykonująca czynności w postępowaniu, pracownik zamawiającego, któremu kierownik zamawiającego powierzył wykonanie zastrzeżonych dla siebie czynności oraz kierownik zamawiającego,
 - daty wpływu ofert były zgodne z terminem wyznaczonym w ogłoszeniu o zamówieniu, tj. do 30.06.2014, godzina 09:30,

- bezpośrednio przed otwarciem ofert Zamawiający podał kwotę, jaką zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia w wysokości 400.000,00 zł brutto,
- Zamawiający dokonał poprawienia w ofercie oczywistych omyłek rachunkowych, tj.: dotyczy oferty nr 2 złożonej przez firmę: PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota (wartość oferty z uwzględnieniem konsekwencji rachunkowych dokonanych poprawek: 8.838.455,51 zł). Jednocześnie w ofercie nr 1 złożonej przez firmę: Genpower Sp. z o.o., Zamawiający dokonał zsumowania łącznej wartości brutto wszystkich pozycji w kolumnie nr 7 – łączna wartość brutto (poprawka bez wpływu na wskazaną w ofercie cenę),
- wykonawcy dopuszczeni do udziału w postępowaniu przedstawili zamawiającemu niezbędne oświadczenia i dokumenty potwierdzające, że nie podlegają wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych,
- w postępowaniu nie wykluczono żadnego Wykonawcy ani nie odrzucono złożonych przez nich ofert,
- przeprowadzone postępowanie zostało udokumentowane protokołem postępowania, który dokumentuje m.in. ocenę i wybór ofert, tj.:
 - ✓ na podstawie kryterium określonego w ogłoszeniu o zamówieniu/SIWZ, tj. najniższej ceny klasyfikacja ofert przedstawiała się następująco:

Pozycja po ocenie	Wykonawca	Cena w PLN	Najniższa cena oferty zgodnie z przyjętym kryterium oceny	Punktacja
1	Unigreg Energia Sp. z o.o.	305.532,00	305.532,00	100,00
2	Genpower Sp. z o.o.	397.572,90		76,85
3	PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota	8.838.455,51 (po dokonaniu poprawek rachunkowych)		3,46

- ✓ zamawiający dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty, tj. oferty złożonej przez firmę: Unigreg Energia Sp. z o.o., 05-090 Raszyn, ul. Wypędy 9 A,
- pismem z dnia 30.06.2014 r. zamawiający zawiadomił wykonawców, którzy złożyli oferty o wynikach postępowania.
- w dniu 03.07.2014 r. podpisano umowę nr 232/JB/2014 pomiędzy Gyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez dyrektora Marka Łucyka, a Unigreg Energia Sp. z o.o. reprezentowaną przez prezesa zarządu Grzegorza Kołodyj.
 - ✓ przedmiot umowy: zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia w dniach 25-27.07.2014 r.,
 - ✓ wynagrodzenie w wysokości 305.532,00 zł,
 - ✓ wynagrodzenie będzie płatne na podstawie faktury,
- ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w BZP dwukrotnie: w dniu 18.07.2014 r. oraz ponownie 22.07.2014 r., w BIP w dniu 22.07.2014 r., na tablicy ogłoszeń w dniu 18.07.2014 r. oraz 22.07.2014 r.
- prowadzone postępowanie zostało udokumentowane Protokołem postępowania z dnia 18.07.2014 r.,
- stwierdzono, że udzielono zamówień uzupełniających:
 - ✓ zamówienie z wolnej ręki pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb na terenie Skweru Kościuszki w Gdyni w czasie imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.20.2014),

- ✓ zamówienie z wolnej ręki pn.: „Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb terenu Portu Lotniczego Gdynia Kosakowo w czasie imprezy Red Bull Air Race Gdynia” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.26.2014).

23.3. W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono, co następuje:

Zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji, zasada powyższa, przejawia się w zapisie art. 90 ust. 1 powyższego aktu prawnego, nakładającego obowiązek badania, czy oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia.

W postępowaniu wpłynęły 3 oferty :

- UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. na kwotę 305.532,00;
- GENPOWER Sp. z o.o. na kwotę 397.572,90;
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota 648.332,64.

Zamawiający w dniu 30.06.2014 r. dokonał poprawek rachunkowych ofert firm:

- GENPOWER Sp. z o.o. przez dokonanie podsumowania,
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota przeliczając na nowo łączną wartość brutto jako iloczyn = ilość jednostek x podana przez zamawiającego cena jednostkowa, powiększony o podatek VAT. W wyniku czego wartość oferty z kwoty 648.332,64 zł wzrosła do kwoty 8.838.455,51 zł.

W ocenie organu kontroli skarbowej, sygnałem wskazującym na potrzebę wystąpienia do wykonawców o udzielenie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny jest znaczna różnica pomiędzy szacunkową wartością przedmiotu zamówienia powiększoną o podatek od towarów i usług (wartość brutto) w kwocie 492.000,00 zł, a cenami zawartymi w ofertach złożonych przez wykonawców (przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego):

- UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $492.000,00 - 305.532,00 = 186.468$, to jest o 37,90%
- GENPOWER Sp. z o.o. $492.000,00 - 397.572,90 = 94.427,10$, to jest o 19,19 %
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $492.000,00 - 648.332,64 = -156.332,64$, to jest o 31,77%;

a cenami po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego:

- UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $492.000,00 - 305.532,00 = 186.468$, to jest o 37,90%
- GENPOWER Sp. z o.o. $492.000,00 - 397.572,90 = 94.427,10$, to jest o 19,19 %
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $492.000,00 - 8.838.455,51 = - 8.346.455,51$, to jest 1.696%.

Zestawienie ceny, zawartej w ofercie wykonawcy UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z wartością szacunkową (zwiększoną o wartość podatku od towarów i usług) wskazuje na rozbieżność pomiędzy tymi cenami, gdyż różnica ta wynosi aż 37,90 %.

Średnia cena arytmetyczna złożonych ofert wynosiła:

- 450.479,18 zł przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego,
- 3.180.520,14 zł po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego.

Cena przedstawiona przez UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. była więc znacząco niższa od średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert tj o :

- przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego
 - UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $450.479,18 - 305.532,00 = 144.947,18$, to jest o 32,18%
 - GRENPOWER Sp. z o.o. $450.479,18 - 397.572,90 = 52.906,28$, to jest o 11,74 %
 - PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $450.479,18 - 648.332,64 = -197.853,46$, to jest 43,92%.
- po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego:
 - UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $3.180.520,14 - 305.532,00 = 2.874.988,14$, to jest o 90,39 %
 - GRENPOWER Sp. z o.o. $3.180.520,14 - 397.572,90 = 2.782.947,24$, to jest o 87,50 %
 - PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $3.180.520,14 - 8.838.455,51 = -5.657.935,37$, to jest 177,89 %.

Porównanie ceny oferty UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z cenami ofert złożonych w postępowaniu i uśrednienie ich wartości daje podstawę do przyjęcia, że cena zaoferowana przez wykonawcę jest rażąco niska, bowiem to właśnie ceny ofertowe w składane w postępowaniach o udzielenie zamówienia mogą stanowić jeden ze znaczników cen rynkowych w danej branży.

Odstępując od zbadania czy złożone oferty nie zawierają rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, Zamawiający naruszył art. 90 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, co miało wpływ na wynik przeprowadzonego postępowania – oferta firmy UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z ceną 305.532,00 zł została wybrana jako najkorzystniejsza. Ponadto zamawiający udzielił 2 zamówień uzupełniających w dniach

- 23.07.2014 r. na kwotę 44.280,00 zł brutto (ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zamieszczone zostało w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 258175-2014 w dniu 15.12.2014 r.)

- 24.07.2014 na kwotę 20.000,00 zł brutto (ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 258171-2014 w dniu 15.12.2014 r.).

Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia

Zgodnie z art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.), jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, zamawiający niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej zamieszcza ogłoszenie o udzieleniu zamówienia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Obowiązek publikacji ogłoszenia o udzieleniu zamówienia powstaje zatem wraz z zawarciem umowy i ogłoszenie powinno być zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych niezwłocznie po zawarciu umowy. Bez wątpienia zamawiający powinien zamieścić ogłoszenie w Biuletynie Zamówień Publicznych na tyle szybko, na ile jest to możliwe.

W tym przypadku umowa z Unigreg Energia Sp. z o.o. została zawarta w dniu 03.07.2014 r., natomiast ogłoszenie o udzieleniu zamówienia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 18.07.2014 r. (numer ogłoszenia 242330 – 2014), tj. 15 dni po zawarciu umowy.

W dniu 22.07.2014 r. Zamawiający ponownie zamieścił ogłoszenie o udzieleniu zamówienia w Biuletynie Zamówień Publicznych (numer ogłoszenia 159615 – 2014).

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zaniechał obowiązku niezwłocznego zamieszczenia ogłoszenia o udzieleniu zamówienia publicznego w Biuletynie Zamówień Publicznych, co stanowiło naruszenie art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

2. Księgi rachunkowe.

Głównym księgowym Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w kontrolowanym okresie była Pani Iwona Tazbir, zatrudniona w Jednostce od 01.09.1999 r., na stanowisku głównego księgowego od 01.01.2009 r. Powierzenie obowiązków i odpowiedzialności, o których stanowi art. 54 ust. 1 ustawy z dnia 27.08.2009 r. o finansach publicznych, zostało przyjęte przez pracownika 02.01.2009 r.

Kserokopia zakresu obowiązków i odpowiedzialności znajduje się w aktach sprawy. W piśmie z dnia 19.10.2016 r. Strona wyjaśniła, że księgi rachunkowe Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji prowadzone były za pomocą programu komputerowego Zintegrowanego Systemu Zarządzania ERP XL COMARCH S.A., wersja obowiązująca w 2014 r. – 2013.4.0. SE, zakupionego w dniu 19.11.2010 od firmy Insoft Consulting Sp. z o.o. W załączeniu do ww. pisma Strona przekazała wykaz wersji Systemu ERP XL użytkowanych w poszczególnych okresach.

Zasady (polityka) rachunkowości

Księgi rachunkowe Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w 2014 roku prowadzone były na podstawie Polityki (zasad) rachunkowości, wprowadzonej zarządzeniem nr 70/JB/2013 Dyrektora Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji jednostki budżetowej w Gdyni z dnia 31 grudnia 2013 r. Ww. zarządzenie zostało podpisane przez Pana Marka Łucyka.

Polityka rachunkowości została podzielona na 4 części:

- I.** Ogólne zasady prowadzenia ksiąg rachunkowych
- II.** Metody wyceny aktywów i pasywów oraz ustalania wyniku finansowego
- III.** Sposób prowadzenia ksiąg rachunkowych, w tym:
 - a) zakładowy planu kont (załącznik nr 1),
 - b) wykaz kont analitycznych (ksiąg pomocniczych) (załącznik nr 2),
 - c) opisu systemu przetwarzania danych obejmujący odrębny zbiór dokumentów:
 - dokumentacja użytkownika cz. 1 i 2,
 - specyfikacja funkcjonalna Zintegrowanego Systemu do Zarządzania Przedsiębiorstwem ERP XL CO WARC I i S.A.
- IV.** System służący ochronie danych, w tym: dowodów księgowych, ksiąg rachunkowych i innych dokumentów stanowiących podstawę dokonanych w nich zapisów.

W części I ust. 6 pkt 5) polityki rachunkowości zapisano, iż konta pozabilansowe pełnią funkcję informacyjno-kontrolną. Zdarzenia na nich zarejestrowane nie powodują zmian w składnikach aktywów i pasywów. Na koncie pozabilansowym obowiązuje zapis jednokrotny, który nie podlega uzgodnieniu z dziennikiem. Ujmowane są na nich:

- 910 analiza kosztów w zadaniach,
- 911 analiza przychodów w zadaniach,
- 920 depozyty niepieniężne,
- 921 nagrody i promocja miasta,
- 922 zamówienia publiczne,
- 932 zobowiązania,
- 933 wydatki,
- 934 koszty i inne obciążenia,
- 960 plan dochodów budżetowych,
- 961 należności z tytułu dochodów budżetowych analityka,
- 962 rozliczenie dochodów budżetowych,
- 953 dochody wykonane,
- 975 wydatki strukturalne,
- 976 wzajemne rozliczenia między jednostkom,
- 980 plan finansowy wydatków budżetowych,
- 997 zaangażowanie środków funduszy pomocowych,
- 998 zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego,
- 999 zaangażowanie wydatków budżetowych przyszłych lat.

W części III ust. 1 polityki rachunkowości zapisano, iż jednostka prowadzi księgi rachunkowe w oparciu o zakładowy plan kont (załącznik nr 1 do zarządzenia) opracowany na podstawie planu kont stanowiącego załącznik nr 3 do rozporządzenia (tj. planu kont dla jednostek budżetowych i samorządowych zakładów budżetowych, określonego w załączniku nr 3 do rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej).

W części III ust. 2 polityki rachunkowości opisano:

- konta, które zostały dodatkowo wprowadzone:
 - 021 Pozostałe wartości niematerialne i prawne,
 - 082 Odpisy aktualizujące środki trwałe w budowie,
 - 143 Inne środki pieniężne – karty,
 - 235 Rozrachunki z tytułu świadczeń ZFŚS,
 - 246 Rozrachunki z tytułu depozytów,
 - 249 Rozliczenie kas fiskalnych,
 - 410 Inne świadczenia finansowane z budżetu,
 - 411 Pozostałe obciążenia,
 - 731 Sprzedaż towarów,
 - 732 Wartość sprzedanych towarów,
 - 910 Analiza kosztów w zadaniach,
 - 911 Analiza przychodów w zadaniach,
 - 920 Depozyty niepieniężne,
 - 921 Nagrody i promocja miasta,
 - 922 Zamówienia publiczne,
 - 932 Zobowiązania,
 - 933 Wydatki,

- 934 Koszty i inne obciążenia,
- 960 Plan dochodów budżetowych,
- 961 Należności z tytułu dochodów budżetowych analityka,
- 962 Rozliczenie dochodów budżetowych,
- 963 Dochody wykonane,
- 997 Zaangażowanie środków funduszy pomocowych,
- konto, które otrzymało inną nazwę i opis:
 - 201 Rozrachunki z dostawcami,
- konto, które otrzymało inny opis:
 - 980 Plan finansowy wydatków budżetowych,
- wykaz kont usuniętych, przeznaczonych do zapisów operacji niewystępujących w jednostce: 014, 015, 016, 017, 030, 073, 077, 131, 132, 134, 136, 138, 226, 227, 228, 230, 300, 310, 340, 490, 500, 530, 550, 580, 600, 620, 640, 820, 840, 853, 855, 870, 970, 981, 982, 983, 984, 985, 990, 992.

W polityce rachunkowości zapisano, że zasady klasyfikacji zdarzeń wynikają z komentarza do planu kont ujętego w załączniku nr 3 do rozporządzenia.

Dalej w części III ust. 2 polityki rachunkowości wymieniono konta księgi głównej, do których tworzy się księgi pomocnicze: 011, 013, 071, 072, 080, 082, 101, 130, 135, 137, 139, 141, 201, 221, 222, 223, 224, 225, 229, 231, 234, 235, 240, 245, 246, 249, 290, 330, 400, 401, 402, 403, 404, 405, 409, 410, 411, 700, 720, 731, 732, 750, 751, 760, 761, 770, 771, 800, 810, 851, 860, 910, 911, 920, 921, 922, 932, 933, 934, 960, 961, 963, 975, 976, 980, 998, 999.

Ponadto wskazano, że księgi pomocnicze mają postać: zbiorów kont, kartotek, tabel, komputerowych zbiorów danych, bilansu likwidowanej jednostki i innych urządzeń szczegółowych charakteryzujących przedmiot ewidencji konta głównego (m. in. dla składników rzeczowych jego: dane techniczne, wartość z dnia przyjęcia do ewidencji, dokonane odpisy umorzeniowe, odpowiedzialność materialna osób, którym zostały powierzone, miejsce użytkowania - pole spisowe, dla rozrachunków: osoby transakcji, stan należności i zobowiązań wobec poszczególnych stron), a w zakresie dochodów i wydatków oraz przychodów i rozchodów budżetowych są to podziały klasyfikacji budżetowej zgodnie z rozporządzeniem Ministra Finansów z dnia 02 marca 2010 r. w sprawie szczegółowej klasyfikacji dochodów, wydatków, przychodów i rozchodów oraz środków pochodzących ze źródeł zagranicznych.

W polityce rachunkowości nie wskazano jednak zasad powiązania ksiąg pomocniczych z kontami księgi głównej.

W związku z powyższym kontrolowana jednostka naruszyła art. 10 ust. 1 pkt 3 lit a ustawy o rachunkowości w myśl którego: *Jednostka powinna posiadać dokumentację opisującą w języku polskim przyjęte przez nią zasady (politykę) rachunkowości, a w szczególności dotyczące:*

3) sposobu prowadzenia ksiąg rachunkowych, w tym co najmniej:

a) zakładowego planu kont, ustalającego wykaz kont księgi głównej, przyjęte zasady klasyfikacji zdarzeń, zasady prowadzenia kont ksiąg pomocniczych oraz ich powiązania z kontami księgi głównej

Ewidencja na wybranych kontach rachunkowych.

W dniu 08.12.2016 r. kontrolujący dokonali pobrania danych w formie elektronicznej. pobrane zostały 4 pliki:

1. zapisy_konta_analityczne_pozabilansowe_.pdf
2. zapisy_konta_analityczne_bilansowe_.pdf
3. obroty_salda_gcs_2014.pdf
4. obroty_salda_GCS_2014.xlsx

Protokół pobrania danych w formie elektronicznej wraz z płytą znajdują się w aktach sprawy. Na podstawie pobranych danych, dokonano analizy zapisów na wybranych kontach księgowych.

Przeprowadzona analiza wykazała następujące nieprawidłowości:

W toku postępowania stwierdzono, że w 2014 r. GCS nie przestrzegało zasad rachunkowości budżetowej określonych w rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 289), a w szczególności w załączniku nr 3 „Plan kont dla jednostek budżetowych i samorządowych zakładów budżetowych” – dalej zwanym załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont.

• **Konto 130 – „Rachunek bieżący jednostki”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont konto 130 „Rachunek bieżący jednostki” służy do ewidencji stanu środków pieniężnych oraz obrotów na rachunku bankowym z tytułu wydatków i dochodów (wpływów) budżetowych objętych planem finansowym.

Na stronie Wn konta 130 ujmują się wpływy środków pieniężnych:

- 1) otrzymanych na realizację wydatków budżetowych zgodnie z planem finansowym oraz dla dysponentów niższego stopnia, w korespondencji z kontem 223;
- 2) z tytułu zrealizowanych przez jednostkę dochodów budżetowych (ewidencja szczegółowa według podziałek klasyfikacji dochodów budżetowych), w korespondencji z kontem 101, 221 lub innym właściwym kontem.

Na stronie Ma konta 130 ujmują się:

- 1) zrealizowane wydatki budżetowe zgodnie z planem finansowym jednostki, jak również środki pobrane do kasy na realizację wydatków budżetowych (ewidencja szczegółowa według podziałek klasyfikacji wydatków budżetowych), w korespondencji z właściwymi kontami zespołów: 1, 2, 3, 4, 7 lub 8;
- 2) okresowe przelewy dochodów budżetowych do budżetu, w korespondencji z kontem 222;
- 3) okresowe przelewy środków pieniężnych dla dysponentów niższego stopnia (ewidencja szczegółowa według dysponentów, którym przelano środki pieniężne), w korespondencji z kontem 223.

Zapisy na koncie 130 są dokonywane na podstawie dokumentów bankowych, w związku z czym musi zachodzić pełna zgodność zapisów między jednostką a bankiem.

Na koncie 130 obowiązuje zachowanie zasady czystości obrotów, co oznacza, że do błędnych zapisów, zwrotów nadpłat, korekt wprowadza się dodatkowo techniczny zapis ujemny.

Ewidencja szczegółowa do konta 130 jest prowadzona w szczegółowości planu finansowego dochodów i wydatków budżetowych.

Konto 130 może wykazywać saldo Wn, które oznacza stan środków pieniężnych na rachunku bieżącym jednostki budżetowej. Saldo konta 130 jest równe saldu sald wynikających z ewidencji szczegółowej prowadzonej dla kont:

- 1) wydatków budżetowych; konto 130 w zakresie wydatków budżetowych może wykazywać saldo Wn, które oznacza stan środków pieniężnych otrzymanych na realizację wydatków budżetowych, a niewykorzystanych do końca roku;
- 2) dochodów budżetowych; konto 130 w zakresie dochodów budżetowych może wykazywać saldo Wn, które oznacza stan środków pieniężnych z tytułu zrealizowanych dochodów budżetowych, które do końca roku nie zostały przebrane do budżetu.

Saldo konta 130 ulega likwidacji przez księgowanie:

- 1) przelewu środków pieniężnych niewykorzystanych do końca roku, w korespondencji z kontem 223;
- 2) przelewu do budżetu dochodów budżetowych pobranych, lecz nieprzebranych do końca roku, w korespondencji z kontem 222.

Zgodnie z wyjaśnieniami złożonymi w piśmie z dnia 19.10.2016 r. w roku 2014 kontrolowana jednostka posiadała następujące rachunki bankowe:

- rachunek bieżący wydatków 60 1440 1026 0000 0000 0036 3178 – symbol konta 130-1,
- rachunek bieżący dochodów 26 1440 1026 0000 0000 0036 3208 – symbol konta 130-2,
- rachunek podstawowy ZFŚS 06 1440 1026 0000 0000 0042 2932 – symbol konta 135-1,
- rachunek projektu PYDOS 48 1440 1026 0000 0000 1414 6318 – symbol konta 137-2,
- rachunek projektu COMENIUS REGIO 67 1440 1026 0000 0000 1630 7718 – symbol konta 137-3,
- rachunek depozytów 28 1440 1026 0000 0000 0042 2942 – symbol konta 139-1.

Do konta syntetycznego 130 prowadzone były wyłącznie następujące konta analityczne:

- 130-1 „Rachunek bieżący wydatków”,
- 130-2 „Rachunek bieżący dochodów”.

Ewidencja szczegółowa do konta 130 nie była prowadzona w szczególności planu finansowego dochodów i wydatków budżetowych.

Na kontach 130-1 oraz 130-2 nie zachowano zasady czystości obrotów, tzn. do błędnych zapisów, zwrotów nadpłat, korekt nie wprowadzano dodatkowego technicznego zapisu ujemnego.

I tak np. na kontach:

- 130-1 „Rachunek bieżący wydatków” w miesiącu listopadzie po stronie Wn zaksięgowano nie stosując zasady czystości obrotów:
 - w dniu 06.11.2014 r. kwotę 997,86 zł, tytułem „zwrot zapł za f-rę, 5011578809//22/1, 5011578810/22/1, 5011578808/22/1, 50115788” w korespondencji z kontem: 201-NETIA,
 - w dniu 07.11.2014 r. kwotę 492,00 zł, tytułem „uznanie r-ku wydatków bez zlec” w korespondencji z kontem: 240-2-98,
 - w dniu 19.11.2014 r. na kwotę 329,18 zł tytułem „zwrot zapł za f-rę 42/11/2014” w korespondencji z kontem 201-BALTIQ_PLAZA,
 - w dniu 14.11.2014 r. na kwotę 490,77 zł tytułem „zwrot zapł za f-rę, 02/kor/10/2014” w korespondencji z kontem 201-D&M_MEDIA,
 - w dniu 20.11.2014 r. na kwotę 1,44 zł tytułem „zwrot zapł za f-rę” w korespondencji z kontem 240-2-16

Wskutek powyższego obroty zarówno po stronie Wn jak i Ma konta 130- 1 „Rachunek bieżący wydatków” zostały zawyżone.

