

DEPARTAMENT
KOORDYNACJI WDRAŻANIA
FUNDUSZY UNII EUROPEJSKIEJ

DKF.IV.8517.4.2016.JD.2

NK.: 107283116

URZĄD MARSZAŁKOWSKI
WOJEWÓDZTWA ŁÓDZKIEGO
Departament Polityki Regionalnej
Data wpływu: 06.06.2016
3302
Ilość załączników:
Podpis przyjmującego:

Warszawa, 19 maja 2016 r.

URZĄD MARSZAŁKOWSKI
WOJEWÓDZTWA ŁÓDZKIEGO
BIURO PODAWCZE
Data wpływu: 03.06.2016
Godzina wpływu: 8-13
Ilość załączników: 1383
Podpis przyjmującego:

Pan Dominik Patora

Dyrektor Departamentu
Polityki Regionalnej

Urząd Marszałkowski
Województwa Łódzkiego

PRS pismo
ksero
PR.VII
↳ przelać do
wraz z pytaniami
do PRRO/DEFS/
WUP/CO?/IPZIT
↳ ksero pytań
dla mił.
PRS
Dw. Cyr
+ na robieniu
DPR.
06.06.2016
A. Łaboda
06.06.2016

Szanowny Panie Dyrektorze,

W odpowiedzi na Państwa pismo z dnia 1 kwietnia br., przy którym przekazane zostały zapytania oraz wątpliwości beneficjentów dotyczące niektórych zapisów Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 (dalej: Wytyczne), uprzejmie informuję, co następuje.

Ad.1.

W myśl Wytycznych, a w szczególności zgodnie z zasadą konkurencyjności, zamawiający powinien upublicznić zapytanie ofertowe w bazie konkurencyjności, która funkcjonuje od 7 grudnia 2015. r. Przed tą datą wymóg upublicznienia mógł zostać zrealizowany poprzez wysłanie zapytania do trzech potencjalnych wykonawców oraz jego upublicznienie co najmniej na stronie własnej beneficjenta. Z powyższego wynika, że obecnie wymóg sformułowany w Wytycznych zostanie spełniony poprzez publikację ogłoszenia w bazie konkurencyjności (jednoczesna publikacja na stronie własnej beneficjenta nie jest z punktu widzenia Wytycznych konieczna).

Ad.2

Informuję, że w przypadku beneficjentów objętych reżimem ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: Pzp), kluczowym działaniem poprzedzającym udzielenie zamówienia jest oszacowanie jego wartości w sposób zgodny z Pzp. Jeżeli po zsumowaniu wartości zamówienia okaże się, że jego wartość całkowita jest wyższa od progu określonego w art. 4 pkt 8 Pzp, zamówienie powinno zostać udzielone zgodnie z procedurami tej ustawy. W przypadku, gdy całkowita wartość zamówienia jest niższa od tego progu, zastosowanie znajduje zasada konkurencyjności, przy czym obowiązuje ona wyłącznie w odniesieniu do zamówień realizowanych w ramach projektów współfinansowanych ze środków europejskich. W odniesieniu do zamówień, które nie są realizowane w ramach projektów współfinansowanych ze środków europejskich, a których wartość plasuje się poniżej ustawowego progu, instytucja może w dalszym ciągu procedować według wewnętrznych instrukcji i zaleceń. Innymi słowy, w przypadku, kiedy – z uwagi na wartość zamówienia – instytucja nie musi udzielić go w reżimie Pzp, wartość zamówienia należy ustalić odnosząc się wyłącznie do danego projektu współfinansowanego z funduszy strukturalnych. Jeżeli



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



Ministerstwo Rozwoju
Plac Trzech Krzyży 3/5, 00-507 Warszawa
tel. 22 273 79 00, fax 22 273 89 10
www.mr.gov.pl
www.funduszeuropejskie.gov.pl

okaże się, że kwota zamówienia w projekcie jest większa od 50 000 złotych, wtedy należy zastosować zasadę konkurencyjności opisaną w sekcji 6.5.3 *Wytycznych*. Publikacja w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej będzie w takim przypadku konieczna, jeśli wartość zamówienia w projekcie przekroczy próg obligujący do tej formy publikacji.

Jednocześnie zwracam Państwu uwagę na ryzyko związane ze stosowaniem art. 6a *Pzp*, polegające na naruszeniu dyspozycji art. 32 ust. 2. Innymi słowy pamiętać należy, że podział zamówienia na części nie może mieć na celu uniknięcia stosowania przepisów *Pzp*.

