

MINISTERSTWO
ROZWOJU REGIONALNEGO

DEPARTAMENT
KOORDYNACJI PROGRAMÓW
INFRASTRUKTURALNYCH

DPI-IV-92110-(9)-21-PL/09

NK: 100467/09



CW
P.S.
Warszawa, 16 czerwca 2009 r.

Pani Anna Kacprzyk
Dyrektor Departamentu Funduszy
Europejskich
Ministerstwo Gospodarki

Szanowna Pani Dyrektor,

w odpowiedzi na pismo z dnia 5 czerwca 2009 r., o sygn. DFE-III-073-110-AWo/09 l.dz. 53, w sprawie wątpliwości dotyczących interpretacji postanowień pkt 4 Podrozdziału 5.5 *Wytycznych w zakresie kwalifikowania wydatków w ramach PO IiŚ* (dalej *Wytyczne*) poniżej przedstawiam wyjaśnienia Instytucji Zarządzającej PO IiŚ w przedmiotowej sprawie.

W pierwszej kolejności pragnę wyjaśnić, że postanowienia Podrozdziału 5.5 pkt 4 *Wytycznych* nie mają zastosowania do zamówień o wartości nieprzekraczającej wyrażonej w złotych równowartości kwoty 14000 euro. Do tych zamówień, w odniesieniu do beneficjentów nie zobowiązanych podmiotowo do stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych, zastosowanie mają postanowienia pkt 5 lit. b ppkt i) Podrozdziału 5.5 *Wytycznych*. W przypadkach tam opisanych, w tym w odniesieniu do umów, których przedmiot obejmuje zamówienia analogiczne do zamówień, o których mowa w art. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, beneficjent jest zobowiązany do zawierania umów w sposób efektywny, zachowując przy tym formę pisemną (z zastrzeżeniem postanowień pkt 6), chyba że odrębne przepisy wymagają innej formy szczególnej. Postanowienia te wyłączają tym samym obowiązek zawierania umów w drodze aukcji lub przetargu, o których mowa w art. 70¹-70⁵ Kodeksu cywilnego oraz wyłączają obowiązek stosowania zasad określonych w *Komunikacie wyjaśniającym Komisji Europejskiej dotyczącym prawa wspólnotowego obowiązującego w dziedzinie udzielania zamówień, które nie są lub są jedynie częściowo objęte dyrektywami w sprawie zamówień publicznych* (dalej *Komunikat Komisji*).

Z kolei w odpowiedzi na pytania Instytutu Nafty i Gazu (pismo z dnia 15 maja 2009 r., sygn. CW-0610-9-4/09) pragnę wyjaśnić, że:

Ad. 1. *Komunikat Komisji* nie ustanawia żadnych nowych przepisów prawnych, a jedynie przedstawia dorobek orzecznictwa Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości (dalej ETS) w interpretacji Komisji Europejskiej i określa najlepsze praktyki Komisji Europejskiej w zakresie zamówień powiązanych z funkcjonowaniem rynku wewnętrznego WE. W przypadku zamówień spełniających kryterium dostatecznego „powiązania z funkcjonowaniem rynku wewnętrznego” postanowienia i zasady Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską (dalej Traktat WE) oraz zasady wynikające z orzecznictwa ETS muszą być stosowane, jako składniki prawa powszechnie obowiązującego.

Należy mieć również na uwadze, że ocena znaczenia danego zamówienia dla rynku wewnętrznego może być dokonana przez Komisję Europejską, a stwierdzenie naruszenia przepisów prawa w tym zakresie może mieć negatywne konsekwencje, łącznie z zastosowaniem procedury określonej w art. 226 Traktatu WE.

Uwzględniając powyższe, a także mając na uwadze zagrożenia wynikające z niewłaściwej interpretacji przepisów prawa wspólnotowego w dziedzinie zamówień oraz zgodnie z literalnym brzmieniem postanowień Podrozdziału 5.5 pkt 4 *Wytycznych* należy stwierdzić, że na gruncie obowiązujących Wytycznych (z wyjątkiem przypadków wymienionych w pkt 5 Podrozdziału 5.5, beneficjent jest zobowiązany do uwzględnienia zasad określonych w *Komunikacie Komisji*, niezależnie od tego, czy spełnione zostały pozostałe przesłanki do jego zastosowania. Oznacza to w szczególności, że kryterium wpływu na rynek wewnętrzny nie jest brane pod uwagę przy ocenie zgodności z wymogami w zakresie kwalifikowalności wydatków określonymi w Podrozdziale 5.5 pkt 4 *Wytycznych*.

Ad. 2. W Podrozdziale 5.5 pkt 5 *Wytycznych* w sposób enumeratywny wymienione zostały wszystkie wyjątki od postanowień zawartych w pkt 4. W pozostałych przypadkach nie jest możliwe odstępianie od zasad określonych w *Komunikacie Komisji*, w szczególności nie jest dopuszczalne zastosowanie innego niż otwarty sposobu ogłaszania zamówienia.

Ad. 3. Kryterium wpływu na rynek wewnętrzny nie jest brane pod uwagę przy ocenie zgodności z wymogami w zakresie kwalifikowalności wydatków określonymi w Podrozdziale 5.5 pkt 4 *Wytycznych*. Zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie beneficjenta jest niezbędne w każdym przypadku, z zastrzeżeniem wyjątków przewidzianych w pkt 5 tego podrozdziału.

Ad. 4. W świetle interpretacji postanowień pkt 4 Podrozdziału 5.5 *Wytycznych*, wymóg zgodności z zasadami określonymi w *Komunikacie Komisji*, dotyczy pełnego katalogu tych zasad niezależnie od tego, czy zamówienie spełnia kryterium wpływu na rynek wewnętrzny WE.

Na zakończenie, odnosząc się do przytoczonych w piśmie INiG postulatów zgłaszanych przez jednego z beneficjentów pragnę wyjaśnić, że w przypadku zamówień sektorowych stosowne wyłączenie spod obowiązku stosowania postanowień Podrozdziału 5.5 pkt 4 znajdują się w pkt 5 tego podrozdziału. Uprzejmie wyjaśniam, że w zakresie tam określonym do niektórych zamówień sektorowych nie stosuje się trybów, o których mowa w art. 70¹-70⁵ Kodeksu cywilnego, jak również nie ma zastosowania wymóg zgodności z zasadami określonymi w *Komunikacie Komisji*. W odniesieniu do zamówień, które nie zostały wyłączone spod obowiązków wynikających z pkt 4 ww. wymogi mają zastosowanie.

Z poważaniem

DYREKTOR
Departament Koordynacji
Programów Infrastrukturalnych

Monika Pałasz

Do wiadomości:

Pani Maria Ciechanowska, Dyrektor Naczelny, Instytut Nafty i Gazu.