- 130-2 „Rachunek bieżący dochodów” w miesiącu styczniu po stronie Ma zaksięgowano nie stosując zasady czystości obrotów:
 - w dniu 07.01.2014 r. kwotę 270 zł, tytułem „rezygnacja z usługi, (A)FSK-2013/884/JB” w korespondencji z kontem: 221-HIRSCH_MACIEJ,
 - w dniu 24.01.2014 r. kwotę 300,00 zł tytułem „zwrot nadpłaty za wpisowe” w korespondencji z kontem 245-1,
 - w dniu 24.01.2014 r. kwotę 30,00 zł tytułem „zwrot nadpłaty” w korespondencji z kontem 245-1,
 - w dniu 24.01.2014 r. kwotę 30,00 zł tytułem „zwrot nadpłaty” w korespondencji z kontem 245-1,
 - w dniu 28.01.2014 r. kwotę 30,00 zł tytułem „przelew środków obcych” w korespondencji z kontem 245-1,
 - w dniu 30.01.2014 r. kwotę 30,00 zł tytułem „zwrot podwójnie wpłaconej kwoty” w korespondencji z kontem 245-1.

Wskutek powyższego obroty zarówno po stronie Wn jak i Ma konta 130- 2 „Rachunek bieżący dochodów” zostało zawyżzone.

- **Konto 137 – Rachunek środków pochodzących ze źródeł zagranicznych niepodlegających zwrotowi**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 137 służy do ewidencji operacji pieniężnych dokonywanych na rachunkach środków pochodzących ze źródeł zagranicznych niepodlegających zwrotowi innych niż środki europejskie. Na koncie 137 dokonuje się księgowania na podstawie dokumentów bankowych, w związku z czym musi zachodzić zgodność zapisów między jednostką a bankiem.

Na stronie Wn konta 137 ujmuje się wpływ tych środków na rachunek bankowy, a na stronie Ma wypływ tych środków.

Ewidencja szczegółowa prowadzona do konta 137 powinna umożliwić ustalenie stanu środków pochodzących ze źródeł zagranicznych niepodlegających zwrotowi w podziale na źródła ich pochodzenia.

Kontrolowana jednostka prowadziła konto księgowe 137 „Rachunki środków funduszy pomocowych”, do którego utworzyła następujące konta analityczne:

- 137-2 Rachunek obsługi projektu PYDOS – na którym księgowano operacje z rachunku bankowego 48 1440 1026 0000 0000 1414 6318 w 2014 r., były to dochody.
- 137-3 Rachunek obsługi projektu COMENIUS - na którym księgowano operacje z rachunku bankowego 67 1440 1026 0000 0000 1630 7718, zarówno dochody jak i wydatki.

Jednostka do konta 137 nie prowadziła kont analitycznych odrębnie dla dochodów i wydatków.

Ewidencja szczegółowa do konta 137 nie była prowadzona w szczególności planu finansowego dochodów i wydatków budżetowych.

- **Konto 201 – „rozrachunki z odbiorcami i dostawcami”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 201 służy do ewidencji rozrachunków i roszczeń krajowych i zagranicznych z tytułu dostaw, robót i usług, w tym również zaliczek na poczet dostaw, robót i usług oraz kaucji gwarancyjnych, a także należności z tytułu przychodów

finansowych. Na koncie 201 nie ujmuje się należności jednostek zaliczanych do dochodów budżetowych, które są ujmowane na koncie 221.

Konto 201 obciąża się za powstałe należności i roszczenia oraz za spłatę i zmniejszenie zobowiązań, a uznaje się za powstałe zobowiązania oraz spłatę i zmniejszenie należności i roszczeń.

Ewidencja szczegółowa do konta 201 może być prowadzona według podziałek klasyfikacji budżetowej oraz powinna zapewnić możliwość ustalenia należności i zobowiązań krajowych i zagranicznych według poszczególnych kontrahentów.

Konto 201 może mieć dwa salda. Saldo Wn oznacza stan należności i roszczeń, a saldo Ma – stan zobowiązań.

Zgodnie z **Zasadami (polityką) rachunkowości dla Gdyńskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji** konto 201 otrzymało inną nazwę i opis „Rozrachunki z dostawcami” - Konto 201 służy do ewidencji rozrachunków i roszczeń z tytułu dostaw, robót i usług, w tym również zaliczek na poczet dostaw, robót i usług oraz kaucji gwarancyjnych. Ewidencja szczegółowa do konta 201 powinna zapewnić możliwość ustalenia zobowiązań według poszczególnych kontrahentów. Konto 201 może mieć dwa salda, saldo Wn oznacza stan należności i roszczeń, a saldo Ma stan zobowiązań.

Kontrowana jednostka nie prowadziła ewidencji szczegółowej do konta 201 według podziałek klasyfikacji budżetowej.

Do konta 201 utworzono wyłącznie konta analityczne wg poszczególnych kontrahentów np.:

- 201-BOI_INWEST-WYBRZEŻE [Biuro Obsługi Inwestycji Inwest-Wybrzeże]
- 201-BOMI [BOMI s.a. Gdynia]
- 201-BORN_TO__RESCUE [Born To Rescue Gdynia]
- 201-BORTEX [BORTEX Sylwester Borkowski Reda]
- 201-BORUSZEWSKI [Arkadiusz Boruszewski Prywatna Firma SWC]
- 201-BOWI [Bowi Eugeniusz Borówka Gdansk]
- 201-BOXMET [Boxmet Medical sp. z o.o. Pieszyce]
- 201-BRAMAG [BRAMAG Wojciech Majcher Gdynia]
- 201-BRIGGEN [Briggen tre Kronor AB Stockholm]
- 201-BSG_SP [BSG Sp. z o.o. Zgierz]
- 201-BTF [Bezpieczeństwo Twojej Firmy Kamil Skamar]
- 201-BUDIMEX [Budimex SA]
- 201-BUTTERFLY [Butterfly Agnieszka Borowy Szczecin]
- 201-BUWIGA [BUWIGA WIESŁAW ABRAMOWICZ IŁAWA]
- 201-BYSZKIEWICZ_ADAM [Adam Byszkiewicz Gdańsk]
- 201-BZ_PRIMA [BZ_PRIMA]
- 201-CAMSAT [CAMSAT Gralak Przemysław Solec Kujawski]
- 201-CAN [Can International Trade INC. sp. zo.o. G]
- 201-CANAL+ [Canal + Cyfrowy sp z o.o. Warszawa]

• **Konto 221 – „Należności z tytułu dochodów budżetowych”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 221 służy do ewidencji należności jednostek z tytułu dochodów budżetowych.

Na stronie Wn konta 221 ujmuje się ustalone należności z tytułu dochodów budżetowych i zwroty nadpłat.

Na stronie Ma konta 221 ujmuje się wpłaty należności z tytułu dochodów budżetowych oraz odpisy (zmniejszenia) należności.

Na koncie 221 ujmuje się również należności z tytułu podatków pobieranych przez właściwe organy. Zapisy z tego tytułu mogą być dokonywane na koniec okresów sprawozdawczych na podstawie sprawozdań z ewidencji podatkowej (zaległości i nadpłaty).

Ewidencja szczegółowa do konta 221 powinna być prowadzona według dłużników i podziałek klasyfikacji budżetowej oraz budżetów, których należności dotyczą.

Konto 221 może wykazywać dwa salda. Saldo Wn oznacza stan należności z tytułu dochodów budżetowych, a saldo Ma – stan zobowiązań jednostki budżetowej z tytułu nadpłat w tych dochodach.

Kontrowana jednostka nie prowadziła ewidencji szczegółowej do konta 221 według podziałek klasyfikacji budżetowej.

Do konta 221 utworzono tylko 2 konta analityczne wg podziałek klasyfikacji budżetowej:

- 221-1-92605-G001-D0920 „Należn z tyt doch budżet § 0920” (BO 210 530,18 zł, Obroty Wn 43 433,62 zł, Obroty narastająco + BO 253 963,80 zł, Saldo Wn 253 963,80 zł)
- 221-1-92605-G001-D0970 „Należn z tyt doch budżet § 0970” (BO 0,00 zł, Obroty Wn 1 881,38 zł, Obroty Ma 1 666,69 zł, Saldo Wn 214,69 zł)

Pozostałe konta analityczne do konta 221 zostały utworzone wyłącznie według dłużników, np.

- 221-AGATRANS (AGATRANS ANNA KUTKOWSKA)
- 221-AGENCJA_RAKI (AGEBNCJA RAKI LUBLIN)
- 221-AGNIESZKA_SŁONIEWSKA (Agnieszka Słoniewska Architekt Gdańsk-Wr)
- 221-AIRBORN (AIRBORN SP. Z O.O. Gdynia)
- 221-AJW_VENTURES_JACEK_W (AJW VENTURES Jacek Wesołowski Gdynia,)
- 221-AKADEMIA_JACHTINGU (Akademia Jachtingu Maciej Biechowski Gd)
- 221-AKADEMIA_KARATE (Pomorska Akademia Karate Tradycyjnego Gd)
- 221-AKADEMIA_MARYNARKI (Akademia Marynarki Wojennej Gdynia)
- 221-AKADEMIA_MORSKA (Akademia Morska Gdynia)
- 221-AKADEMIA_PIŁKARSKA (Stowarzyszenie Gdynska Akademia Piłkarsk)
- 221-AKADEMICKI_KLUB_ŻEGLARSKI
- 221-AKADEMICKI_ZWIĄZEK (Akademicki Związek Sportowy - Organizacji)
- 221-AKADEMICKIE_INKUBATO (Akademickie Inkubatory Przedsiębiorczość)
- 221-AKUKU (Stowarzyszenie A KUKU Sztuka Gdynia)
- 221-AKWEDUKT_KIELCE (Towarzystwo Sportowe Akwedukt Kielce Kie)
- 221-AKWEN_SERVICES (Akwen Service s.c. C.E. Możejewski Gdyn)
- 221-ALEXANDER (Zakład Produkcyjny "Alexander" Piotr Pun)
- 221-ALLEGRO (Allegro sp. z o.o. spółka komandytowa Wa)

• **Konto 720 – „Przychody z tytułu dochodów budżetowych”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 720 służy do ewidencji przychodów z tytułu dochodów budżetowych związanych bezpośrednio z podstawową działalnością jednostki, w szczególności dochodów, do których zalicza się podatki, składki, opłaty, inne dochody budżetu państwa, jednostek samorządu terytorialnego oraz innych jednostek, należne na podstawie odrębnych ustaw lub umów międzynarodowych. W końcu roku obrotowego saldo konta 720 przenosi się na konto 860. Na koniec roku konto 720 nie wykazuje salda.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o rachunkowości: „Przyjęte zasady (politykę) rachunkowości należy stosować w sposób ciągły, dokonując w kolejnych latach obrotowych jednakowego grupowania operacji gospodarczych, wyceny aktywów i pasywów, w tym także dokonywania odpisów amortyzacyjnych lub umorzeniowych, ustalania wyniku finansowego i sporządzania sprawozdań finansowych tak, aby za kolejne lata informacje z nich wynikające były porównywalne. Wykazane w księgach rachunkowych na dzień ich zamknięcia stany aktywów i pasywów należy ująć w tej samej wysokości, w otwartych na następny rok obrotowy księgach rachunkowych.”

Niewątpliwie z powyższego przepisu wynika, iż wszystkie konta analityczne, które wykazują saldo na koniec roku obrotowego powinny zostać przeniesione na bilans otwarcia roku następnego. Natomiast kontrolowana jednostka do konta 720 prowadziła niżej wymienione konta analityczne, które na koniec roku wykazały następujące salda:

konto syntetyczne 720 (Przych. z tyt. dochodów budżetowych) – obroty Wn 4 128 829,88 zł, obroty Ma 4 128 829,88 zł, per saldo 0,00 zł

konta analityczne 720-AVI (Przych. z tyt. dochodów budżetowych) – obroty Wn 4 128 829,88 zł, obroty Ma 4 128 829,88 zł, per saldo 0,00 zł,

do którego utworzono konta analityczne:

- 1) 720-AVI-1-92605-G001-D0750-01 (Przychody z najmu i dzierżawy §0750) – saldo Ma 1 812 318,76 zł
- 2) 720-AVI-1-92605-G001-D0830 (Wpływy z usług §0830) – saldo Ma 967 004,59 zł
- 3) 720-AVI-1-92605-G001-D0830-01 (Wpływy z usług §0830) – saldo Ma 1 256 610,98 zł
- 4) 720-AVI-1-92605-G001-D0970 (Wpływy z różnych dochodów §0970) – saldo Ma 4 690,20 zł
- 5) 720-AVI-4-92605-UE02-D2707 (Środki unijne PYDOS §2707) – saldo Ma 88 205,35 zł
- 6) 720-AVI-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2013) – saldo Wn 4 128 829,88 zł.

Na koniec roku obrotowego jednostka nie przeniosła sald poszczególnych kont analitycznych (poz. 1-5), na konto 860 „Wynik finansowy” lecz sumę obrotów Ma kont analitycznych, tj.: 4 128 829,88 zł zapisała na stronie Wn konta analitycznego 720-AVI-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2013) (poz. 6) w korespondencji z kontem 860.

W skutek powyższego wszystkie wyżej wymienione konta analityczne na koniec roku wykazywały salda.

• **Konto 750 – „Przychody finansowe”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 750 służy do ewidencji przychodów finansowych. Na stronie Ma konta 750 ujmuje się przychody z tytułu operacji finansowych, w szczególności przychody ze sprzedaży papierów wartościowych, przychody z udziałów i akcji, dywidendy oraz odsetki od udzielonych pożyczek, dyskonto przy zakupie weksli, czeków obcych i papierów wartościowych oraz odsetki za zwłokę w zapłacie należności, dodatnie różnice kursowe.

Ewidencja szczegółowa prowadzona do konta 750 powinna zapewnić wyodrębnienie przychodów finansowych z tytułu udziałów w innych podmiotach gospodarczych, należne jednostce odsetki. W końcu roku obrotowego przenosi się przychody finansowe na stronę Ma konta 860 (Wn konto 750). Na koniec roku konto 750 nie wykazuje salda.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o rachunkowości: „Przyjęte zasady (politykę) rachunkowości należy stosować w sposób ciągły, dokonując w kolejnych latach obrotowych jednakowego

grupowania operacji gospodarczych, wyceny aktywów i pasywów, w tym także dokonywania odpisów amortyzacyjnych lub umorzeniowych, ustalania wyniku finansowego i sporządzania sprawozdań finansowych tak, aby za kolejne lata informacje z nich wynikające były porównywalne. Wykazane w księgach rachunkowych na dzień ich zamknięcia stany aktywów i pasywów należy ująć w tej samej wysokości, w otwartych na następny rok obrotowy księgach rachunkowych.”

Niewątpliwie z powyższego przepisu wynika, iż wszystkie konta analityczne, które wykazują saldo na koniec roku obrotowego powinny zostać przeniesione na bilans otwarcia roku następnego. Natomiast kontrolowana jednostka do konta 750 prowadziła niżej wymienione konta analityczne, które na koniec roku wykazały następujące salda:

konto syntetyczne 750 (Przychody finansowe) – obroty Wn 277 531,67 zł, obroty Ma 277 531,67zł, per saldo 0,00 zł,

konta analityczne 750- GII (Odsetki) – obroty Wn 277 531,67zł, obroty Ma 277 531,67zł, per saldo 0,00 zł,

do którego utworzono konta analityczne:

- a. 750-GII-1-92605-G001-D0900-01 (Odsetki od dotacji niewykorzystanych) – saldo Ma 187,00 zł,
- b. 750-GII-1-92605-G001-D0920-02 (Odsetki od zaległych należności) – saldo Ma 276 703,29 zł,
- c. 750-GII-4-92605-UE03-D0921-03 (Odsetki bankowe Comenius Regio kwalifik) – saldo Ma 481,04 zł,
- d. 750-GII-4-92605-UE03-D0922-04 (Odsetki bankowe Comenius Regio wkł własn) saldo Ma 160,34 zł,
- e. 750-GII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) – saldo Wn 277 531,67 zł.

Na koniec roku obrotowego jednostka nie przeniosła sald poszczególnych kont analitycznych (poz. 1-4), na konto 860 „Wynik finansowy” lecz sumę obrotów Ma kont analitycznych, tj.: 277 531,67 zł zapisała na stronie Wn konta analitycznego 750-GII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) (poz. 5) w korespondencji z kontem 860.

W skutek powyższego wszystkie wyżej wymienione kontach analityczne na koniec roku wykazywały salda.

• **Konto 751 – „Koszty finansowe”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 751 służy do ewidencji kosztów finansowych. Na stronie Wn konta 751 ujmuje się w szczególności wartość sprzedanych udziałów, akcji i innych papierów wartościowych, odsetki od obligacji, odsetki od kredytów i pożyczek, odsetki za zwłokę w zapłacie zobowiązań, z wyjątkiem obciążających środki trwałe w budowie, odpisy aktualizujące wartość należności z tytułu operacji finansowych, dyskonto przy sprzedaży weksli, czeków obcych i papierów wartościowych, ujemne różnice kursowe, z wyjątkiem obciążających środki trwałe w budowie. Ewidencja szczegółowa prowadzona do konta 751 powinna zapewnić wyodrębnienie w zakresie kosztów operacji finansowych – naliczone odsetki od pożyczek i odsetki za zwłokę od zobowiązań. W końcu roku obrotowego przenosi się koszty operacji finansowych na stronę Wn konta 860 (Ma konto 751).

Na koniec roku konto 751 nie wykazuje salda.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o rachunkowości: „Przyjęte zasady (politykę) rachunkowości należy stosować w sposób ciągły, dokonując w kolejnych latach obrotowych jednakowego grupowania operacji gospodarczych, wyceny aktywów i pasywów, w tym także dokonywania odpisów amortyzacyjnych lub umorzeniowych, ustalania wyniku finansowego i sporządzania

sprawozdań finansowych tak, aby za kolejne lata informacje z nich wynikające były porównywalne. Wykazane w księgach rachunkowych na dzień ich zamknięcia stany aktywów i pasywów należy ująć w tej samej wysokości, w otwartych na następny rok obrotowy księgach rachunkowych.”

Niewątpliwie z powyższego przepisu wynika, iż wszystkie konta analityczne, które wykazują saldo na koniec roku obrotowego powinny zostać przeniesione na bilans otwarcia roku następnego. Natomiast kontrolowana jednostka do konta 751 prowadziła niżej wymienione konta analityczne, które na koniec roku wykazały następujące salda:

konto syntetyczne 751 (Koszty finansowe) – obroty Wn 254 897,58 zł, obroty Ma 254 897,58zł, per saldo 0,00 zł,

konta analityczne 751-HII (Inne koszty finansowe) – obroty Wn 254 897,58 zł, obroty Ma 254 897,58 zł, per saldo 0,00 zł,

do którego utworzono konta analityczne:

- 1) 751-HII-1-92605-G001-K1 (Odp akt należn-Ods od należn zapł po ter) – saldo Wn 933,78 zł,
- 2) 751-HII-1-92605-G001-K2 (Odp akt należn-Odset od zalegl należn) – saldo Wn 253 963,80 zł,
- 3) 751-HII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) - saldo Ma 254 897,58 zł.

Na koniec roku obrotowego jednostka nie przeniosła sald poszczególnych kont analitycznych (poz. 1, 2), na konto 860 „Wynik finansowy” lecz sumę obrotów Wn kont analitycznych, tj.: 254 897,58 zł zapisała na stronie Ma konta analitycznego 751-HII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) (poz. 3) w korespondencji z kontem 860.

W skutek powyższego wszystkie wyżej wymienione kontach analityczne na koniec roku wykazywały salda.

• **Konto 760 – „Pozostałe przychody operacyjne”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 760 służy do ewidencji przychodów niezwiązanych bezpośrednio z podstawową działalnością jednostki, w tym wszelkich innych przychodów niż podlegające ewidencji na kontach: 700, 720, 730, 750.

W szczególności na stronie Ma konta 760 ujmuje się:

- 1) przychody ze sprzedaży materiałów w wartości cen zakupu lub nabycia materiałów;
- 2) przychody ze sprzedaży środków trwałych, wartości niematerialnych i prawnych oraz środków trwałych w budowie;
- 3) odpisane przedawnione zobowiązania, otrzymane odszkodowania, kary, nieodpłatnie otrzymane, w tym w drodze darowizny, aktywa umarzane jednorazowo, rzeczowe aktywa obrotowe;
- 4) równowartość odpisów amortyzacyjnych od środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych otrzymanych nieodpłatnie przez samorządowy zakład budżetowy, a także od środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych, na sfinansowanie których samorządowy zakład budżetowy otrzymał środki pieniężne, w korespondencji ze stroną Wn konta 800;
- 5) zmniejszenie stanu produktów w korespondencji ze stroną Wn konta 490.

W końcu roku obrotowego przenosi się pozostałe przychody operacyjne na stronę Ma konta 860, w korespondencji ze stroną Wn konta 760.

Na koniec roku konto 760 nie wykazuje salda.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o rachunkowości: „Przyjęte zasady (politykę) rachunkowości należy stosować w sposób ciągły, dokonując w kolejnych latach obrotowych jednakowego

grupowania operacji gospodarczych, wyceny aktywów i pasywów, w tym także dokonywania odpisów amortyzacyjnych lub umorzeniowych, ustalania wyniku finansowego i sporządzania sprawozdań finansowych tak, aby za kolejne lata informacje z nich wynikające były porównywalne. Wykazane w księgach rachunkowych na dzień ich zamknięcia stany aktywów i pasywów należy ująć w tej samej wysokości, w otwartych na następny rok obrotowy księgach rachunkowych.”

Niewątpliwie z powyższego przepisu wynika, iż wszystkie konta analityczne, które wykazują saldo na koniec roku obrotowego powinny zostać przeniesione na bilans otwarcia roku następnego. Natomiast kontrolowana jednostka do konta 760 prowadziła niżej wymienione konta analityczne, które na koniec roku wykazały następujące salda:

konto syntetyczne 760 (Pozostałe przychody operacyjne) – obroty Wn 276 219,35 zł, obroty Ma 276 219,35 zł, per saldo 0,00 zł,

konta analityczne 760-DIII (Inne przychody operacyjne) – obroty Wn 276 219,35 zł, obroty Ma 276 219,35 zł, per saldo 0,00 zł,

do którego utworzono konta analityczne:

- 1) 760-DIII-1-92605-G001-D0970-01 (Zaokrąglenia) – saldo Ma 5,28 zł,
- 2) 760-DIII-1-92605-G001-D0970-02 (Kary umowne) – saldo Ma 236 606,48 zł,
- 3) 760-DIII-1-92605-G001-D0970-04 (Zwrot kosztów zast. procesowego) – saldo Ma 7 933,00 zł,
- 4) 760-DIII-1-92605-G001-P0970-08 (Odpisy aktualizujące należności) – saldo Ma 595,00 zł,
- 5) 760-DIII-1-92605-G001-P0970-09 (Przychody z lat poprzednich) – saldo Ma 272,16 zł,
- 6) 760-DIII-1-92605-G001-P0970-10 (Odszkodowania) – saldo Ma 30 807,43 zł,
- 7) 760-DIII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) – saldo Wn 276 219,35 zł.

Na koniec roku obrotowego jednostka nie przeniosła sald poszczególnych kont analitycznych (poz. 1-6), na konto 860 „Wynik finansowy” lecz sumę obrotów Ma kont analitycznych, tj.: 276 219,35 zł zapisała na stronie Wn konta analitycznego 760-DIII-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku 2014) (poz. 7) w korespondencji z kontem 860.

W skutek powyższego wszystkie wyżej wymienione kontach analityczne na koniec roku wykazywały salda.

Analogiczny sposób księgowania z końcem roku budżetowego, poprzez dodanie zapisu na dodatkowym koncie analitycznym z rozszerzeniem BZ_2014 o nazwie „Bilans zamknięcia roku 2014”, dotyczył kont zespołu 4, konta 731 oraz 732.

• **Konto 980 – „Plan finansowy wydatków budżetowych”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 980 służy do ewidencji planu finansowego wydatków budżetowych dysponenta środków budżetowych.

Na stronie Wn konta 980 ujmuje się plan finansowy wydatków budżetowych oraz jego zmiany.

Na stronie Ma konta 980 ujmuje się:

- 1) równowartość zrealizowanych wydatków budżetu;
- 2) wartość planu niewygasających wydatków budżetu do realizacji w roku następnym;
- 3) wartość planu niezrealizowanego i wygasłego.

Ewidencja szczegółowa do konta 980 jest prowadzona w szczególności planu finansowego wydatków budżetowych.

Konto 980 nie wykazuje na koniec roku salda.

