

Mosina, dnia 19.02.2021 r.

BZP.0003.1.2021.MF  
dot. BR.0003.453.2021

**Data wpływu: 19.02.2021 r.**  
**Nr sprawy: BR.0003.453.2021**

**Pani  
Małgorzata Kaptur  
Przewodnicząca Rady Miejskiej w Mosinie**

**Dotyczy: odpowiedzi na interpelację radnego pana Jana Marciniaka w sprawie regulaminu zamówień publicznych do 130 000 zł.**

W odpowiedzi na pismo z dnia 5 lutego 2021 r. w ww. sprawie uprzejmie wyjaśniam. Zgodnie z treścią opinii prawnej radcy prawnego pana Michała Walkowiaka, zadania obejmujące opracowywanie wewnętrznych regulacji dotyczących funkcjonowania jednostki, w tym tworzenia regulaminów związanych z udzielaniem zamówień publicznych, należą do wyłącznej kompetencji kierownika zamawiającego. Co oznacza, że kompetencje określone w ustawie z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713 ze zm.) oraz ustawie z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), wykluczają ingerencję organu stanowiącego gminy w regulacje wewnętrzne jednostki.

Doceniając zaangażowanie i troskę Państwa Radnych w kreowaniu polityki zakupowej Urzędu Miejskiego w Mosinie, pragnę zaznaczyć, iż nowe regulacje dotyczące zasad udzielania zamówień w Urzędzie Miejskim w Mosinie są przygotowywane zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami. Należy tu wymienić m.in. ustawę z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 869 ze zm.), zwaną dalej „uofp”, oraz ustawę z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), zwaną dalej „nPzp”.

Tym samym regulacje nie mogą być sprzeczne czy bardziej rygorystyczne niż te, które wynikają z przepisów prawa powszechnie obowiązującego.

Przedstawione w ww. piśmie propozycje odnoszą się, co do zasady, do zamówień realizowanych w ramach ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), która obowiązywała do 31 grudnia 2020 r.

Wprowadzenie zapisu wyznaczającego obligatoryjny 14-dniowy termin składania ofert dla zamówień poniżej 130 000 zł nie ma uzasadnienia prawnego.

Ustawodawca wskazując próg bagatelności, od którego należy stosować przepisy nPzp, tj. zamówień o wartości równej lub przekraczającej kwotę 130 000 zł, wyłączył z jej reżimu udzielanie tych zamówień. To oznacza, że wprowadzanie zapisów bardziej rygorystycznych niż przepisy nPzp jest prawnie nieuzasadnione oraz godzi w zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Jednocześnie jest sprzeczne z zasadą optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów, o której mowa w art. 44 ust. 3 pkt 1 lit. b uofp. W dobie elektronicznej i cyfryzacji zamówień publicznych, wprowadzanie zapisów utrudniających potencjalnym wykonawcom skorzystanie z nowoczesnych i powszechnie dostępnych technologii przy ubieganiu się o zamówienie publiczne utrudnia dostęp do realizacji zamówienia i ogranicza konkurencję. Tym samym brak jest podstaw do wprowadzenia zapisu dotyczącego obligatoryjnego obowiązku 14-dniowego terminu składania ofert dla zamówień poniżej 130 000 zł. Ustalenie terminu na składanie ofert winno w szczególności uwzględniać: sposób przekazania informacji o zamówieniu, jego zakres, specyfikę oraz sposób wykonania. Zastosowanie proponowanych przez pana Jana Marciniaka zapisów w ww. zakresie, mogłoby sparaliżować realizację prostych zamówień, które wartościowo mieściłyby się w zaproponowanych progach. Termin na składanie ofert winien uwzględniać czas niezbędny na ich przygotowanie przy jednoczesnym uwzględnieniu specyfiki, i złożoności zamówienia, charakteru oraz sposobu wykonania. To oznacza konieczność indywidualnego podejścia do każdego rodzaju zamówienia i nie można dla każdego rodzaju zamówień (dostaw, usług, robót budowlanych) narzucać sztywnego terminu. W niektórych przypadkach może się okazać, że termin 14 - dniowy będzie niewystarczający, by wykonawcy mogli przygotować rzetelne oferty, a w innych wręcz przeciwnie.

