

Protokół nr 6/2019
z posiedzenia
Komisji Skarg, Wniosków i Petycji
odbytej w dniu 09 sierpnia 2019r.

Otwarcia posiedzenia dokonał o godz. 11:00 przewodniczący Komisji Marek Marciniak, powitał wszystkich obecnych, stwierdził, iż Komisja posiada wymagane quorum. W posiedzeniu uczestniczyły ponadto Grażyna Ratajczyk - radca prawny Starostwa Powiatowego w Kole i Magdalena Walkowska – kierownik referatu ds. zamówień publicznych. Lista obecności stanowi załącznik nr 1 do protokołu.

Porządek posiedzenia:

1. Rozpatrzenie skargi Pani A.M. na działalność Zarządu Powiatu Kolskiego.
2. Petycja złożona przez Pana Konrada Cezarego Łakomego w sprawie wprowadzenia w Starostwie Powiatowym Polityki Zarządzania Konfliktem Interesów.
3. Wolne głosy i wnioski.

Ad 1. Rozpatrzenie skargi Pani A.M. na działalność Zarządu Powiatu Kolskiego.

Przewodniczący Komisji Marek Marciniak poinformował, że jednym z tematów posiedzenia jest rozpatrzenie skargi złożonej przez Panią A.M. na działalność Zarządu Powiatu Kolskiego. Przewodniczący Marek Marciniak zapoznał Komisję z treścią pisma, po czym ustalono, że skarga dotyczy następujących spraw:

1. zawierania w okresie od 01.01.2018r. umów na usługę przeprowadzenia audytu wewnętrznego (poniżej progu zamówień publicznych 30 000 Euro) przez organ wykonawczy Powiatu Kolskiego tj. Zarządu Powiatu Kolskiego. Zdaniem skarżącej organ wykonawczy działał w ten sposób na szkodę jednostki samorządu terytorialnego w zakresie niegospodarności w wydatkowaniu środków publicznych poprzez wybieranie wykonawców w sposób nietransparentny z potencjalną wyższą ceną usługi niż występującą na rynku usługodawców tej usługi.
2. nie zawarcia przez organ wykonawczy w swoim regulaminie zamówień publicznych do 30 000 Euro możliwości skierowania zapytania ofertowego do np. 3 podmiotów wykonujących usługę, gdzie nie jest wykluczone, że kieruje zapytanie ofertowe do 2 najdroższych podmiotów na rynku i do trzeciego z góry założonego z najniższą ceną, lecz niekoniecznie z najniższą ceną przy upowszechnianiu zamówienia na stronach BIP;

3. nie zawarcia przez Organ wykonawczy w swoim regulaminie zamówień publicznych do 30 000 Euro obowiązku zamieszczania na stronach BIP zapytania ofertowego, gdy usługa może być świadczona przez wielu wykonawców, a zamówienie nie jest realizowane w trybie niezwłocznym, np. wskutek powstałej potrzeby;
4. nie upublicznienie zamówień publicznych na stronach BIP, dotyczy również innych usług możliwych do oferowania przez organ wykonawczy, tj.:
 - 1) na usługę przeprowadzenia indywidualnego poradnictwa prawnego,
 - 2) obsługę prawną urzędu,
 - 3) cateringową w czasie spotkań,
 - 4) noclegową i gastronomiczną,
 - 5) transportową.

Na prośbę Komisji obecna na posiedzeniu Radca prawny Pani Grażyna Ratajczyk przedstawiła stan prawny sprawy. Powiat Kolski jako jednostka samorządowa przy wydatkowaniu środków publicznych zobligowana jest do przestrzegania przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018r., poz. 1986 z późn. zm) dalej „PZP” oraz ustawy z dnia 27 sierpnia 2009r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2019r. poz. 869) dalej „UFP”. Zgodnie z art. 4 pkt 8 Ustawy prawo zamówień publicznych do zamówień i konkursów, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, nie stosuje się przepisów ustawy PZP, w związku z tym nie ma także obowiązku zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych oraz publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (art. 11a ustawy PZP).

W dalszej dyskusji podjęto tematy związane ze sposobem wydatkowania środków publicznych. Radca prawny Grażyna Ratajczyk dokonała analizy przepisów art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych z których wynika, że wydatki publiczne powinny być dokonywane: w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów oraz optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów, a także w sposób umożliwiający terminową realizację zadań oraz w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań. Zgodnie z powyższymi procedurami, każdy wydatek powinien być rozpatrywany indywidualnie.

Przepisy prawa nie nakładają na jednostkę samorządu terytorialnego korzystania z najtańszych usług, dając jednostkom swobodę w podejmowaniu decyzji w zakresie ponoszonych wydatków. W świetle art. 2 pkt 5 ustawy PZP pod pojęciem najkorzystniejszej oferty należy rozumieć ofertę przedstawiającą najkorzystniejszy bilans ceny i innych kryteriów odnoszących się do przedmiotu zamówienia publicznego albo ofertę z najniższą ceną. W myśl art. 91 ust. 1 i 2

ustawy PZP wybór najkorzystniejszej oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest dokonywany w oparciu o wskazane w specyfikacji istotnych warunków zamówienia tj. kryteria oceny ofert, którymi mogą być cena bądź koszt wraz z innymi kryteriami odnoszącymi się do przedmiotu zamówienia. Źródłem rozwiązań prawnych przewidzianych art. 91 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy PZP stanowią regulacje prawa wspólnotowego określone w przepisach dyrektywy unijnej z 2014r.