Zgodnie z **Zasadami (polityką) rachunkowości dla Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji** konto 980 „Plan finansowy wydatków budżetowych” otrzymało inny opis - konto 980 służy do ewidencji planu finansowego wydatków budżetowych dysponenta środków budżetowych. Na stronie Ma konta 980 ujmuje się plan finansowy wydatków budżetowych oraz jego zwiększenia. Na stronie Wn konta 980 ujmuje się zmniejszenia pionu finansowego wydatków budżetowych. Ewidencja szczegółowa do konta 980 jest prowadzona w szczegółowości planu finansowego wydatków budżetowych. Na koniec roku konto 980 wykazywać będzie saldo Ma oznaczające wysokość planu finansowego wydatków budżetowych jednostki na koniec roku. Saldo konta 980 nie jest przenoszone na początek przyszłego roku. Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdania Rb-28.

Natomiast GCS prowadził konto 980 „Plan finansowy wydatków budżetowych”, które funkcjonowało niezgodnie z ww. zasadami, w następujący sposób:

- po stronie Ma ujęto plan finansowy wydatków budżetowych oraz jego zwiększenia,
- po stronie Wn ujęto zmniejszenia planu finansowego,
- na koncie w ogóle nie ujmowano równowartości zrealizowanych wydatków.
- na koniec roku obrotowego konto wykazywało saldo Ma w wysokości 42 825 043,00 zł, tj. wartość planu finansowego wydatków budżetowych jednostki po zmianach.

• **Konto 998 – „Zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 998 – „Zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego”

Konto 998 służy do ewidencji prawnego zaangażowania wydatków budżetowych ujętych w planie finansowym jednostki budżetowej danego roku budżetowego oraz w planie finansowym niewygasających wydatków budżetowych ujętych do realizacji w danym roku budżetowym.

Na stronie Wn konta 998 ujmuje się:

- 1) równowartość sfinansowanych wydatków budżetowych w danym roku budżetowym;
 - 2) równowartość zaangażowanych wydatków, które będą obciążały wydatki roku następnego.
- Na stronie Ma konta 998 ujmuje się zaangażowanie wydatków, czyli wartość umów, decyzji i innych postanowień, których wykonanie spowoduje konieczność dokonania wydatków budżetowych w roku bieżącym.

Ewidencja szczegółowa do konta 998 jest prowadzona według podziałek klasyfikacyjnych planu finansowego, z wyodrębnieniem planu niewygasających wydatków.

Na koniec roku konto 998 nie wykazuje salda.

Natomiast GCS prowadził konto 998 „Zaangażowanie wyd budż roku bieżącego”, które funkcjonowało niezgodnie z ww. zasadami, w następujący sposób:

- jak wynika z opisów operacji, po stronie Ma konta, ujęto wartość zawartych umów lub faktur,
- po stronie Wn ujęto „przelew vat naliczonego”,
- na koncie w ogóle nie ujmowano równowartości sfinansowanych wydatków budżetowych w danym roku budżetowym.
- na koniec roku obrotowego konto wykazywało saldo Ma w wysokości 41 063 573,43 zł. (w sprawozdaniu Rb-28S z wykonania planu wydatków w budżetowych jednostek samorządu terytorialnego – okres sprawozdawczy do końca 2014 r. wydatki wykonane 41 063 566,53 zł).

Ponadto w toku kontroli sprawdzono nieprawidłowe zapisy na koncie 998-1-75075-G013-W4300 „Zaang Promocja Miasta § 4300” w zakresie umów zawartych na promocję miasta

Gdyni, które były przedmiotem kontroli w niniejszym postępowaniu. Stwierdzono rozbieżności pomiędzy rzeczywistą datą zawarcia umów a datą, pod jaką zostały zapisane na ww. koncie.

Lp	Nr umowy, kontrahent	Wartość umowy	Data zawarcia umowy	Data ujęcia umowy na koncie 998 po str. Ma	Data sprzedaży	Data wystawienia faktury	Wartość brutto FV	Data zapłaty
1.	99/JB/2014 Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska	32.000,00	05.03.2014	28.03.2014	11.03.2014	11.03.2014	32.000,00	13.03.2014
2.	117/JB/2014 Murator Expo Spółka z o.o.	361.350,00	01.04.2014	24.04.2014	06.04.2014 03.08.2014	30.04.2014 05.08.2014	144.540,00 216.810,00	04.07.2014 27.08.2014
3.	72/JB/2014 AC Event Agata Czerwińska	247.214,00	05.02.2014	19.02.2014	09.02.2014	14.02.2014	247.214,00	28.02.2014
4.	207/JB/2014 Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska	150.000,00	10.06.2014	30.06.2014	09.07.2014 14.07.2014 04.11.2014	09.07.2014 14.07.2014 04.11.2014	80.000,00 35.000,00 35.000,00	15.07.2014 18.07.2014 10.11.2014
5.	318/JB/2014 Stowarzyszenie Polski Związek Futbolu Amerykańskiego	194.740,00	29.07.2014	31.07.2014	22.08.2014	22.08.2014	194.740,00	29.08.2014
6.	330/JB/2014 Polski Związek Żeglarski	1.858.161,00	11.08.2014	27.08.2014	26.08.2014	26.08.2014	1.858.161,00	27.08.2014
7.	331/JB/2014 Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółka Jawna	590.985,00	06.08.2014	25.08.2014	10.08.2014	11.08.2014	590.985,00	22.08.2014
8.	140/JB/2014 Arka Gdynia Sportowa SA	307.500,00	23.04.2014	30.04.2014	Maj 2014 cze 2014	15.05.2014 09.06.2014	153.750,00 153.750,00	21.05.2014 24.06.2014
9.	366/JB/2014 Arka Gdynia Sportowa SA	1.200.000,00	03.09.2014	11.09.2014	Wrz 2014 Paź 2014 Wrz 2014 Paź 2014 Lis 2014	22.09.2014 06.10.2014 11.09.2014 20.10.2014 03.11.2014	225.000,00 225.000,00 300.000,00 225.000,00 225.000,00	24.09.2014 09.10.2014 11.09.2014 24.10.2014 05.11.2014
10	389/JB/2014 Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	515.250,00	29.09.2014	30.09.2014	20.10.2014 10.11.2014 01.12.2014 22.12.2014	20.10.2014 10.11.2014 01.12.2014 22.12.2014	128.800,00 128.800,00 128.800,00 128.850,00	03.11.2014 21.11.2014 05.12.2014 29.12.2014
11	390/JB/2014 Gdyński Klub Koszykówki Arka SA	715.250,00	29.09.2014	30.09.2014	20.10.2014 12.11.2014 05.12.2014 28.12.2014	20.10.2014 12.11.2014 05.12.2014 28.12.2014	173.000,00 180.750,00 180.750,00 180.750,00	28.10.2014 21.11.2014 16.12.2014 31.12.2014

Jak wynika z powyższej tabeli, 11 ww. umów nie zostało ujętych na koncie 998 w dacie ich zawarcia.

Jednocześnie, 5 z ww. umów zostało ujętych na koncie 998 po dacie sprzedaży wynikającej z faktur VAT wystawionych przez kontrahentów:

1. Stowarzyszenie Klub Sportowy Bałtyk Gdynia Akademia Piłkarska na podstawie umowy nr 99/JB/2014
2. Murator Expo Spółka z o.o. na podstawie umowy nr 117/JB/2014
3. AC Event Agata Czerwińska na podstawie umowy nr 72/JB/2014
4. Polski Związek Żeglarski na podstawie umowy nr 330/JB/2014
5. Sport Evolution – Pawelec i Spółka Spółka Jawna na podstawie umowy nr 331/JB/2014

Ponadto, daty pod którymi ujęto na koncie 998 umowy z poz. 1 i 7 powyższej tabeli, są późniejsze nawet niż data zapłaty.

Zaangażowanie wydatków z tytułu umowy nr 366/JB/2014 zawartej z Arka Gdynia Sportowa SA ujęte zostały na koncie 998 dopiero w dacie wystawienia pierwszej faktury i zapłaty za nią.

- **Konto 999 – „Zaangażowanie wydatków budżetowych przyszłych lat”**

Zgodnie z załącznikiem nr 3 do rozporządzenia w sprawie szczegółowych zasad rachunkowości oraz planu kont, konto 999 służy do ewidencji prawnego zaangażowania wydatków budżetowych przyszłych lat oraz niewygasających wydatków, które mają być zrealizowane w latach następnych.

Na stronie Wn konta 999 ujmuje się równowartość zaangażowanych wydatków budżetowych w latach poprzednich, a obciążających plan finansowy roku bieżącego jednostki budżetowej lub plan finansowy niewygasających wydatków przeznaczony do realizacji w roku bieżącym.

Na stronie Ma konta 999 ujmuje się wysokość zaangażowanych wydatków lat przyszłych.

Ewidencja szczegółowa do konta 999 jest prowadzona według podziałek klasyfikacyjnych planu finansowego, z wyodrębnieniem planu niewygasających wydatków.

Na koniec roku konto 999 może wykazywać saldo Ma oznaczające zaangażowanie wydatków budżetowych lat przyszłych.

GCS prowadził konto 999 „Zaangażowanie wyd budż przyszłych lat”, które funkcjonowało niezgodnie z ww. zasadami, w następujący sposób:

- nie wystąpił bilans otwarcia (BO po stronie Wn i Ma równa się 0,00 zł)
- po stronie Wn nie wystąpiły w ogóle obroty,
- jak wynika z opisów operacji, po stronie Ma konta, ujęto wartość zawartych umów lub faktur.

Sprawozdania budżetowe.

Kontrolowana samorządowa jednostka budżetowa przedstawiła do kontroli następujące sprawozdania:

- Rb-27S z wykonania planu dochodów budżetowych samorządowej jednostki budżetowej za okres sprawozdawczy do końca 2014 r.:
 - nie obejmujące dochodów sklasyfikowanych w paragrafach z czwartą cyfrą 1 „*Finansowanie programów ze środków bezzwrotnych pochodzących z Unii Europejskiej*” oraz 2 „*Współfinansowanie programów realizowanych ze środków bezzwrotnych pochodzących z Unii Europejskiej*”,
 - obejmujące dochody sklasyfikowane w paragrafach z czwartą cyfrą 1 i 2;
- Rb-28S z wykonania planu wydatków budżetowych samorządowej jednostki budżetowej za okres sprawozdawczy do końca 2014 r.:
 - nie obejmujące wydatków sklasyfikowanych w paragrafach z czwartą cyfrą 1 i 2:
 - ✓ sporządzone w zakresie „GWB zadania własne gminy realizowane przez GOSiR”,
 - ✓ sporządzone w zakresie „GRB zadania własne gminy realizowanych przez Rady Dzielnic”,
 - sporządzone w zakresie „GWB zadania własne gminy realizowane przez GOSiR” oraz „GRB zadania własne gminy realizowanych przez Rady Dzielnic”;

- ✓ nie obejmujące wydatków sklasyfikowanych w paragrafach z czwartą cyfrą 1 i 2,
- ✓ obejmujące wydatki sklasyfikowane w paragrafach z czwartą cyfrą 1 i 2;
- RB-N kwartalne sprawozdanie o stanie należności oraz wybranych aktywów finansowych według stanu na koniec IV kwartału roku 2014;
- RB-Z kwartalne sprawozdanie o stanie zobowiązań wg tytułów dłużnych oraz poręczeń i gwarancji według stanu na koniec IV kwartału roku 2014.

Do sprawozdań Rb-27S oraz Rb-28S za okres sprawozdawczy do końca 2014 r. zastosowanie miały przepisy rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 16 stycznia 2014 r. w sprawie sprawozdawczości budżetowej (Dz.U. z 2014 r. poz. 119).

Zgodnie z § 6 ust. 1 pkt 1 ww. rozporządzenia sprawozdania jednostkowe są sporządzane przez kierowników jednostek organizacyjnych na podstawie ewidencji księgowej. Zgodnie z § 9 ust. 1 i 2 kierownicy jednostek są obowiązani sporządzać sprawozdania rzetelnie i prawidłowo pod względem merytorycznym i formalno-rachunkowym; kwoty wykazane w sprawozdaniach powinny być zgodne z danymi wynikającymi z ewidencji księgowej.

Szczegółowy sposób sporządzania sprawozdań budżetowych w zakresie budżetów jednostek samorządu terytorialnego określono w instrukcji stanowiącej załącznik nr 39 do ww. rozporządzenia.

Zgodnie z § 2 ust. 4 rozdziału 1 „Sprawozdanie Rb-27S z wykonania dochodów budżetowych samorządowej jednostki budżetowej/jednostki samorządu terytorialnego” ww. instrukcji, jednostki budżetowe podległe jednostkom samorządu terytorialnego sporządzają sprawozdania jednostkowe z wykonania planu dochodów budżetowych zgodnie z § 3 ust. 2, który w ostatnim zdaniu stanowi, że dochody wykonane wykazuje się na podstawie danych księgowości analitycznej dochodów budżetowych do rachunku bieżącego – subkonto dochodów oraz do kasy jednostki i zapłaconych kartą płatniczą.

Zgodnie z § 9 ust. 2 pkt 3 rozdziału 4 „Sprawozdanie Rb-28S z wykonania planu wydatków budżetowych samorządowej jednostki budżetowej/jednostki samorządu terytorialnego” ww. instrukcji, w sprawozdaniu w kolumnie „Wydatki wykonane” wykazuje się zrealizowane wydatki na podstawie danych księgowości analitycznej do rachunku bieżącego; w sprawozdaniu rocznym w kolumnie „Wydatki wykonane” wykazuje się zrealizowane wydatki, w tym wydatki które nie wygasły z upływem roku budżetowego oraz wydatki zrealizowane w ramach funduszu sołeckiego.

W wyniku analizy sprawozdań budżetowych Rb-27S oraz Rb-28S za okres sprawozdawczy do końca roku 2014 w powiązaniu z zestawieniem obrotów i sald za okres 01.01.2014-31.12.2014 ustalono, że razem dochody wykonane oraz razem wydatki wykonane wykazane w sprawozdaniach nie były zgodne z danymi wynikającymi z księgowości analitycznej do rachunku bieżącego:

- w Rb-27S wykazano dochody wykonane w łącznej kwocie 4.826.604,52 zł,
- w Rb-28S wykazano wydatki wykonane w łącznej kwocie 41.063.566,53 zł
- obroty na kontach analitycznych:
 - 130-1 „Rachunek bieżący wydatków” – 43.170.184,48 zł,
 - 130-2 „Rachunek bieżący dochodów” – 5.823.527,32 zł,
 - 137-2 „Rachunek obsługi projektu PYDOS” – 88.205,33 zł,
 - 137-3 „Rachunek obsługi projektu COMENIUS” – 126.098,13 zł.

Ewidencjonowanie dochodów oraz wydatków na kontach analitycznych do rachunku bieżącego z naruszeniem zasad określonych w załączniku nr 3 do rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych

oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej (niestosowanie zasady czystości obrotów, nieprowadzenie ewidencji w szczególności planu finansowego dochodów i wydatków budżetowych), uniemożliwiło prawidłowe, na podstawie danych księgowości analitycznej do rachunku bieżącego, sporządzenie sprawozdań Rb-27S oraz Rb-28S.

Plan finansowy

Na podstawie zarządzenia nr 1/JB/2014 Dyrektora Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Gdyni z dnia 02 stycznia 2014 r. (które weszło w życie z dniem 01.01.2014 r.) w sprawie ustalenia planu finansowego Gdynskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji jednostki budżetowej na rok 2014, ustalono dla GOSiR na rok 2014 plan finansowy, na który składają się:

1. plan dochodów jednostki na kwotę **3.650.961 zł**, w tym dochody majątkowe 1.704.500 zł,
2. plan wydatków jednostki na kwotę **29.479.778 zł**, w tym:
 - a) zadania własne gminy:
 - wydatki bieżące 27.545.109 zł
 - wydatki majątkowe 1.762.000 zł
 - b) zadania własne gminy – rady dzielnic:
 - wydatki bieżące 146.769 zł
 - wydatki majątkowe 25.000 zł.

Zarządzenie weszło w życie z dniem 01.01.2014 r.

W ciągu roku plan zmieniano 27 zarządzeniami.

1. zarządzeniem nr 6/JB/2014 z dnia 17.01.2014r., które weszło w życie w dniu 02.01.2014 r. (uchwała z dnia 18.12.2013r.)
2. zarządzeniem nr 9/JB/2014 z dnia 28.01.2014r., które weszło w życie w dniu 14.01.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 14.01.2014 r.)
3. zarządzeniem nr 14/JB/2014 z dnia 04.03.2014r., które weszło w życie w dniu 26.02.2014 r. (uchwała z dnia 26.02.2014 r.)
4. zarządzeniem nr 15/JB/2014 z dnia 10.03.2014r., które weszło w życie w dniu 26.02.2014 r. (zarządzenie prezydenta oraz uchwała z dnia 26.02.2014 r.)
5. zarządzeniem nr 21/JB/2014 z dnia 11.04.2014r., które weszło w życie w dniu 01.04.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 01.04.2014r.)
6. zarządzeniem nr 24/JB/2014 z dnia 25.04.2014r., które weszło w życie w dniu 23.04.2014r. (zarządzenie prezydenta oraz uchwała z dnia 23.04.2014 r.)
7. zarządzeniem nr 29/JB/2014 z dnia 21.05.2014r., które weszło w życie w dniu 20.05.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 20.05.2014r.)
8. zarządzeniem nr 31/JB/2014 z dnia 30.05.2014r., które weszło w życie w dniu 28.05.2014 r. (uchwała z dnia 28.05.2014 r.)
9. zarządzeniem nr 33/JB/2014 z dnia 11.06.2014r., które weszło w życie w dniu 10.06.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 10.06.2014 r.)
10. zarządzeniem nr 35/JB/2014 z dnia 27.06.2014r., które weszło w życie w dniu 25.06.2014 r. (zarządzenie prezydenta oraz uchwałą z dnia 25.06.2014 r.)
11. zarządzeniem nr 36/JB/2014 z dnia 02.07.2014r., które weszło w życie w dniu 01.07.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 01.07.2014 r.)
12. zarządzeniem nr 42/JB/2014 z dnia 02.07.2014r., które weszło w życie w dniu 01.07.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 01.07.2014 r.)
13. zarządzeniem nr 43/JB/2014 z dnia 18.07.2014r., które weszło w życie w dniu 15.07.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 15.07.2014r.)

14. zarządzeniem nr 46/JB/2014 z dnia 04.08.2014r., które weszło w życie w dniu 22.07.2014r. (zarządzenie prezydenta z dnia 22.07.2014r.)
15. zarządzeniem nr 47/JB/2014 z dnia 04.08.2014r., które weszło w życie w dniu 29.07.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 29.07.2014r.)
16. zarządzeniem nr 51/JB/2014 z dnia 19.08.2014r., które weszło w życie w dniu 13.08.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 13.08.2014 r.)
17. zarządzeniem nr 55/JB/2014 z dnia 29.08.2014r., które weszło w życie w dniu 27.08.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 27.08.2014 r.)
18. zarządzeniem nr 57/JB/2014 z dnia 05.09.2014r., które weszło w życie w dniu 02.09.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 02.09.2014 r.)
19. zarządzeniem nr 61/JB/2014 z dnia 22.09.2014r., które weszło w życie w dniu 16.09.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 16.09.2014 r.)
20. zarządzeniem nr 64/JB/2014 z dnia 25.09.2014r., które weszło w życie w dniu 24.09.2014 r. (uchwała z dnia 24.09.2014 r.)
21. zarządzeniem nr 66/JB/2014 z dnia 03.10.2014r., które weszło w życie w dniu 30.09.2014 r. (zarządzenie 30.09.2014 r.)
22. zarządzeniem nr 67/JB/2014 z dnia 09.10.2014r., które weszło w życie w dniu 07.10.2014 r. (zarządzenie prezydenta z dnia 07.10.2014 r.)
23. zarządzeniem nr 70/JB/2014 z dnia 23.10.2014r., które weszło w życie w dniu 20.10.2014r. (zarządzenie prezydenta z dnia 20.10.2014 r.)
24. zarządzeniem nr 73/JB/2014 z dnia 31.10.2014r., które weszło w życie w dniu 29.10.2014 r. (uchwała z dnia 29.10.2014 r., zarządzenie Prezydenta z dnia 29.10.2014r.)
25. zarządzeniem nr 78/JB/2014 z dnia 27.11.2014r., które weszło w życie w dniu 18.11.2014r. (uchwała z dnia 29.10.2014 r., zarządzenie Prezydenta z dnia 29.10.2014r.)
26. zarządzeniem nr 79/JB/2014 z dnia 27.11.2014r., które weszło w życie w dniu 25.11.2014 r. (w związku z uchwałą Rady Miasta nr URM XLVII/1020/14 z dnia 29.10.2014 r. oraz zarządzeniem Prezydenta Miasta nr ZP 16622/14/VI/K z dnia 29.10.2014r.)
27. zarządzeniem nr 84/JB/2014 z dnia 18.12.2014r., które weszło w życie w dniu 16.12.2014 r. (w związku z Zarządzeniem Prezydenta Miasta nr ZP 264/14/VII/K z dnia 16.12.2014 r.)

Ostatnim z dnia 18 grudnia 2014 r. zmieniono plan finansowy w ten sposób, że:

1. plan dochodów jednostki na kwotę **4.121.391 zł**, w tym dochody majątkowe 1.718.837 zł,
2. plan wydatków jednostki na kwotę **42.825.043 zł**, w tym:
 - a) zadania własne gminy:
 - wydatki bieżące 38.092.340 zł
 - wydatki majątkowe 4.436.581 zł
 - b) zadania własne gminy – rady dzielnic:
 - wydatki bieżące 131.429 zł
 - wydatki majątkowe 164.693 zł

Zaciąganie zobowiązań

Zasady dotyczące zaciągania zobowiązań zostały określone w art. 46 ust. 1 i art. 261 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz. U. z 2009 r. Nr 157, poz. 1240 ze zm.) i stosownie do tych przepisów jednostki sektora finansów publicznych mogą zaciągać zobowiązania w danym roku do wysokości wynikającej z planu wydatków lub kosztów

jednostki, pomniejszonej o wydatki na wynagrodzenia i uposażenia, składki na ubezpieczenie społeczne i Fundusz Pracy, inne składki i opłaty obligatoryjne oraz płatności wynikające z zobowiązań zaciągniętych w latach poprzednich, a kierownik samorządowej jednostki budżetowej może, w celu realizacji zadań, zaciągać zobowiązania pieniężne do wysokości kwot wydatków określonych w zatwierdzonym planie finansowym jednostki.

W art. 228 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych przewidziano możliwość zaciągania zobowiązań przekraczających bieżący rok budżetowy. Przepis ten stanowi, że uchwała w sprawie wieloletniej prognozy finansowej może zawierać upoważnienia dla zarządu jednostki samorządu terytorialnego do zaciągania zobowiązań z tytułu umów, których realizacja w roku budżetowym i w latach następnych jest niezbędna dla zapewnienia ciągłości działania jednostki i z których wynikające płatności wykraczają poza rok budżetowy. Zgodnie z art. 228 ust. 2 organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego może upoważnić zarząd do przekazania uprawnień kierownikom jednostek organizacyjnych jednostki samorządu terytorialnego do zaciągania powyższych zobowiązań.

W toku postępowania kontrolnego przedstawiono zarządzenie nr 1040/11/VI/S Prezydenta Miasta Gdyni z dnia 1 marca 2011 roku w sprawie udzielenia pełnomocnictwa Panu Markowi Łucykowi dyrektorowi jednostki budżetowej Gdyniński Ośrodek Sportu i Rekreacji, wydanym zgodnie z art. 47 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, w myśli którego kierownicy jednostek organizacyjnych gminy nieposiadających osobowości prawnej działają jednoosobowo na podstawie pełnomocnictwa udzielonego przez wójta.

W § 1 ust. 2 ww. zarządzenia Prezydent Miasta Gdyni udzielił pełnomocnictwa Panu Markowi Łucykowi do zaciągania zobowiązań, w imieniu Gminy Miasta Gdyni, w ramach planu finansowego GOSiR, przy czym w przypadku zaciągania zobowiązań wynikających z umów zawieranych zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, na czas oznaczony dłuższy niż 1 rok, a nie dłuższy niż 4 lata, zaciągnięcie zobowiązania wymaga uzyskania akceptacji Skarbnika Miasta Gdyni.