Ad.3

Informuję, że organem właściwym w zakresie interpretowania przepisów *Pzp* jest Prezes Urzędu Zamówień Publicznych. W związku z powyższym pytanie 3 należy skierować do UZP. Jednocześnie informuję, że wydatki poniesione w sposób zgodny z *Pzp* są kwalifikowalne, o ile w odniesieniu do nich nie zostaną stwierdzone inne nieprawidłowości.

Ad.4

Oświadczenia o braku powiązań z wykonawcami, o których mowa w pkt 10 lit. h tiret iii sekcji 6.5.3 zgodnie z *Wytycznymi* składać powinni beneficjenci lub osoby upoważnione do zaciągania zobowiązań w imieniu beneficjenta i osoby wykonujące w imieniu beneficjenta czynności związane z przygotowaniem i przeprowadzeniem procedury wyboru wykonawcy. Oświadczenie powinno dotyczyć braku powiązań z wykonawcami, którzy złożyli w postępowaniu oferty, natomiast same powiązania zostały zdefiniowane w pkt 8 sekcji 6.5.3 *Wytycznych*.

Ad.5

Zakres informacji upublicznionej na stronie zamawiającego zgodnie z pkt 7 sekcji 6.5.3 powinien zawierać elementy wskazane w tej sekcji *Wytycznych*.

Ad.6

Sytuacje, w których zasada konkurencyjności nie musi być stosowana, zostały wskazane w pkt 1 sekcji 6.5.3. Jednocześnie zwracam uwagę, że zgodnie z aktualnie obowiązującymi *Wytycznymi* w przypadku zamówień, do których zastosowania nie znajdują przepisy *Pzp* oraz zasada konkurencyjności, konieczne jest przeprowadzenie rozeznania rynku (patrz: podrozdział 6.2 pkt 4 *Wytycznych*).

Ad.7

Punkt 8 w sekcji 6.5.3 dotyczy jedynie beneficjentów nie zobowiązanych do stosowania *Pzp*.

Ad.8

W aktualnie obowiązujących *Wytycznych* wyłączenia ze stosowania *Pzp*, określone w art. 4, nie mają zastosowania do procedury rozeznania rynku, opisaney w punkcie 4 podrozdziału 6.2.

Ad.9

Wymagania dotyczące informacji o zamówieniu umieszczanej na stronie beneficjenta zgodnie z podrozdziałem 6.5.2 pkt 3 zostaną zmodyfikowane podczas najbliższej nowelizacji *Wytycznych*. Niemniej aktualnie beneficjenci muszą stosować przepisy w ich obecnym brzmieniu – zachowując maksimum racjonalnego podejścia. Uwzględniając fakt, że *Wytyczne* nie ustanawiają wymogów w zakresie opisu przedmiotu zamówienia, kryteriów oceny ofert oraz warunków udziału w postępowaniu przyjąć należy, że beneficjent ma dowolność ich określenia. Należy jednak pamiętać, że treść informacji o zamiarze udzielenia zamówienia nie może ograniczać konkurencji i wpływać negatywnie na realizację podstawowego celu tej informacji, którym jest zagwarantowanie wszystkim potencjalnym wykonawcom odpowiedniego poziomu upublicznienia.

W przypadku trybu zapytania o cenę, jeśli w odpowiedzi na opublikowaną informację zgłosi się mniej niż pięciu wykonawców, zapytanie powinno być skierowane także do tych wykonawców, którzy odpowiedzieli na opublikowaną informację. Zalecenia zawarte w *Wytycznych* nie uchylają natomiast obowiązków wynikających z przepisów *Pzp*. Powyższe oznacza, że niezależnie od ilości wykonawców, którzy odpowiedzą na opublikowaną przez zamawiającego informację, musi on – zgodnie z treścią art. 71 ust. 1 *Pzp*, zaprosić do składania ofert nie mniej niż pięciu wykonawców.

Ad.10

Wytyczne nie wprowadzają w tym akresie uregulowań odmiennych od tych, które wynikają z przepisów *Pzp*. W związku z tym zastosowanie znaleźć powinny treść tych przepisów oraz ewentualne zalecenia i interpretacje formułowane przez Prezesa UZP.

