*Data sporządzenia pisma:*

Warszawa, 4 kwietnia 2018 r.

CPPC-WZP.251.9.2018/MK.3

**Dotyczy: postępowania na „Świadczenie usług prawnych i szkoleniowych na zlecenie Centrum Projektów Polska Cyfrowa” - nr postępowania: ZP/2/2018**

**Wyjaśnienia do treści ogłoszenia i informacja o jego zmianie**

Centrum Projektów Polska Cyfrowa, zwane dalej „Zamawiającym”, informuje że   
w postępowaniu na usługi społeczne o wartości poniżej 750 000 EURO, do których zastosowanie mają przepisy art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 poz. 1579, ze zm.) na „Świadczenie usług prawnych   
i szkoleniowych na zlecenie Centrum Projektów Polska Cyfrowa” – nr postępowania ZP/2/2018, wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z prośbą o zmianę warunków udziałów w postępowaniu / wyjaśnienie treści ogłoszenia. W związku z powyższym Zamawiający udzielił poniższych wyjaśnień:

1. „Zgodnie z pkt III 1. 1) II lit. a) ogłoszenia o zamówieniu o udzielenie zamówienia na realizację części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne może ubiegać się Wykonawca, który wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert wykonał / wykonuje należycie co najmniej trzy usługi doradztwa prawnego świadczone   
   w zakresie występowania pomocy publicznej w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie w świetle przepisów o pomocy publicznej. Wartość każdej z nich musi wynosić co najmniej 10 000,00 PLN brutto.

Należy wskazać, że regulacje pomocy publicznej znajdują zastosowanie w ten sam sposób niezależnie od tego czy dotyczą projektów współfinansowanych z funduszy unijnych czy   
z innych zasobów publicznych. Tym samym omawiany warunek udziału w postępowaniu jest obiektywnie nieproporcjonalny w stosunku do przedmiotu zamówienia bowiem przewiduje bardziej restrykcyjne wymogi odnośnie doświadczenia (doradztwo wyłącznie odnośnie pomocy publicznej w projektach z funduszy UE). Tym samym obecna treść warunku eliminuje wykonawców zdolnych należycie wykonać przedmiot zamówienia, co mogłoby budzić zastrzeżenia odnośnie zachowania konkurencyjności toczącego się postępowania

Wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień, czy Zamawiający dokona zmiany pkt III 1. 1) II. lit. a) w poniższy sposób, który zapewni dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawców zdolnych należycie wykonać przedmiot zamówienia, a jednocześnie nieograniczającego niezasadnie kręgu potencjalnych wykonawców?

„co najmniej trzy usługi doradztwa prawnego świadczone w zakresie występowania pomocy publicznej, w tym w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub   
w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie w świetle przepisów o pomocy publicznej. Wartość każdej z nich musi wynosić co najmniej 10 000,00 PLN brutto;”.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje o zmianie warunku udziału w postępowaniu w zakresie Części II zamówienia.

Treść warunku:

„1. O udzielenie zamówienia może ubiegać się Wykonawca, który spełnia poniższe warunki udziału w postępowaniu i wykaże, że:

1)posiada wiedzę i doświadczenie, tj. w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert (a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie) wykonał / wykonuje należycie:

II. dla Części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne

1. co najmniej trzy usługi doradztwa prawnego świadczone w zakresie występowania pomocy publicznej w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się   
   o dofinansowanie w świetle przepisów o pomocy publicznej. Wartość każdej z nich musi wynosić co najmniej 10 000,00 PLN brutto;”.

Treść warunku po zmianie:

„1. O udzielenie zamówienia może ubiegać się Wykonawca, który spełnia poniższe warunki udziału w postępowaniu i wykaże, że:

1)posiada wiedzę i doświadczenie, tj. w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert (a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie) wykonał / wykonuje należycie:

II. dla Części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne

1. co najmniej trzy usługi doradztwa prawnego świadczone w zakresie występowania pomocy publicznej, w tym w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub   
   w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie w świetle przepisów o pomocy publicznej. Wartość każdej z nich musi wynosić co najmniej 10 000,00 PLN brutto;”.
2. „Zgodnie z pkt III 1. 1) II lit. a) ogłoszenia o zamówieniu o udzielenie zamówienia na realizację części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne może ubiegać się Wykonawca, który wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z pkt III 1. 1) II. lit. c) ogłoszenia o zamówieniu o udzielenie zamówienia na realizację części II - *Pomoc publiczna i fundusze unijne* może ubiegać się Wykonawca, który wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert wykonał / wykonuje należycie co najmniej dwie usługi polegające na doradztwie prawnym przy prowadzonym przez organ administracji publicznej w postępowaniu administracyjnym.