W dniu 4 kwietnia 2014 r. została zawarta umowa nr 119/JB/2014 pomiędzy Gdynińskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora Marka Łucyka a przedsiębiorstwem Delta Sp. z o.o. na świadczenie usług w zakresie sprzątnięcia i utrzymania czystości plaż gdyńskich i przystani jachtowej. Umowa została na czas określony od 18.05.2014 r. do 17.05.2015 r. Zgodnie § 5 pkt 2 ww. umowy rozliczenie za świadczone usługi następować będzie za faktycznie wykonane usługi w okresach miesięcznych na podstawie faktury prawidłowo wystawionej przez wykonawcę zgodnie z dziennikiem wykonanych prac potwierdzonym przez wyznaczonego przedstawiciela zamawiającego.

Na okazanej do kontroli umowie nie ma kontrasygnaty skarbnika Miasta Gdyni.

Kopia ww. umowy nr 119/JB/2014 z dnia 4 kwietnia 2014 r. znajduje się w aktach sprawy.

Z powyższego wynika, iż zaciągnięte zobowiązanie wynikające z ww. umowy nr 119/JB/2014 z dnia 4 kwietnia 2014 r. (wartość umowy 699 910,20 zł) wykraczało poza bieżący rok budżetowy 2014 r. i obciążało:

- plan finansowy jednostki bieżącego roku 2014 w kwocie 546 631,20 zł (wartość ustalona na podstawie faktur VAT zapłaconych w 2014 r.),
- plan finansowy jednostki następnego roku 2015 w kwocie 153 279,00 zł.

Ww. umowa wykraczała swoimi skutkami finansowymi (wykonaniem i terminem zapłaty) poza bieżący rok budżetowy i nie posiadała wymaganej akceptacji Skarbnika Miasta Gdyni.

Powyższe stanowi naruszenie dyscypliny finansów publicznych określone w art. 15 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, który stanowi, iż naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest zaciągnięcie zobowiązania bez upoważnienia określonego ustawą budżetową, uchwałą budżetową lub

planem finansowym albo z przekroczeniem zakresu tego upoważnienia lub z naruszeniem przepisów dotyczących zaciągania zobowiązań przez jednostką sektora finansów publicznych.

Terminowość dokonanych wydatków.

Kontrolowana jednostka, zgodnie z art. 44 ust. 3 pkt 3 ustawy o finansach publicznych zobowiązana jest do dokonywania wydatków publicznych w wysokościach i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań.

Kontrolowany przedłożył faktury VAT wystawione przez kontrahentów w związku z realizacją umów opisanych w pkt „Przestrzeganie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych” wraz z dowodami zapłaty.

Kserokopie faktur wraz z dowodami zapłaty znajdują się w aktach sprawy.

Przeprowadzona kontrola wykazała, że jednostka nie regulowała terminowo zobowiązań wynikających z wystawionych na jej rzecz faktur VAT.

W tabeli poniżej przedstawiono faktury, za które zapłaty dokonano po terminie płatności:

L.p.	Nazwa kontrahenta	Nr faktury	Data wystawienia faktury	Wartość brutto	Termin płatności	Data dokonania zapłaty
1.	Murator EXPO Spółka z o.o.	1008300414	30.04.2014	144.540,00	21.05.2014	04.07.2014
2.	Murator EXPO Spółka z o.o.	1000130814	05.08.2014	216.810,00	19.08.2014	27.08.2014
3.	AC Event Agata Czerwińska	FV3/2014	14.02.2014	247.214,00	21.02.2014	28.02.2014
4.	Przedsiębiorstwo DELTA Spółka z o.o.	28/2014	02.06.2014	16.135,20	03.07.2014	09.07.2014
5.	Przedsiębiorstwo DELTA Spółka z o.o.	34/2014	01.07.2014	130.388,40	04.08.2014	06.08.2014
6.	Przedsiębiorstwo DELTA Spółka z o.o.	42/2014	01.08.2014	141.674,40	02.09.2014	03.09.2014
7.	ARKA Gdynia Sportowa Spółka Akcyjna	7/VI/2014	09.06.2014	153.750,00	7 dni	24.06.2014
8.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	11/10/2014	20.10.2014	128.800,00	27.10.2014	03.11.2014
9.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	10/11/2014	10.11.2014	128.800,00	17.11.2014	21.11.2014
10.	Gdynski Klub Koszykówki Arka S.A.	22/11/2014	12.11.2014	180.750,00	7 dni	21.11.2014
11.	UNIGREG Energia Spółka z o.o.	51/7/2014/EN	31.07.2014	305.532,00	30.08.2014	02.09.2014
12.	UNIGREG Energia Spółka z o.o.	57/7/2014/EN	31.07.2014	44.280,00	30.08.2014	04.09.2014
13.	UNIGREG Energia Spółka z o.o.	56/7/2014/EN	31.07.2014	20.000,00	30.08.2014	04.09.2014
14.	Stowarzyszenie Inicjatywa Arka	15/AGC/2015	12.01.2015	55.000,00	7 dni	21.01.2015
15.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	9/02/2015	10.02.2015	230.000,00	16.02.2015	20.02.2015
16.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	10/03/2015	09.03.2015	230.000,00	16.03.2015	17.03.2015
17.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	10/04/2015	13.04.2015	241.750,00	20.04.2015	22.04.2015
18.	Stowarzyszenie Gdynskie Towarzystwo Piłki Ręcznej	9/06/2015	15.06.2015	235.875,00	22.06.2015	23.06.2015

Odnosząc się do powyższego, organ kontroli skarbowej zauważa, iż poprzez nie regulowanie zobowiązań finansowych w terminach ich wymagalności wskazanych na wystawionych fakturach, kontrolowana jednostka naruszyła przepis określony w art. 44 ust. 3 pkt 3 ustawy o finansach publicznych.

Kontrola zarządcza

Zgodnie z art. 68. 1. ustawy o finansach publicznych, kontrolę zarządczą w jednostkach sektora finansów publicznych stanowi ogół działań podejmowanych dla zapewnienia realizacji celów i zadań w sposób zgodny z prawem, efektywny, oszczędny i terminowy.

Z opisanych w niniejszym protokole nieprawidłowości dotyczących:

- nieprzestrzegania przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych
- nieprzestrzegania zasad rachunkowości budżetowej,
- nieprzestrzegania zasad sprawozdawczości budżetowej,
- zaciąganie zobowiązań wykraczających poza zakres upoważnienia,
- niewykonanie zobowiązań pieniężnych w terminie

wynika, że działania kierownika jednostki mające na celu zapewnienia działalności jednostki zgodnie z przepisami prawa i procedurami wewnętrznymi oraz wiarygodności sprawozdań nie były wystarczające.

Oznacza to, że Dyrektor GCS nie zapewnił funkcjonowania adekwatnej, skutecznej i efektywnej kontroli zarządczej wymaganej przepisami art. 68 ust.1 i art. 68 ust. 2 pkt 1 i 3 w związku z art. 69 ust.1 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 o finansach publicznych.

IV. WYPOWIEDZENIE SIĘ STRONY W SPRAWIE ZEBRANEGO MATERIAŁU DOWODOWEGO

W dniu 2 lutego 2017 r. doręczono Stronie, zgodnie z art. 24 ust. 4 ustawy o kontroli skarbowej, postanowienie o wyznaczeniu siedmiodniowego terminu do wypowiedzenia się w sprawie zebranego materiału dowodowego. Kontrolowany skorzystał z przysługującego prawa, wypowiadając się w piśmie z dnia 9 lutego 2017 r. W powyższym wystąpieniu Strona podniosła, co następuje:

Ad.1 Odnośnie uwag dotyczących udzielania zamówień GCS informuje, co następuje:

1. Przetarg nieograniczony „Zabezpieczenie masowej imprezy sportowej Red Bull Air Race World Championship Gdynia” - GOSiR.DZPI.2710.20.2014.

Zdaniem Strony:

Zgodnie z Rozdziałem 3 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia przedmiot zamówienia obligował Wykonawcę w szczególności do:

- 1) przygotowania i złożenia kompletnego wniosku o wydanie zezwolenia na przeprowadzenie Imprezy masowej łącznie ze wszystkimi niezbędnymi dokumentami, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa oraz do uzupełniania i dokonywania we właściwym terminie ewentualnych poprawek złożonego wniosku o wydanie zezwolenia na przeprowadzenie Imprezy masowej jeżeli okaże się to niezbędne lub potrzebne, w szczególności jeżeli wezwie do tego organ prowadzący postępowanie;
- 2) przygotowania poza dokumentami, o których mowa w pkt. 1 innych niezbędnych dokumentów, o których mowa w niniejszym Rozdziale;
- 3) uzyskania zezwolenia na organizację Imprezy masowej w imieniu Zamawiającego;
- 4) zapewnienia kierownika do spraw bezpieczeństwa Imprezy masowej;
- 5) zapewnienia służb ratownictwa pożarowego, sprzętu ratowniczego i gaśniczego, oraz środków gaśniczych niezbędnych do zabezpieczenia Imprezy masowej;
- 6) zapewnienia osób ochrony w postaci służb porządkowych i informacyjnych na lądzie i na akwenie wodnym;

- 7) zapewnienia spikera Imprezy masowej;
- 8) zapewnienia oznakowanego zmotoryzowanego patrolu interwencyjnego Wykonawcy w ilości zapewniającej prawidłowe wykonanie zamówienia,
- 9) ochrony mienia na terenie Imprezy masowej na lądzie i na akwenie wodnym;
- 10) zapewnienia monitoringu i rejestracji Imprezy masowej, w związku z czym Wykonawca ma obowiązek we własnym zakresie do zapewnienia niezbędnego sprzętu oraz osób w celu prawidłowego wykonania usługi w zakresie, o którym mowa w Rozdziale 3 ust. 15 SIWZ;
- 11) zapewnienia i wydzielenia pomieszczenia dla służb kierujących zabezpieczeniem Imprezy masowej;
- 12) współpracy przy realizacji zabezpieczenia Imprezy z Zamawiającym, odpowiednimi służbami oraz zespołem do spraw bezpieczeństwa RBAR.

Wykonawca zobowiązany był świadczyć usługi na podstawie i zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa w zakresie organizacji imprez masowych, w tym w szczególności na podstawie:

- 1) Ustawy z dnia 20 marca 2009 roku o bezpieczeństwie imprez masowych (tekst jednolity Dz. U. z 2013 roku poz. 611 z późn. zm.),
- 2) Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 13 sierpnia 2009 roku w sprawie zakresu instrukcji postępowania w przypadku powstania pożaru lub innego miejscowego zagrożenia w miejscu i w czasie imprezy masowej (Dz. U. z 2009 roku Nr 135, poz. 1113),
- 3) Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 30 sierpnia 2011 roku w sprawie wymogów jakie powinni spełniać kierownik do spraw bezpieczeństwa, służby porządkowe i służby informacyjne (tekst jednolity Dz. U. z 2011 roku Nr 183 poz. 1087 z późn. zm.),
- 4) Ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 roku o ochronie osób i mienia (tekst jednolity Dz. U. z 2005 roku Nr 145 poz. 1221 z późn. zm.).

W dniu 9 lipca 2014r. do GCS wpłynęło pismo z Wydziału Zarządzania Kryzysowego i Ochrony Ludności Urzędu Miasta Gdyni, pełniącego wówczas rolę koordynatora działań związanych z bezpieczeństwem podczas imprezy Red Bull Air Race, z zaleceniem dotyczącym przewidywanej ilości uczestników imprezy masowej. Zgodnie z ww. pismem Organizator powinien zwiększyć liczbę potencjalnych osób uczestniczących w imprezie masowej:

- w dniu 25 lipca z 20.000 osób na 50.000 osób,
- w dniu 26 lipca z 50.000 osób na 70.000 osób
- w dniu 27 lipca z 50.000 osób na 70.000 osób.

Przekazane wytyczne powodowały konieczność wprowadzenia zmian do treści zawartej z wykonawcą umowy, przede wszystkim w zakresie opracowania kompletnej dokumentacji imprezy, jak również zapewnienia odpowiedniej ilości służb, w tym służb porządkowych i informacyjnych oraz zwiększenia odpowiedzialności Wykonawcy za bezpieczeństwo większej ilości osób uczestniczących w imprezie zgodnie z sugestią zawartą w piśmie.

Powyższej zmiany nie można było objąć kolejnym przetargiem nieograniczonym ze względu na to, że nie stanowiła ona osobnego przedmiotu zamówienia. Niemożliwe było również udzielenie zamówienia w częściach, gdyż zgodnie z *ustawą z dnia 20 marca 2009 roku o bezpieczeństwie imprez masowych* należało zagwarantować spójność realizowanego zamówienia. Zgodnie z tą Ustawą Zamawiający ma obowiązek m.in.:

- powołać kierownika do spraw bezpieczeństwa - to jest osobę wyznaczoną przez organizatora, reprezentującą go w zakresie zapewnienia bezpieczeństwa uczestnikom imprezy masowej;
- ponadto zapewnić odpowiednią ilość służb informacyjnych i służb porządkowych podlegających bezpośrednio kierownikowi do spraw bezpieczeństwa.

Niemożliwe było zatem zlecenie zorganizowania imprezy masowej dwóm niezależnym od siebie podmiotom ze względu na fakt, że skutkiem tego byłby brak koordynacji w realizacji przedmiotu zamówienia oraz „rozmycie się” odpowiedzialności za działania wszelkich służb, w tym służb porządkowych i informacyjnych, co mogło narazić Organizatora imprezy masowej na sankcje wynikające z niezachowania warunków bezpieczeństwa, o których mowa w ww. ustawie. Kierownik do spraw bezpieczeństwa imprezy odpowiadał za skoordynowanie wszystkich służb i ponosił odpowiedzialność za ich działania, niedopuszczalne zatem byłoby rozdzielanie czynności z tym związanych na różne podmioty i na podstawie osobnych umów. Co więcej niemożliwe byłoby dokładne rozdzielenie obowiązków pomiędzy te podmioty, w związku z czym wskazane w umowach obowiązki musiałyby się w znacznym zakresie pokrywać, a to powodowałoby chaos i brak możliwości ustalenia, kto powinien ponosić odpowiedzialność w razie nieprawidłowości.

Nie było również możliwości wszczęcia zamówienia uzupełniającego, gdyż zakres powodował częściową zmianę zakresu zamówienia podstawowego.

Zgodnie z Rozdziałem 22 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający przewidział dokonanie takiej zmiany. Wyraźnie wskazał przesłankę dokonania zmiany, co do treści złożonej oferty. Zamawiający powołał się na przesłankę konieczności zmiany sposobu wykonania lub zakresu zamówienia z przyczyn wcześniej nie przewidzianych.

Umowa w sprawie zamówienia publicznego podpisana została w dniu 10 czerwca 2014 roku natomiast pismo w sprawie zwiększenia przewidywanej ilości osób uczestniczących w imprezie masowej wpłynęło do Zamawiającego w dniu 09 lipca 2014 roku.

Decyzja o zwiększeniu ilości osób, które potencjalnie mogły brać udział w imprezie masowej była podyktowana zwiększeniem nakładów na reklamę tego wydarzenia przez firmę Red Buli Polska w lokalnych i krajowych mediach, przede wszystkim podczas transmisji meczów Mistrzostw Świata w piłce nożnej w czerwcu 2014 roku, co spowodowało znaczący wzrost zainteresowania udziałem w imprezie, objawiający się chociażby zwiększonym ruchem wygenerowanych na stronie www oraz w mediach społecznościowych.

Zamawiający nie miał wpływu na działania promocyjne ze strony Red Buli zachęcające osoby do udziału w imprezie. Podstawowym obowiązkiem Zamawiającego było zapewnienie pełnej ochrony osób w niej uczestniczących.

W związku z powyższym określenie ilości osób chętnych do udziału w imprezie, tym bardziej nie biletowanej i nie ograniczonej ilością miejsc tak jak to jest w przypadku organizacji imprez na obiektach do tego przeznaczonych było na etapie wszczęcia postępowania niemożliwe do przewidzenia. Z tego też powodu Zamawiający przewidział w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia możliwość dokonania stosownej zmiany w zakresie przyczyn wcześniej nie przewidzianych.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Zgodnie z ustawą o bezpieczeństwie imprez masowych, obowiązkiem organizatora jest wyznaczenie kierownika do spraw bezpieczeństwa, który reprezentuje organizatora w zakresie zapewnienia bezpieczeństwa osób uczestniczących w imprezie masowej.

Kierownik ds. bezpieczeństwa kieruje służbą porządkową i informacyjną odpowiednio wyszkoloną i wyposażoną, wyraźnie wyróżniającą się elementami ubioru.

Służba informacyjna to osoby podległe kierownikowi ds. bezpieczeństwa, wyznaczone przez organizatora imprezy masowej, w tym spiker zawodów sportowych. Służba porządkowa to osoby podlegające kierownikowi ds. bezpieczeństwa wyznaczone przez organizatora imprezy masowej, wpisane na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej.

Co oznacza, że organizator wyznacza kierownika ds. bezpieczeństwa i to organizator wskazuje temu kierownikowi osoby wchodzące w skład służby informacyjnej oraz służby porządkowej.

Ustawodawca nie ograniczył osób służby informacyjnej czy też służby porządkowej do jednego podmiotu, jednej agencji ochrony osób i mienia. Co więcej wyraźnie zaznaczył, że to organizator wskazuje kierownikowi ds. bezpieczeństwa osoby wchodzące w skład służby porządkowej. Nie istnieją zatem żadne ograniczenie do jednego podmiotu, spośród którego wyłaniany jest kierownik ds. bezpieczeństwa oraz wszystkie osoby tworzące służbę porządkową, czy też informacyjną.

Biorąc pod uwagę powyższe wyjaśnienia Strony, iż niemożliwym było udzielenie zamówienia w częściach, z uwagi na przepisy ustawy z dnia 20 marca 2009 roku o bezpieczeństwie imprez masowych, nakładające - zdaniem Strony - obowiązek zagwarantowania spójności realizowanego zamówienia - należy uznać za nieznajdujące pokrycia w obowiązujących przepisach w zakresie organizacji imprez masowych.

Do umowy zawartej z wykonawcą w dniu 18.07.2014 r. zawarty został aneks nr 1, tj. cyt. „Zawarto go w myśl § 11 pkt 3 umowy : „Zamawiający przewiduje, że wprowadzenie zmian do zawartej umowy możliwe będzie w sytuacjach, gdy Zamawiający uzna, że zmiany te są niezbędne celem zapewnienia prawidłowego wykonania umowy przez strony, w szczególności w następujących przypadkach: 3) konieczności zmiany sposobu wykonania lub zakresu zamówienia z przyczyn wcześniej nie przewidzianych”.

Aneks istotnie rozszerzył zakres usługi oraz powiększył wynagrodzenie wykonawcy – wartość pierwotnej umowy wynosiła 453.370,62 zł, zaś w wyniku zwiększenia zakresu usługi zwiększono wynagrodzenie do kwoty 707.433,27 zł – pierwotna wartość zamówienia została zwiększona o 56%.

W rozdziale 22 pkt 2 ppkt 3 SIWZ oraz § 11 pkt 3 umowy, Zamawiający nie przewidywał tego rodzaju zmiany – zmiany wynagrodzenia Wykonawcy. Niewątpliwie zwiększenie pierwotnego wynagrodzenia wykonawcy o 56% jest istotną zmianą umowy i nie została ona przewidziana w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Natomiast SIWZ przewidywała w pkt. II.1.5. iż: „Zamawiający przewiduje możliwość zamówień uzupełniających stanowiących nie więcej niż 20% wartości zamówienia podstawowego. Zamówienia uzupełniające mogą dotyczyć całości przedmiotu zamówienia.”

Za zamówienie uzupełniające uznaje się powtarzające się zamówienie tego samego rodzaju co zamówienie podstawowe, przy czym już w specyfikacji Zamawiający powinien zamieścić odpowiednią informację o możliwości ich wystąpienia. Szczegółowo możliwość zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki na zamówienia uzupełniające reguluje art. 67 ust. 1 pkt 6 i 7 prawa zamówień publicznych. Bez przetargu można ich udzielać w przypadku dostaw lub usług, gdy spełnione zostaną następujące przesłanki:

- zamówienia uzupełniające polegają na powtórzeniu tego samego rodzaju zamówienia co podstawowe,
- stanowi nie więcej niż od 20% (dostawy) do 50 % (usługi, roboty budowlane) wartości zamówienia podstawowego,
- jest udzielane dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych,
- jest udzielane w okresie trzech lat od udzielenia zamówienia podstawowego.
- zamówienie podstawowe zostało udzielone w trybie przetargu nieograniczonego lub ograniczonego,
- zamówienie uzupełniające było przewidziane w specyfikacji i dotyczy przedmiotu zamówienia w niej określonego.

W przypadku gdy warunki dopuszczające możliwość udzielenia zamówienia uzupełniającego zostaną spełnione, zawarcie umowy z wykonawcą musi zostać poprzedzone procedurą udzielenia zamówienia publicznego. Zakres sformalizowania procedury udzielenia zamówienia uzupełniającego zależy od jego wartości szacunkowej.

Jeżeli wartość zamówienia uzupełniającego przekroczy równowartość 30.000 euro (tj. 126.747,00 zł. netto) koniecznym jest przeprowadzenie procedury przewidzianej dla zamówienia udzielanego w trybie z wolnej ręki. Wówczas zamawiający zobowiązany jest przeprowadzić pełną procedurę określoną przepisami ustawy dla wskazanego trybu udzielania zamówienia. Stopień sformalizowania procedury będzie uzależniony od wartości zamówienia uzupełniającego. Jednak bez względu na wartość udzielanego zamówienia uzupełniającego zlecenie jego wykonania należy potwierdzić zawarciem umowy pomiędzy zamawiającym a wykonawcą. Z instytucji zamówienia uzupełniającego można skorzystać wyłącznie po zrealizowaniu zamówienia podstawowego, a zatem w konsekwencji nie jest możliwe aneksowanie umowy już zrealizowanej.

Stosownie do brzmienia art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy o udzielenie zamówienia publicznego w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

2. Zamówienie z wolnej ręki „Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, który odbędzie się w dniu 08 marca 2014 roku” G0SiR.DZPI.2711.2.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 28 lutego 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 11 marca 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 13.03.2014 roku, pod numerem 2014/S 051-085740.

Zgodnie z Działem VI ustawy Pzp art. 182 ust.4 odwołanie na wybór trybu zamówienia z wolnej ręki wnosi się w terminie 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii

Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem. Odwołanie może wnieść każdy zainteresowany. W wyznaczonym ustawowo terminie 30 dni, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

- 3. Zamówienie z wolnej ręki „Promocja Miasta Gdyni w związku z organizacją cyklu imprez w skład którego wchodzi Targi Sportów Wodnych i Rekreacji Wiatr i Woda, które odbędą się w dniach 03-06 kwietnia 2014 roku w Warszawie oraz nadmorska edycja Targów Sportów Wodnych i rekreacji na Wodzie Wiatr i Woda, które odbędą się w dniach 31 lipca-03 sierpnia 2014 roku” GOSiR.DZPI.2711.6.2014.**

Zdaniem Strony:

W dniu 18 marca 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 18 marca 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 21.03.2014 roku pod numerem 2014/S 057-096027.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. 1 kwietnia 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym

charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

4. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014 - GOSiR.DZPI.2711.7.2014 W dniu 07 kwietnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym przekazano uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i ustawy Pzp.

Zdaniem Strony:

W dniu 7 kwietnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 10.04.2014 roku, pod numerem 2014/S 071-122960.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. 23 kwietnia 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

5. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas turnieju snookera Gdynia Open 2014, który odbędzie się w dniach 07-09 lutego 2014 roku - GOSiR.DZPI.2711.8.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 13 stycznia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym przekazano uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 13 stycznia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika

Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 15.01.2014 roku, pod numerem 2014/S 010-013992.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. 5 lutego 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że
Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

6. Przetarg nieograniczony „Usługa sprzątania i utrzymania czystości gdyńskich plaż i przystani jachtowej w sezonie 2014/2015 - GOSiR.DZPI.2710.10.2014.

