



Projekt współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Społecznego w ramach Pomocy Technicznej Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podlaskiego na lata 2014-2020

Białystok, 20.03.2018 r.

DRR-VIII.433.2.3.2018

**Wykonawcy/
uczestnicy zapytania**

Departament Rozwoju Regionalnego Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podlaskiego informuje, że w zapytaniu ofertowym dotyczącym realizacji usługi pomocy prawnej wpłynęły pytania których treść wraz z odpowiedziami przekazuję poniżej.

Pytanie 1:

„(...) w związku z zapytaniem ofertowym na obsługę prawną Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podlaskiego uprzejmie proszę o udzielenie informacji dot. Warunków udziału tj. pkt.1 podpunktu b) dot. **wykazania**, że Wykonawca dysponuje bądź będzie dysponował osobą, która świadczyła usługi pomocy prawnej w zakresie obsługi projektów oraz **reprezentowania przed sądami**, trybunałami lub innymi organami orzekającymi w zakresie wskazanych wyżej zadań realizowanych przez zleceniodawcę **w co najmniej 5 sprawach**.

Uprzejmie proszę o informacje jakie dokumenty wg. Państwa będą służyły do wykazania w/w wymogu.”

Odp. Ad.1.

Wymóg ten zostanie uznany za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże w treści zał. nr 1 do oferty zatytułowanego Potwierdzenie doświadczenia – wykaz usług, co najmniej 5 spraw polegających na świadczeniu usługi pomocy prawnej w zakresie obsługi projektów oraz reprezentowania przed sądami, trybunałami lub innymi organami orzekającymi w zakresie wskazanych wyżej zadań realizowanych przez zleceniodawcę.

Dla potwierdzenia wypełnienia warunku w złożonej ofercie należy wykazać również osobę która będzie wskazana do realizacji zamówienia.

Blok pytań 2.

I. Uzasadnienie zapisu w warunkach udziału ust.1 lit. b) oraz załącznika Nr.1 do oferty – potwierdzenie doświadczenia – wykaz usług. -

Zamawiający w treści zapytania w ust. 1 lit. b) określa jako warunki udziału w postępowaniu następujące wymagania względem Wykonawcy „doświadczenie w wykonywaniu usług związanych z obsługą prawną realizowaną na rzecz instytucji zarządzającej lub wdrażającej, zaangażowanej w realizację zadań w ramach wdrażanych programów operacyjnych finansowanych z funduszy unijnych związanych z pozyskiwaniem i redystrybucją środków pomocowych i polegających na faktycznym świadczeniu czynności w zakresie zbieżnym z przedmiotem niniejszego zamówienia tj. świadczenia usługi/usług

pomocy prawnej w zakresie obsługi projektu/ów oraz reprezentowania strony przed sądami, trybunałami lub innymi organami orzekającymi w zakresie zadań realizowanych przez zleceniodawcę.

- wymóg ten zostanie uznany za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, że dysponuje bądź będzie dysponował osobą, która świadczyła usługi pomocy prawnej w zakresie obsługi projektu/ów oraz reprezentowania przed sądami, trybunałami lub innymi organami orzekającymi w zakresie wskazanych wyżej zadań realizowanych przez zleceniodawcę **w co najmniej 5 sprawach.**"

Warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz opis sposobu dokonania oceny ich spełniania mają na celu zweryfikowanie zdolności wykonawcy do należytego wykonania udzielanego zamówienia. Celem ich postawienia i odpowiedniego opisanie jest wybór Wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia. Zamawiający formułując warunki udziału w postępowaniu powinien mieć pewność, że nie wykluczy w ten sposób wykonawców, którzy są zdolni zrealizować przedmiot zamówienia. Zamawiający, określając szczegółowe warunki udziału w postępowaniu, zobowiązany jest dokonać tego w taki sposób, aby w postępowaniu mogli uczestniczyć Wykonawcy, którzy swoimi właściwościami gwarantują pewność, co do rzetelnego i prawidłowego wykonania zamówienia.

