



Fundusze Europejskie  
Wiedza Edukacja Rozwój

Unia Europejska  
Europejski Fundusz Społeczny



Poznań, 11 sierpnia 2020 roku

RZ-262-57/2020

*Do wszystkich zainteresowanych Wykonawców*

Dotyczy postępowania prowadzonego na podstawie art. 138 o ustawy – usługi społeczne – **Świadczenie usługi przeprowadzenia cyklu szkoleń z zakresu postępowania administracyjnego oraz prawnych podstaw funkcjonowania uczelni zgodnie z zakresem merytorycznym projektów pn. “Najlepsi z natury! Zintegrowany Program Rozwoju Uniwersytetu Przyrodniczego w Poznaniu” oraz “Zintegrowany Program Uniwersytetu Przyrodniczego w Poznaniu na rzecz Innowacyjnej Wielkopolski” - liczba części 6.**

**Wpłynęła informacja od potencjalnego Wykonawcy następującej treści:**

W związku z prowadzoną przez Zamawiającego procedurą o udzielenie zamówienia Wykonawca składa uwagę do zamówienia i wnosi o zmianę zapisów Ogłoszenia ze względu na ich niezgodność z zasadami procedowania zamówień finansowanych ze środków pochodzących z UE wg. „*Wytocznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020*”. *Zapisy są również niezgodne z regulami obowiązującymi co do zasad procedowania zamówień na usługi społeczne art. 138o uPzp*.

W części Ogłoszenia dotyczącej warunków udziału w Zamówieniu, Zamawiający zawarł zapisy dotyczące wymaganego doświadczenia w realizacji zamówień. Wykonawca ma na myśli zapis Rozdziału 6.2.3. „Zdolności techniczne lub zawodowe:

a) Wykonane usługi:

Wykonawca spełni warunek jeżeli wykaże, że w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje (dotyczy świadczeń okresowych lub ciągłych) szkolenia spełniające następujące kryteria, dla:

**Część I - "Prawne regulacje działalności uczelni wyższej” - przeprowadzenie minimum 5 szkoleń o tematyce zbliżonej z planowanymi szkoleniami, każde w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 5.500,00 zł brutto.**

**Część II - "Ochrona danych osobowych oraz prawo autorskie” - przeprowadzenie minimum 5 szkoleń o tematyce zbliżonej z planowanymi szkoleniami, każde w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 4.000,00 zł brutto.**

**Część III - "Instrukcja kancelaryjna” - przeprowadzenie minimum 4 szkoleń o tematyce planowanego szkolenia, w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 4.000,00 zł brutto.**

**Część IV - "Postępowanie administracyjne” przeprowadzenie minimum 5 szkoleń o tematyce zbliżonej z planowanymi szkoleniami, każde w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 5.500,00 zł brutto.**



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



**Część V - "Sprawozdawczość w systemie POL-on" - przeprowadzenie minimum 2 szkoleń o tematyce planowanego szkolenia, każde w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 4.000,00 zł brutto.**

**Część VI - "Krajowe i zagraniczne podróże służbowe" - przeprowadzenie minimum 2 szkoleń o tematyce planowanego szkolenia, każde w wymiarze minimum 16h szkoleniowych, zrealizowanych na podstawie jednej lub kilku umów o łącznej wartości nie mniejszej niż 4.000,00 zł brutto.**

Na potwierdzenie faktu wykonania powyższych usług Wykonawca załączy dowody określające czy te szkolenia zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są:

- referencje,
- faktury i potwierdzenia zapłaty
- bądź inne dokumenty wystawione przez podmioty, na rzecz którego szkolenia były wykonywane przed upływem terminu składania ofert, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są nadal wykonywane"

**Wykonawca zwraca uwagę na problem łączenia weryfikacji doświadczenia w organizacji szkolenia z aspektem wiedzy merytorycznej dotyczącej doświadczenia w realizacji szkoleń dotyczących konkretnych tematów.**

**Jest to praktyka niezgodna z regulami tworzenia warunków udziału w zamówieniu jak również regulami procedowania zamówień.**

**W/w wytyczne określają w Rozdziale 6, iż zamówienia finansowane ze środków unijnych mają być procedowane z zachowaniem zasad równego traktowania i ochrony konkurencji. Natomiast art. 138o ustawy Pzp określa, iż zamówienia na usługi społeczne mają być procedowane z zachowaniem zasad równości, proporcjonalności, niedyskryminacji.**

**W przedmiotowym zamówieniu Zamawiający Tworząc warunek udziału dotyczący potencjału zawodowego Wykonawcy (czyli firmy) łączy aspekt wiedzy organizacyjnej (realizacja szkolenia pod kątem kosztu wielkości i czasu) z aspektem merytorycznym (co do zasady, w usługach szkoleniowych, przy weryfikacji będący domeną weryfikacji jakościowej trenera).**

**Daje to sytuację gdy np. w postępowaniu chcą wziąć udział 2 podmioty. Podmiot A to firma realizująca szkolenia wysokiej jakości z zakresu tematów miękkich, projektowych, zamówieniowych itp. Nie ma jednak w swoim doświadczeniu szkoleń z określonych tematów dla uczelni wyższych. Ma doświadczenie w szkoleniach dla dużych JST, administracji państwowej, zamawiających sektorowych, podmiotów korporacyjnych. Realizowała szkolenia warte kilkadziesiąt a czasem kilkaset tysięcy złotych.**