Zdaniem Strony:

Termin składania ofert: W ogłoszeniu o zamówieniu nr 80766-2014 zamieszczonym na stronie Biuletynu Urzędu Zamówień Publicznych w dniu 11 marca 2014 roku oraz w Rozdziale 15 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wyznaczono termin składania ofert na dzień 24 marca 2014 roku. Zatem wyznaczono 13 dni na złożenie oferty, w związku z powyższym ustawowy minimalny termin składania ofert (7 dni) - wbrew twierdzeniom kontrolującego - został przez Zamawiającego dochowany. Na potwierdzenie załączono kopię ogłoszenia oraz Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia (załącznik nr 1).

Powyższe wyjaśnienia strony zostały uwzględnione w niniejszym wyniku kontroli.

Zdaniem Strony:

Warunki udziału w postępowaniu: Zamawiający w sposób jednoznaczny określił warunek udziału w postępowaniu: „w celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytych wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych, na kwotę nie niższą jednak niż 300.000,00 zł (słownie:

trzysta tysięcy zł) brutto, w całości należycie wykonanego lub wykonywanego Zamawiający jednoznacznie wskazał, że będzie dokonywał oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu polegającego na oczyszczaniu terenów otwartych. W sposób wyraźny wskazał słowo w zakresie. Co oznacza, że Zamawiający nie oczekiwał wykonywania usługi w miesiącach zimowych czy letnich oraz usług tożsamyh z opisem przedmiotu zamówienia. Sprecyzował dokładnie warunek, tj. doświadczenie w zakresie oczyszczania terenów otwartych.

Nie wydaje się aby zwrot „teren otwarty” był niezrozumiały lub trudny do zinterpretowania przez wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia. Teren otwarty to teren niezabudowany lub znajdujący się poza budynkami np. chodniki, place, tereny zielone, plaże itp.

W związku z powyższym Zamawiający dokonał zadośćuczynienia zasadzie konkurencyjności i nie naruszył postanowień art. 7 ust. 1 ustawy Pzp., gdyż dopuścił do postępowania wykonawców legitymujących się doświadczeniem wszelkiego rodzaju terenów otwartych np. w sprzątaniu terenów zielonych.

Ponadto zgodnie z Działem VI ustawy Pzp art. 180 ust. 2 pkt. 2 wobec czynności opisu sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu przysługuje odwołanie.

W niniejszym postępowaniu w terminie składania odwołań nie zostało wniesione żadne odwołanie na czynność Zamawiającego w postaci opisu sposobu dokonywania oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Zamawiający skonstruował warunek udziału w postępowaniu w następujący sposób: „w celu wykazania się spełnieniem warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać się należytyh wykonaniem lub wykonywaniem w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres jego działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych, na kwotę nie niższą jednak niż 300.000,00 zł (słownie: trzysta tysięcy zł) brutto, w całości należycie wykonanego lub wykonywanego.”

Co oznacza, że wyznaczył łącznie następujące kryteria oceny spełnienia warunku, wykonanie:

- co najmniej 1 zamówienia,
- zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia,
- zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych,
- zamówienia na kwotę nie niższą jednak niż 300.000,00 zł brutto,
- zamówienia w całości należycie wykonanego lub wykonywanego.

Zamawiający określając warunek udziału w postępowaniu dotyczący wiedzy i doświadczenia posłużył się pojemnym i niedookreślonym zwrotem „co najmniej jednego zamówienia o charakterze i złożoności porównywalnej z zakresem niniejszego zamówienia”. Zamawiający nie doprecyzował, do którego z elementów przedmiotu zamówienia odnosi się zwrot „porównywalny”, jak również nie wskazał co należy rozumieć pod pojęciami „charakter” i „złożoność”.

Formułując opis warunku udziału w postępowaniu Zamawiający jest zobowiązany

precyzyjnie w jego treści wskazać zakres czy cechy wymaganego doświadczenia, tak aby w oparciu o samą treść warunku możliwe było zakwalifikowanie doświadczenia wykonawcy jako odpowiadającego lub nieodpowiadającego wymaganiom Zamawiającego.

Z tak skontrolowanego przez Zamawiającego warunku nie wynika, aby ocena jego spełnienia polegała wyłącznie na zbadaniu czy wykonawca wykazał się wykonaniem 1 zamówienia, polegającego po prostu na oczyszczaniu terenów otwartych.

Nawet przyjmując, że Zamawiający w zakresie warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, wymagał wyłącznie wykonania 1 zamówienia w zakresie oczyszczania terenów otwartych należy zaznaczyć, że Zamawiający nie wskazał, co należy rozumieć przez teren otwarty, w przepisach prawa brak jest definicji terminu. Nie dopuszczalna jest interpretacja użytych przez niego określeń na etapie oceny złożonych ofert.

Ponadto, odnosząc się do wyjaśnień Strony, że przez „teren otwarty” rozumie się teren niezabudowany lub znajdujący się poza budynkami np. chodniki, place, tereny zielone, plaże itp., należy podkreślić, że niezbędne doświadczenie wykonawcy mogli zdobyć nie tylko wykonując oczyszczanie terenów niezabudowanych.

Biorąc pod uwagę powyższe organ kontroli skarbowej stwierdza, że Zamawiający formułując warunek w ww. sposób ograniczył dostęp do zamówienia wykonawcom, którzy posiadali wystarczające doświadczenie w realizacji przedmiotowo i zakresowo podobnych usług w stosunku do przedmiotu zamówienia, czym naruszono przepisy art. 7 ust. 1 ustawy Pzp.

Ponadto, należy zauważyć iż fakt niewniesienia odwołania na czynność opisu sposobu dokonania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Zgodnie z art. 22 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Opis ten powinien więc uwzględniać specyfikę przedmiotu zamówienia, jego zakres, stopień złożoności. Zamawiający nie może formułować wymagań przewyższających warunki wystarczające do należytego wykonania zamówienia i ograniczających krąg potencjalnych wykonawców.

Zdaniem Strony:

Ocena spełnienia warunku udziału w postępowaniu. Wykonawca w trakcie toczącego się przedmiotowego postępowania świadczył na rzecz GC5 usługę sprzątania plaż i przystani jachtowej Marina Gdynia od dnia 18.05.2013 roku do dnia 17.05.2014 roku na podstawie wcześniejszej umowy tj. umowy nr 176/JB/2013. W ramach realizowanej umowy posługiwał się następującym sprzętem:

- a) ciągniki rolnicze - minimum 6 sztuk, przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 1,5 ha/godz. - minimum 3 sztuki,
- b) przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 0,3 ha/godz. - minimum 1 sztuka,
- c) grabie do zagrabiania mechanicznego piasku - minimum 2 sztuki,
- d) kultywator - minimum 1 sztuka,
- e) kontenery na odpady - 2 sztuki (na ewentualne składowanie odpadów w dni wolne od pracy, kiedy wysypisko jest nieczynne),
- f) zmiatarka mechaniczna samojezdna o masie własnej poniżej 1 tony przeznaczona do zmiatania chodników.

W związku z powyższym nie zachodziły jakiejkolwiek wątpliwości, że Wykonawca na dzień składania ofert (tj. 24 marca 2014 roku) nie dysponował wymaganym sprzętem wskazanym przez siebie w wykazie, skoro przy użyciu tego właśnie sprzętu świadczył usługę na rzecz Zamawiającego.

Załączone do oferty zdjęcia z portalu Otomoto nie wzbudziły podejrzeń Zamawiającego co do

faktycznego dysponowania sprzętem przez Wykonawcę, ponieważ Zamawiający miał wiedzę, jakim sprzętem Wykonawca posługuje się w ramach nie budzącej zastrzeżeń realizacji umowy nr 176/JB/2013. Zdjęcia Zamawiający potraktował jako wizualizacje poglądowe i jako dobrą wolę Wykonawcy, który nie mając takiego obowiązku dołączył wizualizację deklarowanego sprzętu.

Zgodnie z art. 26 ust. 3 ustawy Pzp Zamawiający ma prawo wezwać Wykonawcę do złożenia stosownych wyjaśnień co do treści dokumentów, których żądał złożenia wraz z ofertą na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu. Załączone zdjęcia zostały złożone przez Wykonawcę jako dodatkowy dokument nie wymagany w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia przez Zamawiającego. Tym samym nie były one dokumentami złożonymi na potwierdzenie warunków udziału w postępowaniu, w związku z czym nie było nawet przesłanek do zastosowania przytaczanego artykułu.

Trudno również zgodzić się ze stwierdzeniem, że zamawiający naruszył art. 24 ust. 2 pkt 3 ustawy Pzp w zakresie odstąpienia od wykluczenia Wykonawcy, który nie wykazał spełnienia warunku udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej i finansowej. W niniejszym postępowaniu Zamawiający nie podstawiał bowiem żadnych warunków udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej i finansowej Wykonawcy.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że Zamawiający w zakresie spełniania warunku dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym wymagał, aby Wykonawca wykazał się, że dysponuje (jako właściciel lub na podstawie innego tytułu prawnego uprawniającego do korzystania z rzeczy takiego jak umowa leasingu, dzierżawy, najmu lub inna umowa o podobnym charakterze) niezbędnym sprzętem do prawidłowej realizacji zamówienia w zakresie co najmniej poniższego sprzętu: a) ciągniki rolnicze - minimum 6 sztuk, b) przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 1,5 ha/godz.- minimum 3 sztuki, c) przesiewarka do piasku o wydajności co najmniej 0,3 ha/godz. - minimum 1 sztuka, d) grabie do zgrabiania mechanicznego piasku - minimum 2 sztuki, e) kultywator-minimum 1 sztuka, f) kontenery na odpady - 2 sztuki, g) zmiatarka mechaniczna samojezdna o masie własnej poniżej 1 tony przeznaczona do zmiatania chodników.

Wykonawca do złożonej ofert załączył wykaz sprzętu, w którym wymienił sprzęt potrzebny do realizacji zamówienia wraz z informacją o ilości sztuk. W kolumnie tytułu posiadania/informacja o podstawie dysponowania poinformował: „własność/dysponuje”.

Do wykazu załączył:

- wydruk ze strony internetowej otomoto.pl. przedstawiający kultywator (poz. 5),
- ksero 3 strony instrukcji obsługi zmiatarki mechanicznej samojezdnej (poz. 7),
- ksera folderów kontenera na odpady (poz. 6) przesiewarek do piasku (poz. 2, 3) oraz grabi do zgrabiania mechanicznego (poz. 4).

W wykazie sprzętu poinformował, że grabie mechaniczne są produkcji własnej, jednocześnie załączając ksero folderu dostawcy tego sprzętu. Przedłożył również kserokopie folderów pozostałego sprzętu oraz wydruk zdjęcia z internetowego serwisu ogłoszeniowego otomoto.pl.

W świetle powyższego, należy stwierdzić, iż istniały istotne przesłanki do wystąpienia do Oferenta o wyjaśnienie wątpliwości, w zakresie tytułu posiadania i podstawy dysponowania sprzętem, które wynikały wprost ze złożonej oferty, czego Zamawiający nie dokonał.

Należy zaznaczyć, że organ kontroli skarbowej nie badał, czy wykonawca dysponował sprzętem. Przedmiotem kontroli była prawidłowość zbadania oferty wykonawcy przez Zamawiającego w sytuacji, gdy złożył on oświadczenie, że wymagany sprzęt jest jego własnością, co pozostawało w sprzeczności z załączonymi zdjęciami, choćby z serwisu internetowego otomoto. Należy także podkreślić, że cała oferta wykonawcy powinna podlegać zbadaniu i nawet dobrowolnie złożone dokumenty, których Zamawiający nie wymagał, nie mogą być pominięte przy ocenie oferty.

Należy podkreślić, że w przypadku powstania jakichkolwiek wątpliwości co do prawdziwości czy ścisłości podanych informacji, mogących mieć wpływ na wynik postępowania, Zamawiający ma obowiązek ustalić czy nie ma doczynienia ze złożeniem nieprawdziwych informacji i koniecznością wykluczenia takiego wykonawcy z postępowania.

Zamawiający ma obowiązek prowadzenia takich rozwiązań, które zapewniłyby należyte przeprowadzenie procedury przetargu na gruncie obowiązujących przepisów. Jednocześnie należy podkreślić, że na Zamawiającym ciąży obowiązek zbadania, czy dokumenty stanowiące ofertę oddają rzeczywisty stan rzeczy. W przypadku, gdyby oferent nie wyjaśnił wątpliwości wynikających ze złożonej przez niego oferty, należałoby odrzucić taką ofertę.

W związku z powyższym, Zamawiający powinien wezwać wykonawcę do uzupełnienia oferty, ponieważ tak przedłożona oferta budzi wątpliwości co do tytułu posiadania i podstawy dysponowania tym sprzętem.

W związku z powyższym, należy uznać,

- Zamawiający nieprawidłowo zbadał złożoną ofertę, tj. Zamawiający nie zbadał, czy złożona oferta zawiera prawdziwe informacje dotyczące podstawy dysponowania wymaganym sprzętem. Nie wzywając wykonawcy do uzupełnienia lub udzielenia wyjaśnień dotyczących oferty, która budzi wątpliwości naruszył art. 26 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych,
- Odstępując od wykluczenia Wykonawcy, który nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu w zakresie dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym z uwagi na wątpliwości prawdziwości złożonego oświadczenia, Zamawiający naruszył przepisy art. 24 ust. 2 pkt 4 w powiązaniu z art. 24 ust. 2 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych.
- Zawierając umowę z podmiotem podlegającym wykluczeniu z postępowania na podstawie wskazanego wyżej przepisu Zamawiający naruszył normę określoną w art. 7 ust. 3, stosownie do której zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy.

7. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas charytatywnego turnieju piłki nożnej dla dzieci i młodzieży Julianna Cup 2014, który odbędzie się w dniu 22 czerwca 2014 roku oraz sześciu miniturniejów dla dzieci pod nazwą Gdyńska przygoda z piłką w okresie od 30 czerwca do 09 sierpnia 2014 roku - GOSiR.DZPI.2711.15.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 10 czerwca 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 4 lipca 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust.

1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 9 lipca 2014 roku, pod numerem 2014/S 129-231559.

Zgodnie z Działem VI ustawy Pzp art. 182 ust.4 odwołanie na wybór trybu zamówienia z wolnej ręki wnosi się w terminie 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem. Odwołanie może wnieść każdy zainteresowany.

W wyznaczonym ustawowo terminie 30 dni nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

8. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas IX Superfinalu Polskiej Ligi Futbolu Amerykańskiego, który odbędzie się w dniu 02 sierpnia 2014 roku - GOSiR.DZPI.2711.21.2014

Zdaniem Strony:

W dniu 24 lipca 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 25 sierpnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 27 sierpnia 2014 roku pod numerem 2014/S 170-302088.

Zgodnie z Działem VI ustawy Pzp art. 182 ust.4 odwołanie na wybór trybu zamówienia z wolnej ręki wnosi się w terminie 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem. Odwołanie może wnieść każdy zainteresowany.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie

z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

9. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą Volvo Gdynia Sailing Days, które odbędą się w dniach 08-24 sierpnia 2014 roku, organizowanych przez Polski Związek Żeglarski - GOSiR.DZPI.2711.22.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 30 lipca 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 30 lipca 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 1 sierpnia 2014 roku pod numerem 2014/S 146-263104.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

10. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas imprezy Herbalife Triathlon Gdynia 2014, która odbędzie się w dniach 08-10 sierpnia 2014 roku - GOSiR.DZPI.2711.25.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 5 sierpnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 5 września 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 09.09.2014 roku pod numerem 2014/S 172-305444.

Zgodnie z Działem VI ustawy Pzp art. 182 ust.4 odwołanie na wybór trybu zamówienia z wolnej ręki wnosi się w terminie 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem. Odwołanie może wnieść każdy zainteresowany.

W wyznaczonym ustawowo terminie 30 dni nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

11. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015-GOSiR.DZPI.2711.28.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 11 sierpnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. W dniu 12 sierpnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 13 sierpnia 2014 roku pod numerem 2014/S 154-277423.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 3 września 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

12. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015 - GOSiR.DZPI.2711.31.2014

Zdaniem Strony:

W dniu 27 sierpnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 27 sierpnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 29 sierpnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 165-295499.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 1 października 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

13. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet

**Vistal Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015-
GOSiR.DZPI.2711.33.2014.**

Zdaniem Strony:

W dniu 8 września 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 8 września 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 12 września 2014 roku, pod numerem 2014/S 175-309325.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 29 września 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

**14. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn
Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015
GOSiR.DZPI.2711.34.2014.**

Zdaniem Strony:

W dniu 8 września 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 08 września 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 12 września 2014 roku, pod numerem 2014/S 175-309503.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego

odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.
Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 29 września 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że
Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

15. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015-GOSiR.DZPI.2711.37.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 17 października 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 20 października 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 23 października 2014 roku, pod numerem 2014/S 204-361987.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.
Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 3 listopada 2014 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że
Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie

tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

16. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci Gdynia Junior Futsal 2014, która odbędzie się w dniach 22-29 listopada 2014 roku- G0SiR.DZPI.2711.40.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 6 listopada 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 6 listopada 2014 roku przekazano do publikacji Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 11 listopada 2014 roku, pod numerem 2014/S 217-384416.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

17. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni podczas Międzynarodowego Halowego Turnieju Piłki Nożnej Dzieci i Młodzieży do lat 13-tu Arka Gdynia Cup 2015, który odbędzie się w dniach 03-04 stycznia 2015 roku- G0SiR.DZPI.2711.42.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 10 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 10 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym

zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 12 grudnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 240-422758.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 2 stycznia 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

18. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej kobiet Vistal Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015-GOSiR.DZPI.2711.43.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 10 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 10 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 12 grudnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 240-422770.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 23 stycznia 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z

odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

19. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015 GOSiR.DZPI.2711.44.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 18 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 18 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 20 grudnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 246-434928.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 23 stycznia 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

20. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015 - GOSiR.DZPI.2711.45.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 18 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 18 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika

Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*; w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 19 grudnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 245-432770.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 5 lutego 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

21. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki ręcznej mężczyzn Kar- do-Spójnia Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015 - GOSiR.DZPI. 2711.46.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 18 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 18 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 20 grudnia 2014 roku pod numerem 2014/S 246-434946.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego. Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 5 marca 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie

z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

22. Zamówienie z wolnej ręki Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015-GOSiR.DZPI.2711.47.2014.

Zdaniem Strony:

W dniu 18 grudnia 2014 roku dokonano zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp.

W dniu 18 grudnia 2014 roku przekazano do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości *ex ante*, w którym przekazano uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt. 1 a) i b) ustawy Pzp. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 20 grudnia 2014 roku, pod numerem 2014/S 246-434934.

W wyznaczonym ustawowo terminie 10 dni na złożenie przez każdego zainteresowanego odwołania, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego.

Umowa została zawarta po upływie tego terminu tj. w dniu 7 stycznia 2015 roku.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

23. Przetarg nieograniczony Zapewnienie zasilania energetycznego wraz z obsługą dla potrzeb imprezy Red Bull Air Race Gdynia - GOSiR.DZPI.2710.36.2014.

Zdaniem Strony:

Rażąco niska cena. Przedstawiona przez kontrolującego kalkulacja rażąco niskiej ceny i zarzuty rzekomego naruszenia przepisów opierają się na obecnym stanie prawnym, nie odnosząc się do stanu prawnego, jaki obowiązywał w dacie wszczęcia przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia i miał zastosowanie do całości tegoż postępowania. Zgodnie z nowelizacją ustawy Pzp, która weszła w życie w dniu 19 października 2014 roku art. 90 ust. 1 a: „W przypadku gdy cena całkowita oferty jest niższa o co najmniej 30% od: 1) wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług, ustalonej przed wszczęciem postępowania zgodnie z art. 35 ust 1 i 2 lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert, zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, o których mowa w ust 1, chyba że rozbieżność wynika z okoliczności oczywistych, które nie wymagają wyjaśnienia”.

Przedmiotowe postępowanie wszczęte zostało w dniu 20 czerwca 2014 roku, kiedy przytoczony powyżej artykuł nie obowiązywał Zamawiającego.

Do czasu wejścia w życie powyższej nowelizacji ustawy Pzp Zamawiający nie był zobligowany do badania rażąco niskiej ceny przy zastosowaniu współczynnika 30% wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej wszystkich złożonych ofert.

Zgodnie z przepisami znajdującymi zastosowanie do przedmiotowego postępowania Zamawiający zobligowany był badać złożoną ofertę, jeżeli zachodziły wątpliwości wpływające na prawidłowość realizacji zamówienia przez Wykonawcę. W niniejszym postępowaniu w ocenie Zamawiającego złożone oferty nie budziły wątpliwości Zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez Zamawiającego. Całe zamówienie opisane w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zostało zrealizowane należycie, zgodnie z warunkami Zamawiającego, przy udziale wykwalifikowanych osób bez konieczności podwyższania wynagrodzenia Wykonawcy.

Jednocześnie w niniejszym postępowaniu zgodnie z art. 181 ust. 1 ustawy Pzp żaden z Wykonawców nie poinformował Zamawiającego o niezgodnej z przepisami ustawy czynności podjętej przez Zamawiającego lub zaniechaniu czynności.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że:

Wyrok KIO z dnia 10.01.2014r. Sygn. KIO 2937/13 wskazuje, iż odrzucenie oferty z powodu rażąco niskiej ceny musi być poprzedzone wezwaniem wykonawcy do złożenia wyjaśnień w trybie art. 90 ustawy Prawo zamówień publicznych z czym organ kontroli skarbowej całkowicie się zgadza.

Zamawiający nie zbadał, czy złożone oferty nie zawierają rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, do czego zobowiązywał go art. 90 ust. 1 ustawy Pzp, obowiązujący w okresie udzielenia zamówienia publicznego, jak i obecnie, który stanowił, że Zamawiający w celu ustalenia, czy oferta zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia, zwraca się do wykonawcy o udzielenie w określonym terminie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny.

Zamawiający nie dokonał analizy pod kątem konieczności wezwania wykonawcy do udzielenia wyjaśnień w zakresie zaoferowanej przez niego ceny w oparciu o porównanie zaoferowanej ceny z kwotą przeznaczoną na realizację zamówienia oraz cenami ofert złożonych przez innych wykonawców. Postępowanie takie obarczone jest błędem, albowiem:

Sygnałem wskazującym na potrzebę wystąpienia do wykonawców o udzielenie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny jest znaczna różnica pomiędzy szacunkową wartością przedmiotu zamówienia powiększoną o podatek od towarów i usług (wartość brutto) w kwocie 492.000,00 zł, a cenami zawartymi w ofertach złożonych przez wykonawców (przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego):

- UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $492.000,00 - 305.532,00 = 186.468$, to jest o 37,90%
- GENPOWER Sp. z o.o. $492.000,00 - 397.572,90 = 94.427,10$, to jest o 19,19 %
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $492.000,00 - 648.332,64 = -156.332,64$, to jest o 31,77%;

a cenami po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego:

- UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. o 37,90%
- GENPOWER Sp. z o.o. o 19,19 %
- PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota o 1.696%.

Zestawienie ceny, zawartej w ofercie wykonawcy UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z wartością szacunkową (zwiększoną o wartość podatku od towarów i usług) wskazuje na rozbieżność pomiędzy tymi cenami, gdyż różnica ta wynosi aż 37,90 %.

Średnia cena arytmetyczna złożonych ofert wynosiła:

- 450.479,18 zł przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego,
- 3.180.520,14 zł po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego.

Cena przedstawiona przez UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. była więc znacząco niższa od średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert tj o :

- przed dokonaniem poprawek rachunkowych przez zamawiającego
 - UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. $450.479,18 - 305.532,00 = 144.947,18$, to jest o 32,18%
 - GRENPOWER Sp. z o.o. $450.479,18 - 397.572,90 = 52.906,28$, to jest o 11,74 %
 - PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota $450.479,18 - 648.332,64 = -197.853,46$, to jest 43,92%.
- po dokonaniu poprawek rachunkowych przez zamawiającego:
 - UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. o 90,39 %
 - GRENPOWER Sp. z o.o. o 87,50 %
 - PUH EL PROFESSIONAL Mariusz Maszota o 177,89 %.