Takie zawężenie wymogu doświadczenia wyłącznie do przypadków doradztwa organowi   
w postępowaniu administracyjnym jest całkowicie nieuzasadnione, zważywszy że profesjonalne doradztwo na rzecz strony postępowania administracyjnego wymaga pełnej znajomości dokładnie tych samych przepisów, które obowiązują organ prowadzący postępowanie administracyjne. W konsekwencji obecny warunek całkowicie niezasadnie eliminuje podmioty posiadające bogate doświadczenie w reprezentowaniu stron   
w postępowaniach administracyjnych w tym z zakresu pomocy publicznej, a tym samym posiadają wystarczają znajomość przepisów Kodeksu postępowania administracyjnego, aby skutecznie i profesjonalnie doradzać organowi administracji publicznej.

Wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień, czy Zamawiający dokona zmiany pkt III 1. 1) II. lit. c) w poniższy sposób, który zapewni dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawców zdolnych należycie wykonać przedmiot zamówienia,   
a jednocześnie nieograniczającego niezasadnie kręgu potencjalnych wykonawców?

*co najmniej dwie usługi polegające na doradztwie prawnym przy prowadzonym przez organ administracji publicznej* ***lub stronę*** *w postępowaniu administracyjnym”.*

**Odpowiedź:** Zamawiający wyjaśnia, że ww. warunek udziału w postępowaniu zostanie uznany za spełniony także w przypadku usług polegających na doradztwie prawnym przy prowadzonym przez organ administracji publicznej postępowaniu administracyjnym, świadczonych na rzecz strony tego postępowania.

1. „Zgodnie z pkt III 1. 2) II. lit. a)ogłoszenia o zamówieniu na realizację części II - *Pomoc publiczna i fundusze unijne* może ubiegać się Wykonawca, który dysponuje co najmniej jedną osobą posiadającą tytuł zawodowy radcy prawnego, adwokata lub prawnika zagranicznego,   
   a która posiada co najmniej 3-letnie doświadczenie w wykonaniu tego zawodu oraz w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert prowadziła co najmniej 3 sprawy   
   z zakresu pomocy publicznej, reprezentując stronę przed sądem lub organem administracji.

Tak opisany wymóg jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz sprzeczny   
z pozostałymi warunkami udziału w postępowaniu. Przedmiotem zamówienia jest bowiem doradztwo prawne na rzecz Zamawiającego w związku z postępowaniami administracyjnymi   
i tak też jest odpowiednio opisany warunek w zakresie wiedzy i doświadczenia wykonawcy.

Tym samym wymaganie doświadczenia w działaniu jako pełnomocnik w postępowaniu administracyjnym jest nadmiarowe i nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego. Co więcej, taki wymóg eliminuje tych wszystkich wykonawców, którzy współpracują z prawnikami posiadającymi bogate doświadczenie w doradztwie na rzecz strony w związku z toczącym się postępowaniem administracyjnym, ale formalnie nieustanowionymi jako pełnomocnicy.

Ponadto, z tych samych przyczyn, które zostały opisane szerzej w pytaniu nr 1, nieuprawniony jest wymóg dysponowania osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz wyłącznie w zakresie występowania pomocy publicznej w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się   
o dofinansowanie w świetle przepisów o pomocy publicznej.

Wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień, czy Zamawiający dokona zmiany pkt III 1. 2) II. lit. a) – c) w poniższy sposób, który zapewni dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawców zdolnych należycie wykonać przedmiot zamówienia,   
a jednocześnie nieograniczającego niezasadnie kręgu potencjalnych wykonawców?

1. *co najmniej jedną osobą posiadającą tytuł zawodowy radcy prawnego, w rozumieniu ustawy z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1870, ze zm.) lub adwokata, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 maja 1982 r. o adwokaturze (Dz. U.   
   z 2017 r. poz. 2368, ze zm.) lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1874), która posiada co najmniej 3-letnie doświadczenie w wykonaniu zawodu radcy prawnego lub adwokata oraz w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert* ***doradzała w co najmniej 3 sprawach z zakresu pomocy publicznej****;*
2. *co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz w zakresie występowania pomocy publicznej****,   
   w tym*** *w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie   
   w świetle przepisów o pomocy publicznej;*
3. *co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem* ***co najmniej 1 pisemnej opinii lub ekspertyzy*** *w zakresie umów finansowanych z funduszy unijnych lub zachowania trwałości projektów finansowanych z funduszy unijnych;”.*

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje o zmianie warunku udziału w postępowaniu w zakresie Części II zamówienia.