Odnosząc propozycję ww. zapisów do obecnie obowiązujących przepisów nPzp, należy wskazać brak uzasadnienia do ich ujęcia w tworzonych regulacjach dotyczących zasad udzielania zamówień poniżej kwoty 130 000 zł. Ustawodawca dla zamówień równych lub powyżej kwoty 130 000 zł ale mniejszych niż progi unijne, wymaga minimalnego terminu na składanie ofert odpowiednio dla: dostaw i usług 7 dni, robót budowlanych 14 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych. Wprowadzenie powyższego ograniczenia dla zamówień, do których nie stosuje się przepisów nPzp jest niecelowe i stoi w sprzeczności z zasadą racjonalnego działania ustawodawcy.

Obowiązek otwierania ofert w obecności oferentów (wykonawców), również nie ma żadnego uzasadnienia formalno-prawnego. Skoro ustawodawca dla zamówień realizowanych w trybie nPzp odstąpił od możliwości składania ofert w formie papierowej i udziału wykonawców w ich otwarciu, tym bardziej trudno uzasadnić konieczność wprowadzenia ww. zapisu do zamówień, do których nie mają zastosowania przepisy nPzp. Poza tym, w sytuacji kiedy na otwarciu ofert nie zjawiliby się wykonawcy, oferty nie mogłyby być otwarte, a postępowanie rozstrzygnięte. Co oznacza brak realizacji zamówienia w sposób umożliwiający terminową realizację zadań i naruszenie zasady określonej w art. 44 ust. 3 pkt 2 uofp.

Tworzenie kolejnych zakładek na stronie internetowej dla zamówień o kosztorysowej lub szacunkowej wartości od 10 000 zł do 130 000 zł jest bezprzedmiotowe. Bowiem na stronie podmiotowej Biuletynu Informacji Publicznej Urzędu Miejskiego w Mosinie pod linkiem: <http://bip.mosina.pl/bip/zamowienia-publiczne.html>, znajduje się podział zamówień zgodnie z procedurami w jakich prowadzone jest postępowanie, w tym zamówienia poniżej 30 000 euro. Obecnie tworzone regulacje wewnętrzne dla zamówień poniżej 130 000 zł także będą wskazywać na możliwość zamieszczania zapytania ofertowego na BIP, jako jeden ze sposobów pozyskania wykonawców. Sposób wyboru procedury będzie uzależniony od specyfiki, złożoności przedmiotu zamówienia, a nie tylko od jego wartości szacunkowej. Decyzję o wyborze procedury będzie podejmował kierownik zamawiającego na pisemny wniosek kierownika referatu wnioskującego o uruchomienie postępowania.

Jednocześnie pragnę zaznaczyć, iż wewnętrzne regulacje dotyczące zasad udzielania zamówień publicznych w Urzędzie Miejskim w Mosinie dotyczyć mogą tylko i wyłącznie tej jednostki. Inne jednostki organizacyjne Gminy Mosina takie jak np. szkoły, przedszkola, instytucje kultury, czy inne jednostki budżetowe są odrębnymi zamawiającymi. Tym samym kierownik innej jednostki, a tym bardziej inna osoba trzecia, nie może narzucać jakie zapisy winny znaleźć się w treści regulaminów związanych z udzielaniem zamówień w tych jednostkach. Za wszelkie działania lub zaniechania odpowiadają kierownicy zamawiającego danej jednostki. Wobec powyższego wniosek pana Jana Marciniaka, by proponowane zapisy wprowadzić także do pozostałych jednostek organizacyjnych Gminy Mosina jest bezprzedmiotowy.

Aktualnie przedstawiony do konsultacji komórek organizacyjnych projekt zarządzenia w sprawie procedury udzielania zamówień, których wartość bez podatku od towaru i usług jest mniejsza niż 130 000 zł, uwzględnia m.in. :

- zasady realizacji wydatków, o których mowa w art. 44 ust. 3 uofp,

- specyfikę, rodzaj oraz charakter zamówień realizowanych przez komórki organizacyjne Urzędu Miejskiego w Mosinie,
- wskazuje różnorodny wachlarz sposobu przeprowadzenia postępowania, w tym realizacji procedury na platformie zakupowej,
- wprowadza jednolite wzory dokumentów związanych z dokumentowaniem procesu udzielania zamówienia,
- podtrzymuje dotychczasową praktykę publikacji rejestru umów od kwoty 10 000 zł netto na stronie podmiotowej Biuletynu Informacji Publicznej.

Z poważaniem

**BURMISTRZ GMINY MOSINA**  
*(-) Przemysław Mieloch*

Otrzymują:

1. Adresat
2. BZP - a/a

Do wiadomości:

Sekretarz Gminy Mosina