Porównanie ceny oferty UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z cenami ofert złożonych w postępowaniu i uśrednienie ich wartości daje podstawę do przyjęcia, że cena zaoferowana przez wykonawcę jest rażąco niska, bowiem to właśnie ceny ofertowe w składane w postępowaniach o udzielenie zamówienia mogą stanowić jeden ze znaczników cen rynkowych w danej branży.

Odstępując od zbadania czy złożone oferty nie zawierają rażąco niskiej ceny w stosunku do przedmiotu zamówienia, Zamawiający naruszył art. 90 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, co miało wpływ na wynik przeprowadzonego postępowania – oferta firmy UNIGREG ENERGIA Sp. z o.o. z ceną 305.532,00 zł została wybrana jako najkorzystniejsza.

Ad.2 Odnosnie uwag dotyczących weryfikacji sprawozdań z realizacji umów dot. promocji Miasta Gdyni GCS informuje co następuje.

Zdaniem Strony:

1. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2013/2014” (oznaczenie sprawy: G0SIR.DZPI.2711.7.2014).

1) Brak dat na zdjęciach załączonych do raportów z realizacji umów nr 140/JB/2014, 366/JB/2014, 437/JB/2014 oraz 17/JB/2015.

Każde ze zdjęć posiada opis w postaci nazw drużyn biorących udział w meczu rozegranym w konkretnym okresie sprawozdawczym. Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań, każdorazowo analizował adekwatność zdjęć do przedstawionego meczu, w tym m.in. na podstawie strojów oraz znajdujących się na boisku materiałów promocyjnych drużyny przeciwnej, z którą w danym meczu rywalizowała Arka Gdynia. Weryfikacja następowała przy użyciu zdjęć na dostępnych portalach informacyjnych oraz stronie internetowej klubu Arka Gdynia.

2) Powielanie zdjęć dokumentujących umieszczenie logo „Gdynia sport” w grafice na gdyńskich autobusach.

Klub Arka Gdynia SSA, wraz z pierwszym sprawozdaniem rozliczającym konkretną umowę, każdorazowo przedstawiał do wglądu umowę o współpracy reklamowej zawartą z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o., w której zawarty był okres, na jaki grafika umieszczana była na autobusach. W związku z tym pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań nie wymagał nowych zdjęć.

2. Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach rundy jesiennej sezonu 2014/2015” - GOSIR.DZPI.2711.28.2014.

1) Brak dat na zdjęciach załączonych do raportów z realizacji umów nr 140/JB/2014, 366/JB/2014, 437/JB/2014 oraz 17/JB/2015.

Każde ze zdjęć posiada opis w postaci nazw drużyn biorących udział w meczu rozegranym w konkretnym okresie sprawozdawczym. Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań, każdorazowo analizował adekwatność zdjęć do przedstawionego meczu, w tym m.in. na podstawie strojów oraz znajdujących się na boisku materiałów promocyjnych drużyny przeciwnej, z którą w danym meczu rywalizowała Arka Gdynia. Weryfikacja następowała przy użyciu zdjęć na dostępnych portalach informacyjnych oraz stronie internetowej klubu Arka Gdynia.

2) Brak logo „Gdynia sport” w przedstawionej w sprawozdaniach grafice na gdyńskich autobusach oraz powielanie zdjęć dokumentujących umieszczenie logo „Gdynia sport” w grafice na gdyńskich autobusach.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań uznał za obowiązującą grafikę przedstawioną wraz z umową zawieraną z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o. obowiązującą w konkretnym okresie sprawozdawczym.

Klub Arka Gdynia SSA, wraz z pierwszym sprawozdaniem rozliczającym konkretną umowę, każdorazowo przedstawiał do wglądu umowę o współpracy reklamowej zawartą z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o., w której zawarty był okres, na jaki grafika umieszczana była na autobusach. W związku z tym pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań nie wymagał nowych zdjęć.

- 3) Brak wystarczającego potwierdzenia umieszczenia logo „Gdynia sport” lub nazwy Gdynia na materiałach promocyjnych za pomocą wykazywania w sprawozdaniach wyłącznie grafik takich jak akredytacja czy identyfikator.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań sprawdzał materiały promocyjne z chwilą ich faktycznego przekazywania do GC5, do czego Arka Gdynia 55A zobligowana była każdorazowo umową promocyjną.

- 4) Brak dat na zrzutach ekranu załączanych do sprawozdań.

Obowiązkiem pracownika odpowiedzialnego za weryfikację sprawozdań jest bieżące i regularne (co najmniej raz w tygodniu) sprawdzanie na stronach internetowych Arka Gdynia SSA prezentacji wymaganych logo oraz przesyłanych informacji promocyjnych. W związku z powyższym pracownik weryfikujący sprawozdanie nie wymagał dat na zrzutach ekranu, gdyż posiadał wiedzę na temat wypełniania wyżej wskazanych świadczeń.

3. **Zamówienie z wolnej ręki pn.: 'Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet Basket Gdynia w rozgrywkach w I połowie sezonu 2014/2015' (oznaczenie sprawy: G0SIR.DZPI.2711.31.2014).**

Pracownik weryfikujący sprawozdania każdorazowo sprawdzał poprawność przedstawionych zdjęć na dostępnych portalach internetowych. Ponadto opisywał ręcznie wszelkie załączniki, w tym zdjęcia, tak by można było je odnieść do konkretnego okresu sprawozdawczego oraz świadczeń, jakie są w nim wykazane.

4. **Zamówienie z wolnej ręki pn.: 'Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy jesiennej sezonu 2014/2015' (oznaczenie sprawy: GOSI R.DZ PI. 2711.37.2014).**

- 1) Brak dat na zdjęciach załączonych do raportów z realizacji umów nr 140/JB/2014, 366/JB/2014, 437/JB/2014 oraz 17/JB/2015.

Każde ze zdjęć posiada opis w postaci nazw drużyn biorących udział w meczu rozegranym w konkretnym okresie sprawozdawczym. Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań, każdorazowo analizował adekwatność zdjęć do przedstawionego meczu, w tym m.in. na podstawie strojów oraz znajdujących się na boisku materiałów promocyjnych drużyny przeciwnej, z którą w danym meczu rywalizowała Arka Gdynia. Weryfikacja następowała przy użyciu zdjęć na dostępnych portalach informacyjnych oraz stronie internetowej klubu Arka Gdynia.

- 2) Brak logo „Gdynia sport” w przedstawionej w sprawozdaniach grafice na gdyńskich autobusach oraz powielanie zdjęć dokumentujących umieszczenie logo „Gdynia sport” w grafice na gdyńskich autobusach.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań uznał za obowiązującą grafikę przedstawioną wraz z umową zawieraną z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o. obowiązującą w konkretnym okresie sprawozdawczym.

Klub Arka Gdynia SSA, wraz z pierwszym sprawozdaniem rozliczającym konkretną umowę, każdorazowo przedstawiał do wglądu umowę o współpracy reklamowej zawartą z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o., w której zawarty był okres, na jaki grafika umieszczana była na autobusach. W związku z tym pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań nie wymagał nowych zdjęć.

- 3) Brak wystarczającego potwierdzenia umieszczenia logo „Gdynia sport” lub nazwy Gdynia na materiałach promocyjnych za pomocą wykazywania w sprawozdaniach wyłącznie grafik takich jak akredytacja czy identyfikator.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań sprawdzał materiały promocyjne z chwilą ich faktycznego przekazywania do GCS, do czego Arka Gdynia SSA zobligowana była każdorazowo umową promocyjną.

- 4) Braku informacji o numerze i dacie wydania *Expressu Gdynńskiego*.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań sprawdził treści zawarte w artykule i na jego podstawie ocenił, iż dotyczy on okresu, na jaki zawarta została umowa promocyjna.

- 5) Brak dat na zrzutach ekranu załączanych do sprawozdań.

Obowiązkiem pracownika odpowiedzialnego za weryfikację sprawozdań jest bieżące i regularne (co najmniej raz w tygodniu) sprawdzanie na stronach internetowych Arka Gdynia SSA prezentacji wymaganych logo oraz przesyłanych informacji promocyjnych. W związku z powyższym pracownik weryfikujący sprawozdanie nie wymagał dat na zrzutach ekranu, gdyż posiadał wiedzę na temat wypełniania wyżej wskazanych świadczeń.

5. **Zamówienie z wolnej ręki pn.: „Promocja Miasta Gdyni przez zespół koszykówki mężczyzn Asseco Gdynia w rozgrywkach rundy wiosennej sezonu 2014/2015” (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.44.2014).**

GCS zawierając umowę promocyjną każdorazowo wyznacza datę jej końca obowiązywania na szacunkowo przyjęty ostatni dzień danej rundy rozgrywkowej. Ze względu na system rozgrywek w dniu podpisania umowy nie ma możliwości jednoznacznego wskazania, do kiedy drużyna będzie rozgrywała mecze i na którym miejscu zakończy dany sezon. Jednocześnie wskazać należy, iż kwota umowy co do zasady dzielona jest na równe transze proporcjonalnie do okresu ich trwania.

6. **Zamówienie z wolnej ręki pn.: 'Promocja Miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej mężczyzn Arka Gdynia w rozgrywkach części rundy wiosennej sezonu 2014/2015" (oznaczenie sprawy: GOSIR.DZPI.2711.47.2014)**

- 1) Brak dat na zdjęciach załączonych do raportów z realizacji umów nr 140/JB/2014, 366/JB/2014, 437/JB/2014 oraz 17/JB/2015.

Każde ze zdjęć posiada opis w postaci nazw drużyn biorących udział w meczu rozegranym w konkretnym okresie sprawozdawczym. Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań, każdorazowo analizował adekwatność zdjęć do przedstawionego meczu, w tym m.in. na podstawie strojów oraz znajdujących się na boisku materiałów promocyjnych drużyny przeciwnej, z którą w danym meczu rywalizowała Arka Gdynia. Weryfikacja następowała przy użyciu zdjęć na dostępnych portalach informacyjnych oraz stronie internetowej klubu Arka Gdynia.

- 2) Brak logo „Gdynia sport” w przedstawionej w sprawozdaniach grafice na gdyńskich autobusach oraz powielanie zdjęć dokumentujących umieszczenie logo „Gdynia sport” w grafice na gdyńskich autobusach.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań uznał za obowiązującą grafikę przedstawioną wraz z umową zawieraną z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o. obowiązującą w konkretnym okresie sprawozdawczym.

Klub Arka Gdynia SSA, wraz z pierwszym sprawozdaniem rozliczającym konkretną umowę, każdorazowo przedstawiał do wglądu umowę o współpracy reklamowej zawartą z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej Sp. z o.o., w której zawarty był okres, na jaki grafika umieszczana była na autobusach. W związku z tym

pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań nie wymagał nowych zdjęć.

- 3) Brak wystarczającego potwierdzenia umieszczenia logo „Gdynia sport” lub nazwy Gdynia na materiałach promocyjnych za pomocą wykazywania w sprawozdaniach wyłącznie grafik takich jak akredytacja czy identyfikator.

Pracownik odpowiedzialny za weryfikację sprawozdań sprawdzał materiały promocyjne z chwilą ich faktycznego przekazywania do GCS, do czego Arka Gdynia SSA zobligowana była każdorazowo umową promocyjną.

- 4) W odniesieniu do zarzutu braku dat na zrzutach ekranu załączanych do sprawozdań informuję, iż obowiązkiem pracownika odpowiedzialnego za weryfikowanie sprawozdań jest bieżące, min. 1 raz w tygodniu sprawdzanie na stronach Arka Gdynia SSA prezentacji wymaganych logo oraz przesyłanych informacji promocyjnych. W związku z powyższym pracownik weryfikujący sprawozdanie nie wymagał dat na zrzutach ekranu, gdyż posiadał wiedzę na temat wypełniania wyżej wskazanych świadczeń przez Arka Gdynia SSA.

- 5) Brak dat na zrzutach ekranu załączanych do sprawozdań.

Obowiązkiem pracownika odpowiedzialnego za weryfikację sprawozdań jest bieżące i regularne (co najmniej raz w tygodniu) sprawdzanie na stronach internetowych Arka Gdynia SSA prezentacji wymaganych logo oraz przesyłanych informacji promocyjnych. W związku z powyższym pracownik weryfikujący sprawozdanie nie wymagał dat na zrzutach ekranu, gdyż posiadał wiedzę na temat wypełniania wyżej wskazanych świadczeń.

Podsumowując uwagi dotyczące weryfikacji sprawozdań wskazać należy, że każdorazowo były one sprawdzane w sposób umożliwiający potwierdzenie, że obowiązki wynikające z umowy były realizowane. Czynności tych dokonywano zarówno na podstawie przedłożonych dokumentów, ale i z niezbędnym przy wykonywaniu weryfikacji wykorzystaniem wiedzy oraz doświadczenia pracowników GCS w zakresie specyfiki działalności sportowej, co uzasadniono powyżej. Dodatkowo należy podkreślić, że znacząca część zadań promocyjnych wynikających z umów realizowana była w ramach wydarzeń sportowych organizowanych na obiektach administrowanych przez GCS. W związku z tym procedury i korespondencja związana z użyczeniem obiektów, ich przygotowaniem przez administratora na potrzeby danego wydarzenia, przekazania, zasad wykorzystania przez organizatora, a następnie odbioru po wydarzeniu, w sposób jednoznaczny potwierdzały fakt ich przeprowadzenia. Ponadto w trakcie tych wydarzeń na obiektach GCS znajdowali się pracownicy GCS odpowiedzialni za prawidłowe funkcjonowanie obiektów.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Zgodnie z treścią § 4 umowy nr:

- 140/JB/2014 z dnia 23.04.2014 zawartej pomiędzy GOSiR a Arką Gdynia Sportowa SA na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI.2711.7.2014),
- 366/JB/2014 z dnia 03.09.2014 zawartej pomiędzy GOSiR a Arką Gdynia Sportowa SA na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI.2711.28.2014),
- 437/JB/2014 z dnia 03.11.2014 zawartej pomiędzy GOSiR a Arką Gdynia Sportowa SA na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI.2711.37.2014),
- 17/JB/2015 z dnia 07.01.2015 zawartej pomiędzy GOSiR a Arką Gdynia Sportowa SA na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI.2711.47.2014),
- 379/JB/2014 z dnia 01.10.2014 r. zawartej pomiędzy GOSiR a Basketball Investmentss SSA

na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI. 2711.31.2014), -32/JB/2014 z dnia 23.01.2015 zawartej pomiędzy GOSiR a Gdyńskim Klubem Koszykówki Arka SA na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, (znak sprawy G0SIR.DZPI. 2711.44.2014),

Warunkiem rozliczenia zadań Zleceniobiorcy wynikających z umowy jest sporządzanie i składanie Zleceniodawcy sprawozdań merytorycznych za poszczególne etapy wykonania umowy z wykonania zadań wraz z dokumentacją fotograficzną. Każde sprawozdanie winno być podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Zleceniobiorcy.

W związku z powyższym należy zauważyć iż obowiązek sporządzania sprawozdań merytorycznych z wykonania zadań wynikających z umowy wraz z dokumentacją fotograficzną wynikał wprost z zapisów zawartej przez strony umowy. Ponadto jaki wynika z zapisów ww. § 4, prawidłowo sporządzone sprawozdanie miało być warunkiem rozliczenia zadań przez strony umowy.

Sprawozdanie merytoryczne powinno potwierdzać prawidłową realizację umowy. Weryfikacja realizacji umowy nie powinna być zatem przeprowadzona na podstawie własnej wiedzy pracownika GCS, odpowiedzialnego za weryfikację sprawozdań, np. o strojach i materiałach promocyjnych znajdujących się faktycznie na boisku podczas meczu z konkretną drużyną przeciwną, czy też znajomości umowy zawartej pomiędzy Klubem a Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej w sytuacji, gdy ta umowa nie była częścią sprawozdania. Podobnie, za niewystarczające należy uznać wykazanie w sprawozdaniach wyłącznie grafiki logo „Gdynia sport”, bez wskazania dowodów na przekazanie do Gdyńskiego Centrum Sportu określonej ilości i rodzaju materiałów promocyjnych, na których ta grafika została umieszczona. Strona nie przedłożyła w niniejszym postępowaniu żadnych dowodów w przedmiotowej sprawie. Strona nie przedłożyła również żadnej dokumentacji mającej potwierdzać, że pracownik na bieżąco i regularnie sprawdzał na stronach internetowych ARKA Gdynia SSA prezentacje wymaganych logo oraz informacji promocyjnych.

Należy także zauważyć, że z wyjaśnień samej Strony w zakresie powielania tych samych zdjęć autobusów z logo „Gdynia sport” w sprawozdaniach z realizacji różnych umów na promocję Miasta Gdyni zawartych z Klubem ARKA Gdynia SSA, wynika, że Klub ARKA Gdynia zawarł umowę z Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej na umieszczenie logo „Gdynia sport” w grafice na gdyńskich autobusach na czas określony dłuższy niż umowy na promocję Miasta Gdyni zawarte pomiędzy Gdyńskim Centrum Sportu a Klubem ARKA Gdynia SSA. Czas trwania umowy pomiędzy Klubem a Przedsiębiorstwem Komunikacji Autobusowej na umieszczenie grafiki na autobusach nie pokrywał się z czasem umów na promocję Miasta Gdyni pomiędzy GSC a Klubem.

Ad.3 Odnosnie uwag dotyczących ksiąg rachunkowych GCS informuje, co następuje.

1. Polityka rachunkowości.

Zdaniem Strony:

W protokole zapisano, iż: „W polityce rachunkowości nie wskazano zasad prowadzenia ksiąg pomocniczych z kontami księgi głównej.

W związku z powyższym kontrolowana jednostka naruszyła art. 10 ust. 1 pkt 3 iit a ustawy o rachunkowości w myśl którego: Jednostka powinna posiadać dokumentację opisującą w języku polskim przyjęte przez nią zasady (politykę) rachunkowości, a w szczególności dotyczące:

3) sposobu prowadzenia ksiąg rachunkowych, w tym co najmniej:

a) zakładowego planu kont, ustalającego wykaz kont księgi głównej, przyjęte zasady klasyfikacji

zdarzeń, zasady prowadzenia kont ksiąg pomocniczych oraz ich powiązania z kontami księgi głównej,"

W obowiązującej w GCS w roku 2014 polityce (zasadach) rachunkowości zapisano, iż:

„Księga główna (konta syntetyczne) prowadzona jest w sposób spełniający zasady:

- Podwójnego zapisu,
- Systematycznego i chronologicznego rejestrowania zdarzeń gospodarczych zgodnie z zasadą memorialową.

Zapisy w Systemie ERP XL na kontach księgi głównej (załącznik nr 1) pochodzące z dowodów księgowych są prowadzone systematycznie i ustala się jako zbiorcze sumy zapisów na składających się na nie kontach analitycznych.

Księgi pomocnicze (konta analityczne - załącznik 2) stanowią zapisy Księgi pomocnicze (konta analityczne - załącznik 2) stanowią zapisy uszczegóławiające dla wybranych kont księgi głównej. Zapisy na kontach analitycznych dokonywane są zgodnie z zasadą zapisu powtarzanego, ich forma dostosowywana jest za każdym razem do przedmiotu ewidencji konta głównego.

Na podstawie zbioru zaksięgowanych danych sporządza się zestawienie obrotów i sald księgi głównej oraz zestawienie obrotów i sald ksiąg pomocniczych (kont analitycznych).

Zestawienia te zawierają:

- symbole i nazwy kont,
- salda kont na dzień otwarcia kont rachunkowych, obroty za okres sprawozdawczy i narastająco od początku roku oraz salda na koniec okresu sprawozdawczego,
- sumę sald na dzień otwarcia ksiąg rachunkowych, obrotów za okres sprawozdawczy i narastająco od początku roku oraz sald na koniec okresu sprawozdawczego.

Dzięki przewidzianym w programie procedurom kontroli, zestawienia wykazują pełną zgodność danych pomiędzy sobą, jak i w porównaniu z dziennikiem (obroty miesięczne i narastające).

Księgi pomocnicze prowadzone są za pomocą:

- 1) modułu księgowość w Systemie ERP XL, jako zbiór wyodrębnionych danych w ramach księgi głównej o rozbudowanej strukturze syntetyczno-analitycznej; suma sald początkowych i obrotów na kontach ewidencji analitycznej stanowi saldo początkowe i obroty kont księgi głównej, zaś suma sald końcowych na kontach ewidencji analitycznej stanowi saldo końcowe konta księgi głównej;
- 2) modułu środków trwałych w oprogramowaniu finansowo - księgowym ERP XL, ujmującego środki trwałe, wartości niematerialne i prawne, pozostałe środki trwałe i pozostałe wartości niematerialne i prawne oraz dokonywane od nich odpisy amortyzacyjne (umorzeniowe) w postaci kartotek ewidencji szczegółowej i tabel amortyzacji;
- 3) modułu sprzedaż w oprogramowaniu finansowo - księgowym ERPXL, ujmującego ewidencję wystawionych faktur sprzedaży w Marinie Gdynia.

Do środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych o wartości przekraczającej wielkość ustaloną w przepisach o podatku dochodowym od osób prawnych, dla których odpisy amortyzacyjne są uznawane za koszty uzyskania przychodów stosuje się zasady amortyzacji polegające na dokonywaniu odpisów stopniowo, przy zastosowaniu stawek amortyzacyjnych określonych w ustawie.

Odpisów amortyzacyjnych dokonuje się miesięcznie, ostatniego dnia miesiąca, naliczając odpisy nie wcześniej niż po przyjęciu środka trwałego do używania.

Do środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych o wartości początkowej nie przekraczającej wielkości ustalonej w przepisach o podatku dochodowym od osób prawnych, dla których odpisy amortyzacyjne są uznawane za koszty uzyskania przychodów (pozostałe środki trwałe) stosuje się zasady amortyzacji i umorzenia polegające na dokonywaniu odpisów jednorazowych - na koniec

miesiąca, w którym środek został przekazany do używania. (...)

(...) III. SPOSÓB PROWADZENIA KSIĄG RACHUNKOWYCH

Księgi pomocnicze tworzy się do następujących kont księgi głównej:

- 011 - Środki trwałe
- 013 - Pozostałe środki trwałe
- 071 - Umorzenie środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych
- 072 - Umorzenie pozostałych środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych
- 080 - Środki trwałe w budowie (inwestycje)
- 082 - Odpisy aktualizujące środki trwałe w budowie
- 101 - Kasa
- 130 - Rachunek bieżący jednostki
- 135 - Rachunki środków funduszy specjalnego przeznaczenia
- 137 - Rachunek środków pochodzących ze źródeł zagranicznych
- 139 - inne rachunki bankowe
- 141 - Środki pieniężne w drodze
- 201 - Rozrachunki z dostawcami
- 221 - Należności z tytułu dochodów budżetowych
- 222 - Rozliczenie dochodów budżetowych
- 223 - Rozliczenie wydatków budżetowych
- 224 - Rozliczenie udzielonych dotacji budżetowych oraz płatności z budżetu środków europejskich
- 225- Rozrachunki z budżetami
- 229 - Pozostałe rozrachunki publicznoprawne
- 231 - Rozrachunki z tytułu wynagrodzeń
- 234 - Pozostałe rozrachunki z pracownikami
- 235 - Rozrachunki z tytułu świadczeń ZFŚS 240 - Pozostałe rozrachunki
- 245- Wpływy do wyjaśnienia
- 246 - Rozrachunki z tytułu depozytów
- 249 - Rozliczenie kas fiskalnych
- 290 - Odpisy aktualizujące należności
- 330 - Towary
- 400 - Amortyzacja
- 401 - Zużycie materiałów i energii
- 402 - Usługi obce
- 403 - Podatki i opłaty
- 404 - Wynagrodzenia
- 405 - Ubezpieczenia społeczne i inne świadczenia
- 409 - Pozostałe koszty rodzajowe
- 410 - Inne świadczenia finansowane z budżetu

- 411 - Pozostałe obciążenia
- 700 - Sprzedaż produktów i koszty ich wytworzenia
- 720 - Przychody z tytułu dochodów budżetowych
- 731 - Sprzedaż towarów
- 732 - Wartość sprzedanych towarów
- 750 - Przychody finansowe
- 751 - Koszty finansowe
- 760 - Pozostałe przychody operacyjne
- 761 - Pozostałe koszty operacyjne
- 770 - Zyski nadzwyczajne
- 771 - Straty nadzwyczajne 800 - Fundusz jednostki
- 810 - Dotacje budżetowe, płatności z budżetu środków europejskich oraz środki z budżetu na inwestycje
- 851 - Zakładowy Fundusz Świadczeń Socjalnych
- 860 - Wynik finansowy
- 910 - Analiza kosztów w zadaniach
- 911 - Analiza przychodów w zadaniach
- 920 - Depozyty niepieniężne
- 921 - Nagrody i promocja miasta
- 922 - Zamówienia publiczne
- 932 - Zobowiązania
- 933 - Wydatki
- 934 - Koszty i inne obciążenia
- 960 - Plan dochodów budżetowych
- 961 - Należności z tytułu dochodów budżetowych analityka 963 - Dochody wykonane
- 975 - Wydatki strukturalne
- 976 - Wzajemne rozliczenia między jednostkami
- 980 - Plan finansowy wydatków budżetowych
- 998 - Zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego
- 999 - Zaangażowanie wydatków budżetowych przyszłych lat

Księgi pomocnicze mają postać: zbiorów kont, kartotek, tabel, komputerowych zbiorów danych, bilansu likwidowanej jednostki i innych urządzeń szczegółowych charakteryzujących przedmiot ewidencji konta głównego (m. in. dla składników rzeczowych jego: dane techniczne, wartość z dnia przyjęcia do ewidencji, dokonane odpisy umorzeniowe, odpowiedzialność materialna osób, którym zostały powierzone, miejsce użytkowania - pole spisowe, dla rozrachunków: osoby transakcji, stan należności i zobowiązań wobec poszczególnych stron), a w zakresie dochodów i wydatków oraz przychodów i rozchodów budżetowych są to podziały klasyfikacji budżetowej zgodne z rozporządzeniem Ministra Finansów z dnia 02 marca 2010 r. w sprawie szczegółowej klasyfikacji dochodów, wydatków, przychodów i rozchodów oraz środków pochodzących ze źródeł zagranicznych."