Ad.11

W przypadku zamówień realizowanych zgodnie z *Pzp* zastosowanie znajdują przepisy *Pzp*. *Wytyczne* nie wprowadzają ograniczeń w tym zakresie w odniesieniu do zasady konkurencyjności. W związku z powyższym przyjąć należy, że dopuszczalne są takie działania beneficjentów/zamawiających, które nie wpłyną negatywnie na transparentność i wynik postępowań oraz nie postawią w pozycji uprzywilejowanej wybranych podmiotów uczestniczących w postępowaniach. Ocena w tym zakresie należy do instytucji weryfikującej działania beneficjentów.

Ad.12

j.w.

ad. 13

Przepis sformułowany w podrozdziale 6.5.3 pkt 5) litera a) tiret viii *Wytycznych* znajduje zastosowanie w odniesieniu do postępowań realizowanych w trybie zasady konkurencyjności, niezależnie od wartości udzielonego zamówienia.

Ad.14 i 15

Urząd Marszałkowski Wł, jako zamawiający w rozumieniu przepisów *Pzp*, nie jest zobowiązany do stosowania pkt 8 w sekcji 6.5.3 *Wytycznych*. W związku z powyższym właściwe pole w formularzu zapytania ofertowego w przypadku tego zamawiającego pozostaje niewypełnione.

Niezależnie od treści przywołanego wyżej punktu *Wytycznych* pamiętać należy o podstawowych zasadach dotyczących wydatkowania środków, których przestrzegać muszą wszyscy beneficjenci. Ponadto zauważyć należy, że wskazany przepis *Wytycznych* nie zwalnia zamawiających w rozumieniu *Pzp* z przestrzegania przepisów prawa powszechnie obowiązującego (np. ustawa o finansach publicznych czy ustawa o naruszeniu dyscypliny finansów publicznych) oraz uregulowań wewnętrznych związanych z ponoszeniem wydatków.

Ad. 16

Oświadczenia, o których mowa w pkt 10 lit. h tiret iii sekcji 6.5.3 *Wytycznych*, powinny być składane przez beneficjenta lub osoby upoważnione do zaciągania zobowiązań w imieniu beneficjenta oraz osoby wykonujące w imieniu beneficjenta czynności związane z postępowaniem niezależnie od tego, czy dany beneficjent jest podmiotem zobowiązanym do stosowania *Pzp*.

Na potrzeby zasady konkurencyjności powiązania zostały określone w punkcie 8 sekcji 6.5.3 *Wytycznych*. Opisane w tym punkcie kryteria powinny być brane pod uwagę zarówno w przypadku określania powiązań beneficjenta niezobowiązanego do stosowania *Pzp* z podmiotami biorącymi udział w postępowaniu, jak i weryfikowania powiązań z tymi podmiotami osób wymienionych we wcześniejszym akapicie.

Ad.17

Decyzja w zakresie sposobu składania ofert w postępowaniach realizowanych zgodnie z zasadą konkurencyjności należy do beneficjenta/zamawiającego.

Odnosząc się do drugiej kwestii poruszonej w pytaniu nr 17 informuję, że w związku z treścią punktu 8 sekcji 6.5.3 *Wytycznych*, ograniczenie wskazane w punkcie 1 lit. a tej sekcji nie dotyczy podmiotów zobowiązanych do stosowania przepisów *Pzp*.

Jednocześnie informuję, że w oparciu o aktualnie obowiązujące *Wytyczne* w przypadku zamówień, wobec których nie znajdują zastosowania przepisy *Pzp* oraz zasada konkurencyjności, przeprowadzić należy rozeznanie rynku opisane w punkcie 4 podrozdziału 6.2. W *Wytycznych* nie sformułowano dodatkowych wymogów, w tym w zakresie oświadczeń o braku powiązań, odnoszących się do tej procedury.

Ad.18

Wiążących interpretacji przepisów *Pzp* może dokonywać jedynie Prezes UZP. Jednocześnie informuję, że wydatki poniesione zgodnie z *Pzp* będą mogły zostać uznane za kwalifikowalne, o ile nie zostaną stwierdzone inne odnoszące się do nich nieprawidłowości.

Ad.19

W przypadku zamówień o wartości od 20 do 50 tys. należy zastosować zasadę rozeznania rynku, o której mowa w pkt 4 rozdziału 6.2. W oparciu o aktualnie obowiązujące *Wytyczne* zasada ta znajdzie zastosowanie również w odniesieniu do tych zamówień o wyższych wartościach, wobec których nie stosuje się *Pzp* oraz zasady konkurencyjności.