Treść warunku:

„1. O udzielenie zamówienia może ubiegać się Wykonawca, który spełnia poniższe warunki udziału w postępowaniu i wykaże, że:

2) dysponuje osobami zdolnymi do wykonania zamówienia:

II. dla części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne

1. co najmniej jedną osobą posiadającą tytuł zawodowy radcy prawnego, w rozumieniu ustawy z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1870, ze zm.) lub adwokata, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 maja 1982 r. o adwokaturze (Dz. U.   
   z 2017 r. poz. 2368, ze zm.) lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1874), która posiada co najmniej   
   3-letnie doświadczenie w wykonaniu zawodu radcy prawnego lub adwokata oraz   
   w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert prowadziła co najmniej   
   3 sprawy z zakresu pomocy publicznej, reprezentując stronę przed sądem lub organem administracji;
2. co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz w zakresie występowania pomocy publicznej   
   w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie   
   w świetle przepisów o pomocy publicznej;
3. co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz w zakresie umów finansowanych   
   z funduszy unijnych lub zachowania trwałości projektów finansowanych z funduszy unijnych;
4. co najmniej jedną osobą, z wykształceniem wyższym prawniczym, która posiada minimum roczne doświadczenie w prowadzeniu postępowań administracyjnych   
   w sprawach kończących się wydaniem decyzji administracyjnej lub minimum roczne doświadczenie w doradztwie prawnym w zakresie prowadzenia takich postępowań”.

Treść warunku po zmianie:

„1. O udzielenie zamówienia może ubiegać się Wykonawca, który spełnia poniższe warunki udziału w postępowaniu i wykaże, że:

2) dysponuje osobami zdolnymi do wykonania zamówienia:

II. dla części II - Pomoc publiczna i fundusze unijne

1. co najmniej jedną osobą posiadającą tytuł zawodowy radcy prawnego, w rozumieniu ustawy z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1870, ze zm.) lub adwokata, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 maja 1982 r. o adwokaturze (Dz. U.   
   z 2017 r. poz. 2368, ze zm.) lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1874), która posiada co najmniej   
   3-letnie doświadczenie w wykonaniu zawodu radcy prawnego lub adwokata oraz   
   w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert prowadziła co najmniej   
   3 sprawy z zakresu pomocy publicznej, reprezentując stronę przed sądem lub organem administracji;
2. co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz w zakresie występowania pomocy publicznej,   
   w tym w projektach współfinansowanych z funduszy unijnych lub w przedmiocie możliwości uzyskania wsparcia ze środków unijnych przez podmiot ubiegający się o dofinansowanie   
   w świetle przepisów o pomocy publicznej;
3. co najmniej jedną osobą z wykształceniem wyższym prawniczym, która w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert była autorem lub współautorem co najmniej 3 pisemnych opinii lub ekspertyz w zakresie umów finansowanych   
   z funduszy unijnych lub zachowania trwałości projektów finansowanych z funduszy unijnych;
4. co najmniej jedną osobą, z wykształceniem wyższym prawniczym, która posiada minimum roczne doświadczenie w prowadzeniu postępowań administracyjnych w sprawach kończących się wydaniem decyzji administracyjnej lub minimum roczne doświadczenie   
   w doradztwie prawnym w zakresie prowadzenia takich postępowań”.

Zamawiający wyjaśnia, że reprezentacji strony przed sądem lub organem administracji   
w sprawach z zakresu pomocy publicznej nie należy ograniczać wyłącznie do doświadczenia wykonawcy w charakterze pełnomocnika. Użyte w ww. warunku (lit. a) określenie „reprezentacja” nie oznacza wyłącznie występowania przed sądem lub organem administracji publicznej w charakterze pełnomocnika. Zmawiający uzna ww. warunek za spełniony także   
w przypadku, gdy wykonawca wykaże się doświadczeniem w prowadzeniu co najmniej 3 spraw z zakresu pomocy publicznej, w ramach których wykonawca świadczył usługi w zakresie doradztwa na rzecz strony w związku z toczącym się postępowaniem administracyjnym lub sądowym, nie będąc jednocześnie ustanowionym pełnomocnikiem strony w tym postępowaniu.