Sposób określenia przez Zamawiającego szczegółowych warunków udziału w niniejszym postępowaniu, narusza zasadę uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, prowadząc do nieuzasadnionego i nadmiernego ograniczenia kręgu Wykonawców, którzy mogliby ubiegać się o udzielenie im zamówienia publicznego.

Z tego tytułu niezrozumiałym i całkowicie nieuzasadnionym jest dodatkowy wymóg postawiony względem Wykonawcy w postaci potwierdzenia doświadczenia w obsłudze prawnej poprzez wykazanie *„reprezentowania przed sądami, trybunałami lub innymi organami orzekającymi...realizowanych przez zleceniodawcę w co najmniej 5 sprawach” oraz wykazanie ilości spraw zakończonych prawomocną wygraną* (załącznik Nr.1 do oferty).

Prowadzi on do nieuzasadnionego wykluczenia wykonawców, którzy dają gwarancję prawidłowego wykonania zamówienia. Podkreślić bowiem należy, iż dla zapewnienia rzetelnej usługi pomocy prawnej Urzędu Marszałkowskiego w zakresie zadań realizowanych przez Departament Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, mając na uwadze

przedmiot jego działalności, w żadnym razie nie jest konieczne ani uzasadnione posiadanie doświadczenia w zakresie określonym w ust.1 lit b) oraz w załączniku nr 1 do oferty.

II. Uzasadnienie zapisu § 1 ust.2 lit.b), lit.c), lit.j) Załącznika nr 1 do zapytania – Istotne Postanowienia Umowy

W § 1 ust. 2 lit.b) Istotnych Postanowień Umowy stanowiących załącznik do zapytania ofertowego Zamawiający wskazują, iż świadczenie obsługi prawnej w siedzibie Zamawiającego realizowane będzie w wymiarze co najmniej 4 godzin tygodniowo w formie dyżuru. Następnie w ust.2 lit.c Wykonawca zobowiązany będzie do świadczenia obsługi prawnej na rzecz Zamawiającego bezpośrednio w kancelarii Wykonawcy **przez 8 godzin dziennie** od poniedziałku do piątku. W ust. 2 lit. j) w ramach współpracy z pracownikami Biura Prawnego poprzez **cotygodniowy, co najmniej półgodziny dyżur w Biurze Prawnym.**

Zapisy powyższe wzbudzają uzasadnione wątpliwości, co do tego w oparciu o jaki wymiar czasu pracy Wykonawca powinien skalkulować wartość zamówienia. Z zapytania nie wynika również, czy wskazane godziny dyżurów w siedzibie Zamawiającego wchodzi w 8 godzinny dzienny czas pracy od poniedziałku do piątku, czy jednak należy traktować jako dodatkowe godziny świadczenia pomocy prawnej. Tylko właściwy sposób skonkretyzowanie ilości godzin daje możliwość Wykonawcy oszacowania ceny wykonania zamówienia.

III. Uzasadnienie zapisu § 3 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik Nr 1 do zapytania)

W § 3 załącznika Nr 1 do zapytania ofertowego Zamawiający z tytułu realizacji usługi pomocy prawnej zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie ryczałtowe.

W tym miejscu należy zwrócić uwagę, iż wynagrodzenie ryczałtowe jest niezależne od rzeczywistego nakładu i kosztów prac oraz polega na umówionym z góry wysokości wynagrodzeniu w kwocie absolutnej. Z uwagi na bezwzględny i sztywny charakter wynagrodzenia Wykonawca decydując się tylko na taką formę zapłaty, bez uwzględnienia dodatkowego wynagrodzenia z tytułu zastępstwa procesowego, które określa rozporządzenie z dnia 22.10.2015 r. w sprawie opłat za czynności radców prawnych (Dz.U 2018.265 t.j.) oraz rozporządzenie z dnia 22.10.2015r. w sprawie opłat za czynności adwokackie (Dz.U 2015 poz. 1800 z późn.zm) naraża się na ryzyko poniesienia straty finansowej z tytułu

realizacji usługi. Zasądzone koszty zastępstwa procesowego i przekazane Zamawiającemu należne są pełnomocnikowi, który reprezentuje Zamawiającego w postępowaniu sądowym.