W przypadku zamówień mieszczących się w przedziale 50 tys. zł do 30 tys. euro obowiązuje zasada konkurencyjności opisana w sekcji 6.5.3 (w tym również punkty 2 i 3), chyba że spełniony jest jeden z warunków, o których mowa w pkt 1 sekcji 6.5.3.

W przypadku zamówień o wartości powyżej 30 tys. euro zastosowanie znajdują przepisy *Pzp*.

Ad.20

Aktualnie obowiązujące *Wytyczne* w sekcji 6.5.2 pkt 3 wskazują dodatkowe wymogi w zakresie upublicznienia informacji o zamiarze udzielenia zamówienia publicznego jedynie w odniesieniu do tych przypadków, w których zamawiający zamierzają skorzystać z przesłanek udzielenia zamówienia w trybie z wolnej ręki wskazanych w art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a lub b oraz pkt 1a. W przypadku pozostałych przesłanek wymogi te nie obowiązują.

Ad.21, 22

Wymogi, w tym odnoszące się do miejsca publikacji i treści informacji o zamówieniu publicznym, zostały określone w punkcie 3 sekcji 6.5.2 *Wytycznych*.

Ad.23

Patrz: odpowiedzi na pytania nr 17 oraz 19.

Ad.24

Jeżeli wartość zamówienia przekracza 50 tys. zł ale nie przekracza 30 tys. euro należy zastosować zasadę konkurencyjności, chyba że przedmiotem zamówienia są dostawy i usługi określone w art. 4 *Pzp*, z wyjątkiem dostaw i usług określonych w art. 4 pkt. 8 *Pzp*, przy czym do dostaw i usług określonych w art. 4 pkt 3 lit. i, w zakresie zamówień publicznych, których przedmiotem jest nabycie innych praw do nieruchomości, w szczególności dzierżawy i najmu, nie stosuje się zasady konkurencyjności pod warunkiem braku powiązań, o których mowa w pkt 8 sekcji 6.5.3 *Wytycznych* (drugie wyłączenie zdefiniowane w punkcie 1 sekcji 6.5.3 dotyczy wydatków rozliczanych metodą uproszczoną). Z powyższego wynika, że jeżeli zamówienie spełnia przesłankę określoną w art. 4 pkt 3 lit. e lub lit. g *Pzp*, beneficjent jest zwolniony ze stosowania dla tych zamówień zasady konkurencyjności. Patrz również: odpowiedzi na pytania 17 oraz 19.

Ad.25

Zgodnie z treścią przepisu nr 37 w sekcji 6.5.3 *Wytycznych* „Jeśli wnioskodawca rozpoczyna realizację projektu na własne ryzyko przed podpisaniem umowy o dofinansowanie, w celu upublicznienia zapytania ofertowego powinien wysłać zapytanie ofertowe do co najmniej trzech potencjalnych wykonawców, o ile na rynku istnieje trzech potencjalnych wykonawców danego zamówienia publicznego oraz upublicznić to zapytanie co najmniej na stronie internetowej beneficjenta, o ile posiada taką stronę.”. Biorąc pod uwagę zacytowany powyżej przepis należy stwierdzić, że wnioskodawca, który zamieścił zapytanie na stronach internetowych, ale nie wysłał zapytania do co najmniej trzech wykonawców – nie spełnił w 100% wymogów wynikających z zasady konkurencyjności.

Ad.26

W opinii IK UP publikacja ogłoszenia o zamówieniu na stronie utworzonej dla projektu nie spełnia warunku publikacji ogłoszenia na stronie internetowej beneficjenta – o ile chodzi o spełnienie wymogu wynikającego z przepisu 37 *Wytycznych*. Należy założyć, że strona internetowa wnioskodawcy może

być bardziej znana potencjalnym wykonawcom. *Wytyczne* wskazują wyłącznie na stronę beneficjenta, nie dając innej alternatywy (przypis 37).

Ad.27

Zgodnie z przepisem art. 23 ust 6 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014–2020 podmiot kontrolujący beneficjenta istotnie może zwrócić się do niego w sprawie udostępnienia dokumentów niezwiązanych bezpośrednio z realizacją projektu, ale co do zasady jedynie wtedy, kiedy „jest to konieczne do stwierdzenia kwalifikowalności wydatków ponoszonych w ramach realizacji projektu”.