Mając na uwadze przytoczone powyżej zapisy polityki rachunkowości obowiązującej w GCS,

stwierdzenia zawarte w protokole pokontrolnym nie dowodzą, że były one niewystarczające bądź stały w sprzeczności z wymogiem art. 10 ust. 1 pkt 3 lit. a Ustawy o rachunkowości.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Wbrew twierdzeniom Strony w polityce rachunkowości jedynie wskazano, do których kont księgi głównej prowadzi się konta analityczne, w żaden sposób do żadnego konta syntetycznego nie określono sposobu tworzenia kont analitycznych („maski konta”). Nawet nie wskazano czy konta analityczne prowadzi się np. według podziałek klasyfikacji budżetowej, czy też według kontrahentów.

W związku z powyższym kontrolowana jednostka naruszyła art. 10 ust. 1 pkt 3 lit a ustawy o rachunkowości w myśl którego: *Jednostka powinna posiadać dokumentację opisującą w języku polskim przyjęte przez nią zasady (politykę) rachunkowości, a w szczególności dotyczące:*

3) sposobu prowadzenia ksiąg rachunkowych, w tym co najmniej:

a) zakładowego planu kont, ustalającego wykaz kont księgi głównej, przyjęte zasady klasyfikacji zdarzeń, zasady prowadzenia kont ksiąg pomocniczych oraz ich powiązania z kontami księgi głównej

2. Ewidencja na wybranych kontach rachunkowych.

Zdaniem Strony:

W protokole opisano następujące konta 130,137, 201, 221, 720, 750, 751, 760,980,998 i 999.

1) Konto 130-„Rachunek bieżący jednostki”.

Zapisy na koncie 130-1 (rachunek bieżący wydatków), 130-2 (rachunek bieżący dochodów) są dokonywane na podstawie dokumentów bankowych, gdzie zachodzi pełna zgodność zapisów między jednostką a bankiem.

Ewidencja szczegółowa do konta 130-1 prowadzona była w szczególowości planu finansowego wydatków na koncie „933”, które jest powiązane z kontem 130-1 i odzwierciedla zapisy na tym koncie. W polityce rachunkowości zapisano:

„Konto 933 służy do ewidencji poniesionych przez jednostkę wydatków.

Na stronie Ma konta 933 ujmuje się kwoty wydatków dokonanych i ich zwiększenia, a na stronie Wn ujmuje się ewentualne zwroty wydatków i ich zmniejszenia. Ewidencja szczegółowa do konta 933 prowadzona jest w szczególowości planu finansowego wydatków. Na koniec roku konto 933 wykazywać będzie saldo Ma oznaczające wysokość poniesionych przez jednostkę wydatków w ciągu roku. Saldo konta 933 nie jest przenoszone na początek przyszłego roku. Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdań: Rb-28. " Ewidencja szczegółowa do konta 130-2 prowadzona była w szczególowości planu finansowego dochodów na koncie „963”, które jest powiązane z kontem 130-2 i odzwierciedla zapisy na tym koncie.

W polityce rachunkowości zapisano: „Konto 963 służy do ewidencji dochodów wykonanych. Na stronie Wn konta 963 ujmuje się wpłaty dochodów.

Na stronie Ma konta 963 ujmuje się zwroty dochodów. Ewidencja szczegółowa do konta 963 jest prowadzona w szczególowości planu finansowego dochodów jednostki. Na koniec roku konto 963 wykazywać będzie saldo Wn oznaczające wysokość dochodów jednostki wykonanych w ciągu roku. Saldo konta 963 nie jest przenoszone na początek przyszłego roku. Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdania Rb-27."

2) Konto 137 - Rachunek środków pochodzących ze źródeł zagranicznych niepodlegających zwrotowi.

W kontrolowanym okresie na tym koncie utworzono konto analityczne:

- 137-2 Rachunek obsługi projektu PYDOS, na którym w roku 2014 zaewidencjonowane były dochody;
- 137-3 Rachunek obsługi projektu COMENIUS, na którym w roku 2014 zaewidencjonowane były wydatki i dochody.

Szczegółowa ewidencja do w/w kont prowadzona była na koncie „933” dla ewidencji wydatków i na koncie „963” dla ewidencji dochodów w szczególności planu finansowego wydatków i dochodów.

3) Konto 201 Rozrachunki z dostawcami.

Konto 201 służy do ewidencji rozrachunków i roszczeń z tytułu dostaw, robót i usług, w tym również zaliczek na poczet dostaw, robót i usług oraz kaucji gwarancyjnych. Ewidencja szczegółowa do konta 201 powinna zapewnić możliwość ustalenia zobowiązań według poszczególnych kontrahentów. Konto 201 może mieć dwa salda, saldo Wn oznacza stan należności i roszczeń, a saldo Ma stan zobowiązań.

Ewidencja szczegółowa według podziałek klasyfikacji budżetowej prowadzona była na koncie „932”. W polityce rachunkowości zapisano:

„Konto 932 służy do ewidencji zobowiązań. Na stronie Ma konta 932 ujmuje się zobowiązania i ich zwiększenia.

Na stronie Wn ujmuje się zapłatę zobowiązań i ich zmniejszenia. Ewidencja szczegółowa do konta 932 prowadzona jest w szczególności planu finansowego wydatków. Na koniec roku konto 932 może wykazywać saldo Ma oznaczające wysokość zobowiązań jednostki wykonanych na koniec roku. Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdań: Rb-28.”.

4) Konto 221 - „Należności z tytułu dochodów budżetowych”.

Ewidencja szczegółowa według podziałek klasyfikacji budżetowej prowadzona była na koncie „961”. W polityce rachunkowości zapisano:

„961 - Należności z tytułu dochodów budżetowych analityka

Konto 961 służy do ewidencji należności jednostki budżetowej z tytułu dochodów budżetowych, z wyjątkiem należności wymagalnych w przyszłych latach.

Na stronie Wn konta 961 ujmuje się przypisane należności z tytułu wymagalnych w danym roku dochodów budżetowych i zwrot nadpłat z tytułu dochodów nienależnie wpłaconych lub orzeczonych do zwrotu.

Na stronie Ma konta 961 ujmuje się wpłaty należności z tytułu dochodów budżetowych. Ewidencja szczegółowa do konta 961 jest prowadzona w szczególności ze wskazaniem podziałek klasyfikacji budżetowej dochodów jednostki.

Na koniec roku konto 961 wykazywać będzie saldo Wn oznaczające wysokość należności jednostki pozostałych do zapłaty.

Saldo konta 961 jest przenoszone na początek przyszłego roku.

Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdania Rb-27.”

5) Konto 720 - „Przychody z tytułu dochodów budżetowych”.

Tak jak to zostało opisane w protokole, jednostka prowadzi konta analityczne do konta 720 . Na poszczególnych kontach analitycznych ewidencjonowane były dochody w podziale 720-poz.RZiS-Zadanie-Rozdział-Zadanie wykonawcy]-D[§dochodów] (załącznik nr 2 do Zasad (polityki) rachunkowości Wykaz kont analitycznych (ksiąg pomocniczych)) oraz stworzone było konto analityczne 720-A.VI-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku).

Na koniec roku obrotowego jednostka przeniosła sumę sald poszczególnych kont analitycznych, na konto 860 - Wynik Finansowy w korespondencji z kontem 720-A.VI-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku).

W wyniku takiego zapisu obroty konta syntetycznego 720 Wn i Ma były równe. Na koniec roku konto wykazywało per saldo równe 0,00 zł.

6) Konto 751 - „Koszty finansowe”

Tak jak to zostało opisane w protokole, jednostka prowadzi konta analityczne do konta 751 . Na poszczególnych kontach analitycznych ewidencjonowane były koszty w podziale na 751 - poz.RZiS-[Zadanie-Rozdział-Zadanie wykonawcy]-K (załącznik nr 2 do Zasad (polityki) rachunkowości Wykaz kont analitycznych (ksiąg pomocniczych)) oraz stworzone było konto analityczne 751-H.II-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku).

Na koniec roku obrotowego jednostka przeniosła sumę sald poszczególnych kont analitycznych, na konto 860 - Wynik Finansowy w korespondencji z kontem 751-H.II-BZ_2014 (Bilans zamknięcia roku).

W wyniku takiego zapisu obroty konta syntetycznego 751 Wn i Ma były równe. Na koniec roku konto wykazywało per saldo równe 0,00 zł.

Analogiczny sposób księgowania z końcem roku budżetowego jednostka zastosowała do kont 760, 761, 731, 732 oraz kont zespołu 4.

Taki jednakowy sposób księgowania jednostka stosowała w poprzednich latach. Poszczególne kontrole, które miały miejsce w jednostce wcześniej nie zakwestionowały prawidłowości zastosowania takich zasad przenoszenia sald kont zespołu „7” i „4”.

W polityce rachunkowości jednostki zapisano, iż konto:

„980 Plan finansowy wydatków budżetowych”

Konto 980 służy do ewidencji planu finansowego wydatków budżetowych dysponenta środków budżetowych. Na stronie Ma konta 980 ujmuje się plan finansowy wydatków budżetowych oraz jego zwiększenia. Na stronie Wn konta 980 ujmuje się zmniejszenia planu finansowego wydatków budżetowych. Ewidencja szczegółowa do konta 980 jest prowadzona w szczególności planu finansowego wydatków budżetowych. Na koniec roku konto 980 wykazywać będzie saldo Ma oznaczające wysokość planu finansowego wydatków budżetowych jednostki na koniec roku. Saldo konta 980 nie jest przenoszone na początek przyszłego roku. Dane ujęte na koncie stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdania Rb-28. " Zgodnie z powyższymi zasadami przyjętej polityki rachunkowości GCS prowadził na koncie 980 „Plan finansowy wydatków budżetowych” w następujący sposób:

- po stronie Ma ujmowano pierwotny plan finansowy wydatków oraz jego zwiększenia,
- po stronie Wn ujmowano zmniejszenia planu finansowego,
- na koniec roku obrotowego konto wykazywało saldo Ma w wysokości 42.825,043,00 zł, tj. wartość planu finansowego wydatków budżetowych jednostki po zmianach.

7) Konto 998 – „Zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego”

Konto i zapisy na koncie nie zostały opisane w polityce rachunkowości w sposób w jaki faktycznie funkcjonowały w jednostce dla celów zaangażowania wydatków budżetowych i kontroli w stosunku do planu finansowego.

GCS prowadził konto 998 „Zaangażowanie wydatków budżetowych roku bieżącego” w następujący sposób:

- po stronie Ma ujmowano wartość umów, decyzji, zatwierdzonych Wniosków na realizację zakupu czy dostawy oraz faktur np. za media (zakup energii elektrycznej, gazu, zakup wody, odprowadzanie ścieków), korekta wydatków niezrealizowanych w trakcie roku budżetowego;
- po stronie Wn ujmowano zwrot VAT naliczonego w trakcie roku budżetowego zmniejszający zaangażowanie roku bieżącego.

Zapisy w tym zakresie zostaną przeanalizowane i uzupełnione w polityce rachunkowości w sposób prawidłowy i zgodny z obowiązującymi w tym zakresie przepisami.

Na koniec roku obrotowego konto wykazywało saldo Ma równe wysokości poniesionych wydatków budżetowych w danym roku budżetowym.

W roku 2014 różnica pomiędzy saldem Ma konta 998 (41.063.573,43 zł) a wykonanymi wydatkami sprawozdanie Rb-28S (41,063.566,53 zł) wynosiła 6,90 zł i wynikała z powstałego zwrotu w roku 2014 na konto projektu. Zwrócona kwota 6,90 zł dotyczyła poniesionego wydatku w roku 2013. Powstała nadpłata została zaewidencjonowana na koncie o symbolu 4990.

Rozbieżności pomiędzy datą zawarcia umów a datą ewidencjonowania dokumentów na koncie 998 wynikała m.in. z dużej liczby dokumentów, które były sukcesywnie wprowadzane przez jednostkę. W jednostce przyjęto i praktykowano zasadę, aby dokumenty zostały zaksięgowane w miesiącu, którego dotyczyły.

8) Konto 999 - „Zaangażowanie wydatków budżetowych przyszłych lat”

Konto i zapisy na koncie nie zostały opisane w polityce rachunkowości w sposób w jaki faktycznie funkcjonowały w jednostce dla celów zaangażowania wydatków budżetowych i kontroli w stosunku do planu finansowego.

Zapisy zostaną przeanalizowane i uzupełnione w polityce rachunkowości w sposób prawidłowy i zgodny z obowiązującymi w tym zakresie przepisami.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

W polityce rachunkowości jedynie wskazano do których kont księgi głównej prowadzi się konta analityczne, w żaden sposób do żadnego konta syntetycznego nie określono sposobu tworzenia kont analitycznych („maski konta”). Nawet nie wskazano czy konta analityczne prowadzi się np. według podziałek klasyfikacji budżetowej, czy też według kontrahentów.

W związku z powyższym kontrolowana jednostka naruszyła art. 10 ust. 1 pkt 3 lit a ustawy o rachunkowości w myśl którego: *Jednostka powinna posiadać dokumentację opisującą w języku polskim przyjęte przez nią zasady (politykę) rachunkowości, a w szczególności dotyczące:*

3) *sposobu prowadzenia ksiąg rachunkowych, w tym co najmniej:*

a) *zakładowego planu kont, ustalającego wykaz kont księgi głównej, przyjęte zasady klasyfikacji zdarzeń, zasady prowadzenia kont ksiąg pomocniczych oraz ich powiązania z kontami księgi głównej*

Należy także podkreślić, że w 2014 roku w kontrolowanej jednostce szereg kont księgowych funkcjonowało niezgodnie z zapisami rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek

budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej.

Utworzenie wielu kont pozabilansowych, nawet takich, których zapisy powiązane były z zapisami kont bilansowych, w celu np. uzyskania danych niezbędnych do sporządzenia sprawozdań budżetowych, nie czyniło zadość wymogom prowadzenia ksiąg rachunkowych przez samorządową jednostkę budżetową jednoznacznie określonych w ww. rozporządzeniu. Ponadto wyjaśnienia Strony, iż w jednostce przyjęto i praktykowano zasadę, aby dokumenty zostały zaksięgowane na koncie 998 w miesiącu, którego dotyczyły, stoją wprost w sprzeczności z przepisem art. 40 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, na mocy którego jednostki budżetowe zobowiązane są do prowadzenia ewidencji księgowej uwzględniającej wszystkie etapy rozliczeń poprzedzające płatność dochodów i wydatków, a w zakresie wydatków i kosztów również zaangażowanie środków, które oznacza prawne zaangażowanie środków ujętych w planie finansowym jednostki budżetowej danego roku budżetowego.

3. Sprawozdania budżetowe.

Zdaniem Strony:

Ewidencjonowanie dochodów oraz wydatków, jak wyjaśniono powyżej, prowadzone było w szczególności planu finansowego wydatków na koncie „933”, które jest powiązane z kontem 130-1 i odzwierciedla zapisy na tym koncie. Dane ujęte na koncie 933 stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdań: Rb-28S.

Ewidencja szczegółowa do konta 130-2 prowadzona była w szczególności planu finansowego dochodów na koncie „963”, które jest powiązane z kontem 130-2 i odzwierciedla zapisy na tym koncie. Dane ujęte na koncie 963 stanowią źródło informacji do sporządzania sprawozdań: Rb- 27S.

Szczegółowa ewidencja do kont 137-2 „Rachunek obsługi projektu PYDOS” i 137-3 „Rachunek obsługi projektu Comenius” prowadzona była na koncie „933” dla ewidencji wydatków i na koncie „963” dla ewidencji dochodów w szczególności planu finansowego wydatków i dochodów.

- sprawozdanie Rb-27S wykazano dochody wykonane w łącznej kwocie 4.826.604,52 zł Saldo Wn konta 963 [dochody wykonane] 4.826.604,52 zł (zał.2 i 3) - zgodne ze sprawozdaniem,

- sprawozdanie Rb-28S wykazano wydatki wykonane w łącznej kwocie 41.063.566,53 zł Saldo Ma konta 933 [Wydatki] 41.063.566,53 zł (zał. 4) - zgodne ze sprawozdaniem.

Na kontach zespołu 1 nie zastosowano zasady czystości obrotów z powodu przyjętej błędnej interpretacji przepisów.

Jednostka zastosuje prawidłowe zasady w bieżącym okresie budżetowym.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

W wyniku analizy sprawozdań budżetowych Rb-27S oraz Rb-28S za okres sprawozdawczy do końca roku 2014 w powiązaniu z zestawieniem obrotów i sald za okres 01.01.2014-31.12.2014 ustalono, że razem dochody wykonane oraz razem wydatki wykonane wykazane w sprawozdaniach nie były zgodne z danymi wynikającymi z księgowości analitycznej do rachunku bieżącego, czym naruszono przepisy:

- § 2 ust. 4 rozdziału 1 „Sprawozdanie Rb-27S z wykonania dochodów budżetowych samorządowej jednostki budżetowej/jednostki samorządu terytorialnego” ww. instrukcji, jednostki budżetowe podległe jednostkom samorządu terytorialnego sporządzają

sprawozdania jednostkowe z wykonania planu dochodów budżetowych zgodnie z § 3 ust. 2, który w ostatnim zdaniu stanowi, że dochody wykonane wykazuje się na podstawie danych księgowości analitycznej dochodów budżetowych do rachunku bieżącego – subkonto dochodów oraz do kasy jednostki i zapłaconych kartą płatniczą.

- § 9 ust. 2 pkt 3 rozdziału 4 „Sprawozdanie Rb-28S z wykonania planu wydatków budżetowych samorządowej jednostki budżetowej/jednostki samorządu terytorialnego” ww. instrukcji, w sprawozdaniu w kolumnie „Wydatki wykonane” wykazuje się zrealizowane wydatki na podstawie danych księgowości analitycznej do rachunku bieżącego; w sprawozdaniu rocznym w kolumnie „Wydatki wykonane” wykazuje się zrealizowane wydatki, w tym wydatki które nie wygasły z upływem roku budżetowego oraz wydatki zrealizowane w ramach funduszu sołeckiego.

4. Zaciąganie zobowiązań.

Zdaniem Strony:

Zadanie dotyczące sprzątania gdyńskich plaż jest jednym z zadań jednostki, powierzonych jej w Statucie GCS, przyjętym uchwałą Rady Miasta Gdyni. Jednostka realizuje to zadanie od wielu lat. W latach poprzednich w ramach przygotowywania projektu budżetu GCS określał kwotę niezbędną na realizację tego zadania w informacji o realizacji planu wydatków bieżących przedsięwzięć związanych z zapewnieniem ciągłości działania jednostki. Taką informację też złożył GCS w dniu 16 lipca 2014 roku do Urzędu Miasta Gdyni w ramach składanych sprawozdań, gdzie w zadaniu „Organizacja kąpielisk morskich” wskazany jest okres realizacji 2013/2014 r. oraz kwota. Na koniec roku 2014 złożone zostało sprawozdanie „Wydatki bieżące Informacja o realizacji przedsięwzięć bez środków UE”, w którym zawarte były również w/w informacje. Ponadto, zgodnie z otrzymanymi z Urzędu Miasta Gdyni ustnymi wytycznymi, kwoty na zadania cykliczne i niezbędne dla zapewnienia ciągłości działania jednostki, którym jest sprzątanie plaż, nie mają być ujmowane w opisanych wcześniej sprawozdaniach. W oparciu o otrzymane informacje, jak i doświadczenia z poprzednich lat przyjęto założenie, iż zawarcie umowy na zadanie mieszczące się co roku w planie finansowym GCS nie stanowi przekroczenia udzielonego pełnomocnictwa Dyrektorowi jednostki budżetowej p. Markowi Łucykowi, gdyż umowa nie przekraczała okresu dłuższego niż rok.

Umowa przekraczała swoimi skutkami finansowymi poza rok budżetowy, ale została przez GCS zakwalifikowana jako zadanie niezbędne dla zapewnienia ciągłości działania jednostki.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

W dniu 4 kwietnia 2014 r. została zawarta umowa nr 119/JB/2014 pomiędzy Gdyńskim Ośrodkiem Sportu i Rekreacji reprezentowanym przez Dyrektora Marka Łucyka a przedsiębiorstwem Delta Sp. z o.o. na świadczenie usług w zakresie sprzątania i utrzymania czystości plaż gdyńskich i przystani jachtowej. Umowa została na czas określony od 18.05.2014 r. do 17.05.2015 r. Zgodnie § 5 pkt 2 ww. umowy rozliczenie za świadczone usługi następować będzie za faktycznie wykonane usługi w okresach miesięcznych na podstawie faktury prawidłowo wystawionej przez wykonawcę zgodnie z dziennikiem wykonanych prac potwierdzonym przez wyznaczonego przedstawiciela zamawiającego.

Zgodnie z zarządzeniem nr 1040/11/VI/S Prezydenta Miasta Gdyni z dnia 1 marca 2011 roku

w sprawie udzielenia pełnomocnictwa Panu Markowi Łucykowi dyrektorowi jednostki budżetowej Gdyński Ośrodek Sportu i Rekreacji, wydanym zgodnie z art. 47 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, w myśli którego kierownicy jednostek organizacyjnych gminy nieposiadających osobowości prawnej działają jednoosobowo na podstawie pełnomocnictwa udzielonego przez wójta.

W § 1 ust. 2 ww. zarządzenia Prezydent Miasta Gdyni udzielił pełnomocnictwa Panu Markowi Łucykowi do zaciągania zobowiązań, w imieniu Gminy Miasta Gdyni, w ramach planu finansowego GOSiR, przy czym w przypadku zaciągania zobowiązań wynikających z umów zawieranych zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, na czas oznaczony dłuższy niż 1 rok, a nie dłuższy niż 4 lata, zaciągnięcie zobowiązania wymaga uzyskania akceptacji Skarbnika Miasta Gdyni.

Jak wynika z treści ww. pełnomocnictwa, pan Marek Łucyk posiadał pełnomocnictwo do samodzielnego zaciągania zobowiązań finansowych mieszczących się w planie finansowym jednostki budżetowej bieżącego roku. Zawarcie umowy, której skutki finansowe obciążały plan finansowy następnego roku budżetowego, wymagało kontrasygnaty skarbnika Miasta Gdyni.