**Z drugiej strony chce wystartować podmiot B. Podmiot ten ma doświadczenie ale prawie wyłącznie w szkoleniach dla szkół i uczelni wyższych z tematyki podobnej co przedmiot zamówienia. Zarówno podmiot A jak i B dysponują trenerami o zbliżonych kwalifikacjach dających możliwość uzyskania maksymalnej punktacji wg zastosowanych przez Zamawiającego kryteriów oceny ofert.**

**Zgodnie z zapisami warunków podmiot A nie może wziąć udziału w zamówieniu zaś podmiot B już ta.**



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



Nie będzie tutaj koleś ratunkowym tłumaczenie, iż Wykonawca A może przystąpić do zamówienia z innym podmiotem spełniającym warunki, lub też posłużyć się podmiotem trzecim. Te instytucje zarezerwowane są do sytuacji gdy mały podmiot chce ubiegać się o udzielenie zamówienia co do którego nie ma doświadczenia, potencjału technicznego itp. Nie zaś do sytuacji gdy warunek stawiany przez Zamawiającego jest fundamentalnie dyskryminujący.

Dla ułatwienia zrozumienia czym są warunki dyskryminujące/nieproporcjonalne Wykonawca podaje przykładowy wyrok KIO.

W wyroku z 13 maja 2016r. sygn. akt KIO 650/16, z 30 sierpnia 2016r. sygn. akt KIO 1525/16, gdzie wskazano, że proporcjonalność warunku udziału w postępowaniu należy rozumieć jako o pisanie warunku na poziomie, który jest usprawiedliwiony dbałością o jakości rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia, nie zaś wprowadza nienieuzasadnionego z punktu widzenia wykonywania przyszłej umowy-ograniczenia w dostępie do udziału w postępowaniu.

Proporcjonalność oznacza zatem zachowanie równowagi pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękoi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy przez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać wyeliminowani z postępowania.

Nieproporcjonalność warunku zachodzi w sytuacji, gdy równowaga ta zostanie zachwiana, powodując uniemożliwienie ubiegania się o zamówienie wykonawcom mającym doświadczenie dające rękoi jego prawidłowej realizacji.

Fakt, iż szkolenia mają być realizowane dla Uczelni Wyższej nie stanowi żadnego aspektu podnoszącego poziom trudności w stosunku do doświadczenia w realizacji szkoleń np. dla Ministerstw.

Nie będzie też argumentem broniącym Zamawiającego, iż upłynął czas na zadawanie pytań i zgłaszanie uwag a więc warunek został zalegalizowany,.

Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnosi o zmianę warunków poprzez usunięcie z treści tematyki szkoleń i zastąpienie weryfikacją aspektów organizacji szkoleń dla określonej wielkości grupy i określonej kwoty zamówienia. Bez wskazania tematów i podmiotu na rzecz, którego realizowano zamówienie (w sensie tworzenia wymogu realizacji szkoleń np. dla szkół wyższych).

Zamawiający stworzył warunek udziału w zamówieniu o charakterze dyskryminującym. Grozi to pomniejszeniem dofinansowania pomiędzy 5 a 25% zamówienia.

Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnosi o zmianę zapisów warunku oraz zmianę terminu składania ofert na termin pozwalający na przygotowanie i złożenie oferty po uwzględnieniu przez Zamawiającego wnoszonych zmian.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych tekst jednolity (Dz. U. z 2019 r. poz.1843 ze zm.) w związku z wnioskiem złożonym na piśmie przez Wykonawcę do ogłoszenia o zamówieniu, Zamawiający poniżej udziela odpowiedzi.

Zgodnie z *Wytycznymi w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014 – 2020* zamówienia finansowane ze środków unijnych powinny być udzielane w sposób zapewniający przejrzystość oraz zachowanie uczciwej konkurencji



**Fundusze Europejskie**  
Wiedza Edukacja Rozwój

**Unia Europejska**  
Europejski Fundusz Społeczny



i równego traktowania wykonawców. Podobnie określono to w przypadku ustawy Pzp. Przyjmuje się, że zasada równego traktowania wykonawców oznacza jednakowe traktowanie wykonawców na każdym etapie postępowania bez stosowania przywilejów i środków dyskryminujących wykonawców ze względu na ich właściwości. Zamawiający określając warunki udziału w postępowaniu, nie może czynić tego w taki sposób, aby umożliwić udział w postępowaniu jedynie konkretnemu wykonawcy.

W przedmiotowym postępowaniu jako warunek udziału w postępowaniu podano wykonanie usług szkoleniowych o tematyce zbliżonej z **planowanymi szkoleniami** na podstawie jednej lub kilku umów o określonej wartości oraz dysponowanie trenerami z doświadczeniem w prowadzeniu szkoleń z danej tematyki. Wykonawca, który spełni te warunki może wziąć udział w postępowaniu. Wskazany warunek pozostaje w zgodzie z zasadą równego traktowania i uczciwej konkurencji, jak również niedyskryminacji. Jest to rozwiązanie proporcjonalne do potrzeb Zamawiającego i możliwości rynkowych.

Doświadczenie trenerów (Liczba godzin przeprowadzonych szkoleń z zakresu danej tematyki dla kadry instytucji szkolnictwa wyższego) nie stanowi warunku udziału w postępowaniu, lecz kryterium oceny ofert, a więc służy do uzyskania oferty o jak najlepszej jakości. Zatem zarzut skierowany do Zamawiającego o stworzeniu dyskryminującego warunku udziału w postępowaniu o zamówienie publiczne, Zamawiający uznaje za bezzasadny.

W związku z powyższym treść ogłoszenia pozostaje bez zmian.

Z wyrazami szacunku

Katarzyna Trzeciak

Przewodnicząca Komisji Przetargowej