1. „Zgodnie z pkt IV. 2. ogłoszenia o zamówieniu (*Wykaz oświadczeń, dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz wykaz pozostałych dokumentów i dodatkowe informacje*) wykonawca powinien przedstawić referencje lub inne dokumenty inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego usługi były wykonywane, na potwierdzenie tego, że zostały zrealizowane należycie.

Wymóg ten pozostaje w sprzeczności z § 2 ust. 4 pkt 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz.U. z 2016 r. poz. 1126) zgodnie   
z którym, „*w celu potwierdzenia spełniania przez wykonawcę warunków udziału   
w postępowaniu lub kryteriów selekcji dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej zamawiający może żądać następujących dokumentów: (...) dowodów określających czy te dostawy lub usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami,  
o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego dostawy lub usługi były wykonywane, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów - oświadczenie wykonawcy.”*

Wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień i potwierdzenie, że   
w przypadku braku referencji lub innych dowodów określonych w przywołanym wyżej przepisie oraz IV.2 ogłoszenia o zamówieniu, wystarczające będzie złożenie oświadczenia własnego wykonawcy, potwierdzającego, że dana usługa została wykonana należycie”.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że postępowanie prowadzone jest zgodnie z art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 poz. 1579, ze zm.), tj. należy do grupy usług społecznych i przywołane w pytaniu rozporządzenie   
rozporządzenia Ministra Rozwoju dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz.U. z 2016 r. poz. 1126) nie znajduje zastosowania.

1. „Na podstawie z art. 8 w zw. z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych, zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ w zakresie części nr I:

- Czy szkolenia z zakresu zamówień będą w całości finansowane ze środków publicznych (ze środków UE, które stanowią środki publiczne w rozumieniu art. 5 ust. 1 pkt 2 ustawy   
z 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych), a tym samym czy dokonując wyceny wykonania usługi w części I w pozycji dotyczącej usługi szkoleniowej Wykonawca winien zastosować stawkę VAT „ZW” czy „23%”. Powyższe pytanie wynika z brzmienia art. 43 pkt 29 ustawy o VAT, zgodnie z którym w przypadku usług szkoleniowych finansowanych   
w całości ze środków publicznych, istnieje możliwość zastosowania zwolnienia, z więc stawki „ZW”.

Mając na uwadze, iż wyjaśnienie kwestii stawki VAT ma doniosłe znaczenie nie tylko   
z punktu Wykonawcy, ale również Zamawiającego (z uwagi na ewentualną podstawę odrzucenia oferty na skutek błędnie wskazanej stawki VAT), prosimy o udzielenie wyjaśnień pomimo upływ terminu o którym mowa w art. 38 ust. 1 ustawy pzp, jak również przesunięcie terminu składania ofert, co najmniej o jeden dzień roboczy”.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że na obecnym etapie nie jest w stanie określić czy wszystkie szkolenia realizowane w ramach niniejszego zamówienia będą podlegały zwolnieniu, o którym mowa w art. 43 pkt 29 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2017 r. poz. 1221, ze zm.). W celu porównania ofert złożonych w niniejszym postępowaniu przy określaniu kosztu jednostkowego za roboczogodzinę przeprowadzenia szkolenia należy przyjąć podatek VAT według stawki wynoszącej 23%. Zamawiający na etapie zlecania poszczególnych usług szkoleniowych poinformuje wykonawców o ewentualnym zwolnieniu z podatku VAT, o którym mowa powyżej.

**Zamawiający informuje, że w związku z wprowadzonymi zmianami przesuwa termin składania ofert na dzień 9 kwietnia 2018 r. godz. 12.00. Termin otwarcia ofert wyznacza się na 9 kwietnia 2018 r. godz. 12.15.**

Z poważaniem

Wojciech Szajnar

*Dokument podpisany kwalifikowanym*

*podpisem elektronicznym*[[1]](#footnote-1)

Zastępca Dyrektora Centrum Projektów

Polska Cyfrowa

1. *zgodnie z Ustawą z dnia 5 września 2016 r. o usługach zaufania oraz identyfikacji elektronicznej (Dz.U. 2016 poz. 1579), równoważnym pod względem skutków prawnych podpisowi własnoręcznemu. Niniejszy dokument został przekazany adresatowi za pośrednictwem: elektronicznej platformy usług administracji publicznej ePUAP lub elektronicznej skrzynki podawczej adresata, o której mowa w Ustawie z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz.U. 2005 nr 64 poz. 565 z późn. zm) wskazanej w Biuletynie Informacji Publicznej lub na adres poczty elektronicznej adresata wskazany na stronie internetowej adresata jako adres do kontaktu.* [↑](#footnote-ref-1)