Na okazanej do kontroli umowie nie było natomiast kontrasygnaty skarbnika Miasta Gdyni.

5. Terminowość dokonywania wydatków.

Zdaniem Strony: W odniesieniu do przedstawionej w protokole tabeli, zawierającej faktury, co do których kontrolujący stwierdzili brak dokonania zapłaty w terminie, należy wskazać, że zapłaty za poszczególne dokumenty finansowe (tabela str. 245-246 protokołu) zostały opłacone przez GCS w terminie w oparciu o zapisy umowne z poszczególnymi kontrahentami. Terminy zawarte na wystawionych dokumentach, nie zawsze były terminami wiążącymi i adekwatnymi z zapisami w umowie. W każdym przypadku w zawartych umowach istnieje zapis, zgodnie z którym termin zapłaty liczony jest od wpływu do jednostki prawidłowo wystawionej faktury wraz z niezbędnymi dokumentami, w tym przede wszystkim sprawozdaniami potwierdzającymi wykonanie usługi.

W załączeniu zestawienie zawierające daty zapłaty zgodnie z zawartymi umowami (kol. Data zapłaty zgodnie z umową), data zatwierdzenia sprawozdania, data wpływu do jednostki (data ewidencji korespondencji w książce podawczej) oraz kolumna z której wynika właściwa data zapłaty. Z weryfikacji tych wynika, że wszystkie wymienione faktury były przez jednostkę opłacone w terminie (zał. 5).

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że

Termin płatności świadczenia wyznacza końcowy moment, do którego dłużnik nie popada w opóźnienie z zapłatą. Wraz z upływem ostatniego dnia tego terminu roszczenie staje się wymagalne, a więc wierzycielowi przysługują środki prawne pozwalające dochodzić roszczenia od dłużnika. Moment kiedy roszczenie staje się wymagalne jest również o tyle ważny, że od tego dnia, można naliczać odsetki ustawowe za każdy dzień opóźnienia.

W umowach zawartych na promocje miasta Gdyni przez GOSiR z:

- Murator Expo Sp. z o.o.
- AC Event Agata Czerwińska
- Arka Gdynia Sportowa SA
- Stowarzyszenie Gdyńskie Towarzystwo Piłki Ręcznej
- Gdyński Klub Sportowy Arka SA

- Stowarzyszenie Inicjatywa Arka

zapisano, iż wynagrodzenie za świadczenie usług będących przedmiotem umowy, płatne będzie w terminie 7 dni od złożenia w siedzibie zleceniodawcy sprawozdania merytorycznego wraz z dokumentacją zdjęciową, potwierdzającego wykonanie obowiązków wynikających z umowy wraz z fakturą VAT.

Z zapisów umów zawartych z ww. kontrahentami wynika, że termin płatności wynosi 7 dni od dnia złożenia sprawozdania merytorycznego wraz z fakturą.

W zestawieniu załączonym do wyjaśnień Strony, kontrolowana jednostka podała datę wpływu bez wskazania czy jest to data wpływu faktury, czy sprawozdania merytorycznego. Z treści ww. umów wynika, że data wpływu faktury i data wpływu sprawozdania powinny być tożsame. W wyjaśnieniach kontrolowana jednostka podała jedynie, że data wpływu jest datą ewidencji w książce podawczej, na co nie przedłożyła jednak żadnych dowodów.

W związku z powyższym organ kontroli skarbowej podtrzymuje swoje stanowisko, że faktury wymienione w wyniku kontroli w pkt. „Terminowość dokonanych wydatków”, wystawione przez ww. kontrahentów, nie zostały uregulowane w terminie.

W umowach zawartych na promocje miasta Gdyni przez GOSiR z:

- Przedsiębiorstwem Delta Sp. z o.o. – w § 5 pkt 4 umowy zapisano iż, faktura płatna będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 30 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego, natomiast na fakturach podano konkretne daty terminów płatności – trzydzieści lub trzydzieści parę dni od dnia wystawienia faktury,

- Unigreg Energia Sp. z o.o. - § 5 pkt 5 umowy zapisano iż, faktura płatna będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 30 dni od daty przyjęcia faktury wystawionej po wykonaniu całości przedmiotu umowy, natomiast na fakturach podano konkretne daty terminów płatności – trzydzieści dni od dnia wystawienia faktury.

Z powyższego wynika, że terminy płatności określone na fakturach wystawionych przez wyżej wymienionych dostawców usług, nie były zgodne z terminami płatności wynikającymi z umów.

W wyjaśnieniach kontrolowana jednostka podała, że podana przez nią data wpływu jest datą ewidencji w książce podawczej - na co nie przedłożyła jednak żadnych dowodów.

W związku z powyższym organ kontroli skarbowej podtrzymuje swoje stanowisko, że faktury wymienione w wyniku kontroli w pkt. „Terminowość dokonanych wydatków”, wystawione przez ww. kontrahentów, nie zostały uregulowane w terminie.

6. Udzielanie zamówień na promocję miasta w trybie z wolnej ręki

Zdaniem Strony: „Odnosząc się do zasadniczych zarzutów podniesionych przez kontrolującego co do postępowań udzielanych w trybie z wolnej ręki (art.67 ust.1 ustawy PZP), których przedmiotem była promocja miasta Gdyni - abstrahując od szczegółów każdego z postępowań - należy wskazać na niewątpliwe i obiektywne istnienie przesłanek do udzielania zamówień z wolnej ręki z uwagi na faktyczne (a nie tylko oparte na przeświadczeniu zamawiającego) istnienie tylko jednego wykonawcy, który mógł daną usługę świadczyć.

Gdynia zainteresowana była promowaniem się poprzez zespoły (odpowiednio piłki nożnej, koszykówki, piłki ręcznej itd.) które są „wizytówkami” miasta i które nie mają na naszym lokalnym rynku alternatywy. Nie do podważenia pozostaje stan, w którym w mieście Gdynia albo w danej dyscyplinie na określonym szczeblu oficjalnych rozgrywek funkcjonuje tylko jeden klub albo tylko jeden klub w danej dyscyplinie osiąga znaczące sukcesy promujące miasto i jest publicznie rozpoznawany.

I tak biorąc za przykład zespół szczypiornistek Vistal Gdynia czy Rugby Club Arka Gdynia wskazać należy, że są to jedyne zespoły gdyńskie grające w ekstraklasach danej dyscypliny. Gmina chcąc promować się poprzez te zespoły (np. poprzez umieszczenie na strojach zawodników odpowiednich logotypów miasta) może podpisać umowy promocyjne wyłącznie z podmiotami (odpowiednio stowarzyszeniami lub spółkami), do których przedmiotowe zespoły/kluby należą, nikt inny bowiem nie ma prawa do posługiwania się nazwami i logo tych zespołów/klubów i nikt inny nie może zapewnić, że za pośrednictwem tych zespołów/klubów wykonywane byłyby czynności promocyjne dla miasta. Tak więc nie można uznać, że wybór tych zespołów oparty został na subiektywnym przeświadczeniu Zamawiającego o tym, że świadczenie może być wykonane tylko przez jednego wykonawcę. Przedmiotem tych zamówień były więc nie jakieś bliżej nieokreślone usługi promocyjne, świadczone przez różnego rodzaju agencje istniejące na rynku, w postaci np. zapewnienia sobie plakatów na billboardach czy emisji reklamowych w telewizji, ale promocja przez określone kluby sportowe, które posiadają konkretnego właściciela. Tak więc zawarcie umowy, na mocy której promocja miasta ma być świadczona przez taki klub, musi nastąpić z podmiotem, któremu do danego klubu przysługują prawa.

Podobna sytuacja dotyczy takich imprez jak np. Targi Wiatr i Woda. Gdynia chcąc się promować poprzez te targi, które jako jedyne w Polsce 7 lat temu zostały przyjęte w poczet członków *International Federation Of Boat Show Organisers*, mogła podpisać umowę w przedmiocie promocji podczas tych targów tylko z jednym podmiotem, który ma wyłączne prawo do ich organizacji i posługiwania się tą nazwą.

Należy również podkreślić, że powyższe stanowisko Zamawiającego i stosowana w tym zakresie praktyka były wielokrotnie akceptowane i podzielane przez Urząd Zamówień Publicznych.

W związku z obowiązywaniem ustawy z dnia 10 czerwca 199A roku o zamówieniach publicznych zgodnie z art. 71 ust. 1a, jeżeli wartość zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki przekraczała równowartość kwoty 20 000 Euro (w następnych latach 30 000 Euro), zastosowanie trybu zamówienia z wolnej ręki wymagało uprzedniego zatwierdzenia przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych.

W trakcie obowiązywania przytoczonej ustawy w latach 2000-2004 w celu udzielenia zamówienia na promocję Miasta Gdyni Zamawiający wielokrotnie występował o uprzednią zgodę do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. We wszystkich przypadkach Zamawiający otrzymał taką zgodę. W wyniku takiego postępowania zlecono między innymi Promocję miasta Gdyni podczas regat dookoła ziemi Race 2000, Promocję miasta Gdyni przez zespół koszykówki kobiet czy też Promocję miasta Gdyni przez zespół piłki nożnej. Decyzje Prezesa stanowią załączniki do niniejszego pisma (załącznik nr 6).

Mając na uwadze fakt, iż zarówno przedmiot kontrolowanych zamówień, jak i przesłanki wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki były analogiczne do tych, które były pozytywnie opiniowane przez Prezesa UZP, Zamawiający nie miał żadnych wątpliwości co do prawidłowości stosowania art. 67 ust. 1 pkt 1 w badanych przez kontrolującego przypadkach.

Jednocześnie należy stwierdzić, iż w żadnym badanym przez kontrolującego Zamówieniu, po dokonaniu zawiadomienia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o wszczęciu

przedmiotowego postępowania, w którym zawarto uzasadnienie wyboru wykonawcy w trybie zamówienia z wolnej ręki, jak i po przekazaniu do publikacji w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenia o dobrowolnej przejrzystości ex ante, nikt nie wniósł odwołania na wybór trybu przez Zamawiającego, co potwierdza tezę o prawidłowości i zasadności wyboru trybu.”

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że:

Jako podstawę określającą kierunek rozważań należy przytoczyć stwierdzenie Sądu Najwyższego zawarte w wyroku z dnia 6 lipca 2001 r. (IIIRN16/01), iż regulacje umożliwiające zastosowanie w pewnych okolicznościach trybu zamówienia z wolnej ręki należy interpretować ściśle, ze względu na fakt, iż stanowią one wyjątek od zasady udzielania zamówień w trybie przetargowym. Podobne rozpatrywanie wyraził również Europejski Trybunał Sprawiedliwości wskazując w wyroku z dnia 18 listopada 2004 r. C 126/03/ /Komisja Wspólnot Europejskich przeciw Republice Federalnej Niemiec akapit 23/, iż wszelkie odstępstwa od ogólnych zasad odnoszących się do procedury zamówień publicznych muszą być interpretowane w sposób ścisły, zaś ciężar udowodnienia, że zaistniały podstawy do odstąpienia od procedury, ciąży na tym, kto wywodzi z tego skutki prawne.

Wyrażone w powyższych wyrokach wskazówki interpretacyjne – nakazujące gramatyczną wykładnię przepisów – muszą być zastosowane do oceny niniejszej sprawy.

Chęć promowania miasta Gdyni podczas renomowanych imprez sportowych z udziałem klubów sportowych mających swoją siedzibę w Gdyni i tym samym chęć oznaczenia dzieła znakiem/logo gdyńskiego klubu sportowego grającego np. w ekstraklasie nie może być uznana za przesłankę uprawniającą do zastosowania trybu z wolnej ręki, gdyż Zamawiający posiada jedynie subiektywne przekonanie, „że tylko jeden klub albo tylko jeden klub w danej dyscyplinie osiąga znaczące sukcesy promujące miasto i jest publicznie rozpoznawany”. Przekonanie zamawiającego nie oznacza, że konkretne wskazane przez niego kluby sportowe jako jedyne mogą wykonać zamówienie i zapewnią jak największą (jak najbardziej prestiżową, przyciągającą jak największą rzeszę turystów) promocję miasta Gdyni.

Podobna sytuacja dotyczy takich imprez jak Targi „Wiatr i Woda”, halowego turnieju piłkarskiego dla dzieci „Gdynia Junior Futsal 2014”, czy cyklu imprez żeglarskich odbywających się w Gdyni pod wspólną nazwą „Volvo Gdynia Sailing Days”, które odbywają się na terenie miasta Gdyni (w tym w hali sportowo widowiskowej lub boisku lub przystani, których właścicielem jest miasto Gdynia). Należy zauważyć, że z pewnością wybrane przez Zamawiającego imprezy sportowe nie są jedynymi wydarzeniami sportowo kulturalnymi, podczas których można promować miasto Gdynia.

Przywoływane przez GCS względy nie stanowią wystarczającej podstawy do udzielenia zamówienia z wolnej ręki. Zamówienia z wolnej ręki dotyczyły preferowanej przez kontrolowaną jednostkę formy promocji poprzez drużyny sportowe. Udzielanie zamówień na promocję miasta konkretnym drużynom, występującym w konkretnych rozgrywkach ligowych i tłumaczenie tej decyzji wysoką oglądalnością rozgrywek i faktem, że drużyny były jednoznacznie identyfikowane z miastem „były wizytówkami miasta i nie miały na lokalnym rynku alternatywy” stoi w sprzeczności z literalnym brzmieniem art. 67 ust. 1 pkt.1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Ponadto, stosując tryb z wolnej ręki na promocję miasta Gdyni, Zamawiający nie wykonywał rozpoznania na rynku i przy wyborze wykonawcy nie kierował się żadnymi kryteriami wymiernymi oraz nie wyznaczał wskaźników monitorujących stopień osiągnięcia zakładanych celów.

Zamawianie usług promocyjnych w trybie z wolnej ręki nie umożliwia zachowania konkurencji pomiędzy potencjalnymi usługodawcami i de facto zbliża się w swej roli do dotowania.

Należy również zauważyć, że taki sposób sformułowania przedmiotu zamówienia, gdzie określany jest: rodzaj sportu, klasa rozgrywkowa oraz czy chodzi o rozgrywki mężczyzn czy kobiet - jest niezgodny z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, w myśl którego „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.” Ponadto narusza to zapisy zawarte w art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych „wydatki publiczne powinny być dokonywane: 1) w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad: a) uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, b) optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów.

Do złożonych wyjaśnień Strona załączyła kopie Decyzji Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych zatwierdzających tryb zamówienia z wolnej ręki, które zostały wydane w latach 1999 -2004 na podstawie zapisów ustawy z dnia 10 czerwca 1994 r. o zamówieniach publicznych.

Przedmiot zamówień, na przeprowadzenie których w trybie z wolnej ręki uzyskano zgodę Prezesa UZP był inny, niż w przypadku kontrolowanych postępowań, a mianowicie:

1. Decyzja nr 8927/99 z dnia 31.08.1999 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Prezydenta Miasta Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia trybu zamówienia z wolnej ręki na promocję miasta podczas regat dookoła ziemi „RACE 2000” oraz przygotowań do tego przedsięwzięcia.
2. Decyzja nr 148/02 z dnia 04.01.2002 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju w piłce nożnej 2002 r.
3. Decyzja nr 1306/04 z dnia 11.02.2004 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia trybu zamówienia publicznego z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju i za granicą w koszykówce kobiet w 2004 r.
4. Decyzja nr 1298/04 z dnia 11.02.2004 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia trybu zamówienia publicznego z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju w piłce nożnej w 2004 r.
5. Decyzja nr 1647/00 z dnia 22.02.2000 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia trybu zamówienia z wolnej ręki na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju i zagranicą w koszykówce kobiet w 2000 r.
6. Decyzja nr 1104/01 z dnia 31.01.2001 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła
 - zatwierdzenia trybu zamówienia z wolnej ręki na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w koszykówce w kraju i zagranicą w roku 2000.
7. Decyzja nr 702/03 z dnia 17.01.2003 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła

- zatwierdzenia trybu zamówienia publicznego z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju i za granicą w koszykówce kobiet w 2003 roku.

8. Decyzja nr 233/03 z dnia 08.01.2003 r. wydana po rozpatrzeniu wniosku Dyrektora GOSiR w Gdyni, dotyczyła

- zatwierdzenia trybu zamówienia publicznego z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na promowanie Gdyni w prowadzonej działalności sportowej w kraju w piłce nożnej w 2003 roku.

Ponadto, należy zauważyć, iż kopie przekazanych decyzji Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych zatwierdzających tryb zamówienia z wolnej ręki zostały wydane na podstawie zapisów ustawy z dnia 10 czerwca 1994 r. o zamówieniach publicznych, tj. na podstawie stanu prawnego, który nie obowiązywał w okresie kontrolowanym.

Decyzje Prezesa UZP z poz. 2, 3, 4, 7, 8 zostały wydane na podstawie art. 71 ust. 1 pkt. 1 ustawy z dnia 10 czerwca 1994 r. w myśl którego: Zamawiający może udzielić zamówienia publicznego z wolnej ręki tylko wtedy, gdy wystąpi co najmniej jedna z następujących okoliczności: pkt. 1) z przyczyn technicznych lub w przypadku udzielania zamówienia publicznego na prace z zakresu działalności twórczej i artystycznej w dziedzinie kultury i sztuki, a także z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być wykonane tylko przez jednego dostawcę lub wykonawcę.

Z kolei decyzje Prezesa UZP z poz. 1, 5, 6 zostały wydane na podstawie art. 71 ust. 1 pkt. 3 ustawy z dnia 10 czerwca 1994 r. w myśl którego: Zamawiający może udzielić zamówienia publicznego z wolnej ręki tylko wtedy, gdy wystąpi co najmniej jedna z następujących okoliczności: pkt 3) ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia publicznego, a nie można zachować terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia.

Ponadto, organ kontroli skarbowej zauważa, że fakt nie wniesienia odwołania na przeprowadzenie postępowania o zamówienie publiczne w trybie z wolnej ręki nie świadczy o prawidłowym i zasadnym wyborze trybu przeprowadzenia postępowania.

Stanowi o tym literalny zapis przywołanego art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp, zgodnie z którym Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę: a) z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze, b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

W orzecznictwie wyraźnie podkreśla się, że udzielanie zamówień publicznych w trybie z wolnej ręki musi opierać się na ścisłej wykładni przesłanek pozwalających na zastosowanie tego trybu oraz nie może prowadzić do rozszerzającej wykładni treści art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

7. Niezwłoczne przekazywanie ogłoszeń o udzieleniu zamówienia.

Zdaniem Strony: Odnośnie zarzutów dotyczących rzekomego naruszenia przepisów w zakresie niezwłocznego przekazywania ogłoszenia o udzieleniu zamówienia w postępowaniach udzielanych w trybie z wolnej ręki do należy wskazać, co następuje:

Zgodnie z wymogami nieobowiązującego już art. 95 ust. 1 i 2 ustawy Pzp Zamawiający zobligowany był do niezwłocznego przekazywania ogłoszeń o udzieleniu zamówienia.

Ustawodawca nie dokonał wykładni, co rozumie przez termin niezwłocznie. Nakazał wykonanie obowiązku bez zbędnej zwłoki.

W roku 2014 Zamawiający prowadził 118 postępowań w trybie ustawy Pzp, średnio na dany miesiąc przypadało około 9-10 toczących się postępowań. W roku 2014 w ramach jednostki do prowadzenia postępowań w tym pełnienia roli sekretarza oddelegowane były dwie osoby.

Ze względu na obszerny zakres wykonywanych czynności przez te osoby w ramach toczących się postępowań, ogłoszenia o udzieleniu zamówienia przekazywane były bez zbędnej zwłoki, w najkrótszym terminie możliwym do fizycznego wykonania.

Jednocześnie zgodnie z Dyrektywą 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi w artyku 35 ust. 4 instytucja zamawiającego, która udzieliła zamówienia przesyła ogłoszenie o wynikach procedury udzielania zamówienia nie później niż czterdzieści osiem dni po udzieleniu takiego zamówienia.

Obecnie ustawodawca w sposób jednoznaczny odniósł się do terminu niezwłoczności. Zgodnie z art. 95 ust. 1 i 2 Zamawiający ma termin 30 dni na przekazanie ogłoszenia o udzieleniu zamówienia od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Mając na uwadze powyższe, w ocenie GCS do naruszenia przepisów nie doszło.

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień, organ kontroli skarbowej zauważa, że w stanie prawnym obowiązującym w kontrolowanym okresie Zamawiający zobowiązany był przestrzegać art. 95 ust. 2 w brzmieniu cyt.: *Jeżeli wartość zamówienia lub umowy ramowej jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, niezwłocznie po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej, zamawiający przekazuje ogłoszenie o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.* Użyte w cytowanym przepisie sformułowanie „niezwłocznie” oznacza konieczność opublikowania ogłoszenia bez zbędnej zwłoki to jest z chwilą ustania przeszkody w dokonaniu nakazanej czynności. Ponadto należy zauważyć, iż zamieszczenie ogłoszenia o udzieleniu zamówienia w Biuletynie Zamówień Publicznych oraz przekazanie ogłoszenia o udzieleniu zamówienia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w celu publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej stanowi przejaw zasady jawności.

V. WNIOSKI I WSKAZANIA DOTYCZĄCE USUNIĘCIA NIEPRAWIDŁOWOŚCI

Należy przestrzegać przepisów:

- ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 885 ze zm.),
- ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.),
- ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 330 ze zm.),
- rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 5 lipca 2010 r. w sprawie szczególnych zasad rachunkowości oraz planów kont dla budżetu państwa, budżetów jednostek samorządu terytorialnego, jednostek budżetowych, samorządowych zakładów budżetowych, państwowych funduszy celowych oraz państwowych jednostek budżetowych mających siedzibę poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej (j.t. Dz.U. z 2013 r. poz. 289),
- rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 16 stycznia 2014 r. w sprawie sprawozdawczości budżetowej (Dz.U. z 2014 r. poz. 119),

VI. POUCZENIE

Niniejszy wynik kontroli został sporządzony w 4 jednobrzmiących egzemplarzach.

Niniejszy wynik kontroli nie wywiera takich skutków prawnych, co decyzja organu kontroli skarbowej, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 28 września 1991 r. o kontroli skarbowej. W związku z powyższym Stronie nie przysługują środki prawne przewidziane w art. 26 ust. 1 ww. ustawy ani skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego.

Wynik otrzymałem:

Z up. DYREKTORA
Urzędu Kontroli Skarbowej
w Gdańsku
Jacek Górecki
WICEDYREKTOR

(data i podpis kontrolowanego lub osoby upoważnionej
do reprezentowania kontrolowanego)

Otrzymują:

1. Adresat,
2. Prezydent Miasta Gdyni
3. Rzecznik Dyscypliny Finansów Publicznych
ul. Wały Jagiellońskie 36 ,
80-853 Gdańsk,
4. A/a.

Objaśnienia
(tylko dla części II i III)

1. Zgodnie z art. 24 ust. 1 pkt 2 cytowanej wyżej ustawy, wynik kontroli organ kontroli skarbowej wydaje, gdy ustalenia dotyczą celowości i zgodności z prawem gospodarowania środkami publicznymi oraz środkami pochodzącymi z Unii Europejskiej i międzynarodowych instytucji finansowych, z wyłączeniem celowości wykorzystania środków zaliczanych do dochodów własnych i subwencji ogólnej jednostki samorządu terytorialnego, nieprawidłowości innych niż wymienione w ust. 1 pkt 1 (tj. podatków, opłat i niepodatkowych należności budżetu państwa, których określanie lub ustalanie należy do właściwości naczelników urzędów skarbowych oraz podatku akcyzowego), w szczególności w zakresie oświadczeń o stanie majątkowym, gdy nieprawidłowości nie stwierdzono oraz gdy kontrolowany złożył zgodnie z art. 14c ust. 2 korygującą deklarację obejmującą w całości stwierdzone nieprawidłowości.
2. W sprawach nie uregulowanych ustawą o kontroli skarbowej stosuje się odpowiednio przepisy Ordynacji podatkowej, dotyczy to także niepodatkowych należności budżetowych.