Ad.28

Prawidłowe oszacowanie wartości zamówienia, jako czynność poprzedzająca wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, jest kluczowym działaniem w kontekście prawa zamówień publicznych, a w konsekwencji również dla kwalifikowalności wydatków. Niemniej należy zauważyć, że kwalifikowalność jest w tym kontekście zjawiskiem wtórnym w stosunku do Pzp. Z uwagi na powyższe prośba o interpretację przepisów Pzp w zakresie szacowania wartości zamówienia powinna zostać skierowana do Prezesa UZP.

Ad. 29

Zapis dotyczący stosowania kar umownych znajduje się w sekcji 6.5.1., a więc dotyczy zarówno zamówień udzielanych zgodnie z Pzp, jak i udzielanych zgodnie z zasadą konkurencyjności. Należy zauważyć, że nie ma on charakteru wymogu, a raczej zalecenia, a jego niezastosowanie nie musi nieść ze sobą konsekwencji w postaci korekt.

Ad.30

Beneficjenci, o których mowa w rozdziale 6.5 pkt 2 lit. b tiret ii, czyli beneficjenci, którzy są podmiotami zobowiązanymi zgodnie z art. 3 Pzp do jej stosowania, mogą zgodnie z *Wytycznymi* umieścić zapytanie ofertowe w bazie konkurencyjności bądź upublicznić je w Biuletynie Zamówień Publicznych w przypadku zastosowania możliwości wskazanej w pkt 3 sekcji 6.5.3 *Wytycznych*.

Ad. 31

Zgodnie z treścią przytoczonego przez Państwa zapisu w pkt 9 sekcji 6.5.1. *Wytycznych* w sytuacji wskazanej w tym punkcie „właściwa instytucja (...) może uznać część wydatków (...) za niekwalifikowalne”. Oznacza to, że instytucja zarządzająca powinna podejmować decyzję indywidualnie w zależności od charakteru danej sprawy.

Ad. 32

Pytanie jest niezrozumiałe. Beneficjenci niezobowiązani do stosowania przepisów Pzp nie muszą szacować wartości zamówienia w sposób określony w tej ustawie (a więc nie mają obowiązku szacowania wartości zamówienia dla całej jednostki). Z tego względu szacowanie przez nich wartości zamówienia w odniesieniu do danego projektu nie może być określane jako dokonywanie podziału zamówienia.

Ad.33

Informuję, że co do zasady powinna to być ta sama strona, na której zostało upublicznione zapytanie. Pozostałe okoliczności i możliwości zostały wskazane w punkcie 11 sekcji 6.5.3. *Wytycznych*.

Ad.34

Zgodnie z przepisem pkt 7 lit. b sekcji 6.5.3. *Wytycznych* w przypadku, gdy szacunkowa wartość zamówienia osiąga poziom równy lub wyższy od progu określonego w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp, informację o udzielanym zamówieniu należy opublikować w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Beneficjenci procedują w oparciu o zasadę konkurencyjności, a nie Pzp, dlatego też przedmiotowy wymóg zostaje spełniony poprzez publikację informacji zawierającej treść odpowiadającą wymogom wytycznych. Natomiast termin składania ofert powinien odpowiadać szacowanej wartości zamówienia.

Przekazując powyższe wyjaśnienia informuję, że aktualnie trwa proces nowelizacji *Wytycznych*, w wyniku której część zapisów ulegnie zmianie. Dotyczy to m.in. podrozdziału 6.5. W związku

z powyższym przyjęć należy, że po wejściu w życie znowelizowanego dokumentu niektóre z powyższych odpowiedzi stracą aktualność.

Jednocześnie informuję, że treść *Wytycznych*, w tym część dotycząca zasady konkurencyjności, była tematem spotkań odbywających się w ramach prowadzonej przez IK UP grupy ds. kwalifikowalności wydatków. Uczestniczyli w nich przedstawiciele poszczególnych Instytucji Zarządzających. Podobne spotkania zostaną zorganizowane po wejściu w życie znowelizowanego dokumentu. IK UP nie planuje organizacji dodatkowych spotkań bądź szkoleń poświęconych temu tematowi.

Z poważaniem,


Dyrektor Urzędu
Koordynacji Wdrażania
Funduszy UE

Marek Kalupa