Mając na uwadze, wskazać należy, iż określone przez Zamawiającego w wynagrodzenie z tytułu realizacji usługi są nieuzasadnione i nie odnoszą się w całości do przedmiotu zamówienia, w związku z czym zapisy zapytania ofertowego powinny zostać zmienione.

Ad. Blok pytań 2

Ad. Pytanie I

Zamawiający podtrzymuje wymóg legitymowania się przez osobę wymagany doświadczeniem jako adekwatnym do przedmiotu zamówienia.

Zamawiający wskazuje, że Departament Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego wykonuje zasadniczą część zadań związanych z wdrażaniem RPOWP na lata 2014-2020 związaną z prawidłowym wydatkowaniem środków finansowych i odzyskiwaniem kwot wydatkowanych nieprawidłowo, w tym w ramach spraw sądowych (sąd powszechny) i sądowno administracyjnych. W ramach wdrażania RPOWP na lata 2014-2020 konieczne jest stosowanie dwóch reżimów prawnych - po pierwsze prawa unijnego, w tym zarówno prawa powszechnie obowiązującego – Traktat o funkcjonowaniu UE, rozporządzenia, decyzje, wyroki TSUE, jak i prawa o charakterze tzw. soft law – komunikaty organów i służb UE, niewiążące zalecenia. Ponadto w ramach mającego zastosowanie prawa krajowego wymagane jest stosowanie zarówno prawa powszechnie obowiązującego, jak i przepisów nie mających charakteru powszechnych źródeł prawa (Wytyczne Ministra Rozwoju, treść RPOWP na lata 2014-2020, Szczegółowe opisy osi priorytetowych Programu Operacyjnego, Instrukcja Wykonawcza IZ RPOWP na lata 2014-2020 – uchwała Zarządu Województwa Podlaskiego.) Wielość i złożoność źródeł regulacji prawnych mających zastosowanie przy wdrażaniu programu oraz ich specyficzny charakter, niespotykany w trakcie obsługi prawnej w innych jednostkach, zarówno sektora publicznego i prywatnego, powoduje w przekonaniu Zamawiającego, że wymóg wykazania się dysponowania osobą z doświadczeniem na poziomie określonym w zapytaniu ofertowym w żadnym razie nie może być uznany za nadmierny, a przez to naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, mając na uwadze uzasadniony interes Zamawiającego w zapewnieniu, by zamówienie było realizowane w sposób należyty, tj. prawidłowy pod względem merytorycznym a zarazem terminowy (Zamawiający zwraca uwagę na § 1 ust. 2 lit d) i f) wzoru umowy, i wynikające stąd umowne i procesowe terminy realizacji powierzonych zadań). Zamawiający podkreśla, że nie wymaga doświadczenia w obsłudze prawnej konkretnych jednostek w systemie realizacji programu operacyjnego, lecz wykazania się doświadczeniem w merytorycznym prowadzeniu spraw objętych zakresem zadań Departamentu Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego.

Zamawiający nie wymaga wykazywania spraw zakończonych prawomocną wygraną. Wykonawcy nie muszą wypełniać tej części tabeli.

Ad. Pytanie II

Zamawiający oczekuje realizacji przedmiotu zamówienia na następujących warunkach:

- A. 4 godziny tygodniowo w formie osobistego dyżuru w siedzibie zamawiającego;
- B. 8 godzinny dyżur w siedzibie wykonawcy rozumiany jako gotowość do podjęcia realizacji przedmiotu umowy;
- C. W ramach obowiązków wykonywanych w siedzibie zamawiającego cotygodniowy, co najmniej półgodzinny dyżur w Biurze Prawnym zamawiającego (czynności w ramach osobistego dyżuru w siedzibie zamawiającego).

Ad. Pytanie III

Zamawiający podtrzymuje zapisy dotyczące wynagrodzenia w ramach realizacji przedmiotowej usługi.

DYREKTOR
Departamentu Europejskiego Funduszy
Rozwoju Regionalnego

Jakub Krawczuk

Z-ca DYREKTORA
Departamentu Rozwoju Regionalnego


Izabela Pałucha Łokić