R.pr. Grażyna Ratajczyk wskazała, iż w świetle regulacji prawnych zawartych w ustawie Prawo zamówień publicznych, zamawiający publiczny zobowiązany jest kierować się kryterium najkorzystniejszej oferty, a nie najniższej ceny. Obowiązujące regulacje w prawie zamówień publicznych praktycznie wykluczają posługiwanie się przez zamawiającego najniższą ceną jako jedynym kryterium oceny ofert, obligując zamawiającego do określania również innych kryteriów przy wyborze najkorzystniejszej oferty. Ofertą najkorzystniejszą dla zamawiającego w myśl definicji ustawy prawo zamówień publicznych nie jest oferta z najniższą ceną, lecz przedstawiająca najkorzystniejszy bilans ceny i innych kryteriów odnoszących się do przedmiotu zamówienia publicznego.

W przypadku opisywanym przez skarżącą przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie mają zastosowania, lecz w ocenie r.pr.G.Ratajczyk zasady określone w ustawie należy mieć na uwadze przy udzielaniu wszelkich zamówień. Skarżąca w piśmie nie wskazuje jakie przepisy prawa w jej ocenie miałyby zostać naruszone i na jakiej podstawie twierdzi, że zamawiający zobligowany był dążyć do uzyskania oferty z najniższą ceną.

Kierownik referatu ds. zamówień publicznych Magdalena Walkowska poinformowała, że podmioty realizujące zamówienia publiczne poniżej progów wynikających z Prawa zamówień publicznych, działają według wewnętrznych regulaminów. W Starostwie Powiatowym obowiązuje Zarządzenie nr 120.12a.2014 Starosty Kolskiego z dnia 17 kwietnia 2014r. w sprawie zmiany regulaminu udzielania zamówień publicznych, których wartość szacunkowa nie przekracza równowartości w złotych kwoty 30.000 Euro. Regulamin stosuje się do zamówień, których wartość jest równa lub przekracza 50 000 zł netto, a zarazem nie jest większa od wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 Euro. W powyższym Zarządzeniu nie ma uregulowanych kwestii związanych z publikacją na stronach BIP urzędu w/w zamówień, gdyż ustawa PZP nie nakłada takiego obowiązku.

Przewodniczący Komisji Marek Marciniak nadmienił, iż Pani A.M. w swojej skardze zarzuca m.in. że Organ wykonawczy w okresie od 01.01.2018r. zawarł umowę na usługę przeprowadzenia audytu wewnętrznego (poniżej progu zamówień publicznych 30 000 Euro) i nie zamieścił na stronach BIP zapytania ofertowego w w/w sprawie. W związku z tym zadał pytanie czy na podstawie obowiązujących przepisów prawnych jednostka samorządu terytorialnego może

upubliczniać zamówienia przeprowadzone w trybie zapytania ofertowego o wartości poniżej 30 000 euro na stronie BIP?

Kierownik referatu ds. zamówień publicznych Magdalena Walkowska odpowiedziała, że ustawa PZP nie nakłada na podmioty publiczne takiego obowiązku, ale też nie zabrania publikowania w/w spraw. Zgodnie z postanowieniami art. 11 ust. 5 ustawy PZP „*Zamawiający może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie, którego zamieszczenie w Biuletynie ze względu na wartość zamówienia albo konkursu nie jest obowiązkowe*”. Tak więc publikacja ogłoszeń o zamówieniach, których wartość nie przekracza 30 000 euro, ma charakter fakultatywny, decyzja w zakresie publikacji takiego ogłoszenia zależna jest wyłącznie od jednostki samorządu terytorialnego. Powyższa kwestia musiałaby zostać uregulowana w regulaminie udzielania zamówień publicznych, decyzje w tej sprawie podejmuje kierownik jednostki. Sprawa wyboru podmiotu odpowiedzialnego za przeprowadzenie audytu wewnętrznego w Starostwie Powiatowym w 2018r. nie podlegała opublikowaniu na stronach BIP, zgodnie z wyżej wskazanym regulaminem wewnętrznym dotyczącym zamówień poniżej 30 000 euro. Umowa z w/w podmiotem została zawarta na okres od 01.01.- 31.12.2018r.

Kierownik referatu nadmieniła, że w regulaminie udzielania zamówień publicznych przyjęto zasadę, że zapytania ofertowe kierowane są w formie pisemnej bądź drogą elektroniczną do co najmniej 3 podmiotów. W wyjątkowych sytuacjach przedmiot zamówienia może być wykonany na podstawie mniejszej liczby ofert uzyskanych w drodze zapytania. Jeżeli chodzi o wybór oferentów do których kierowane są zapytania, to rozeznanie następuje na podstawie ogólnie dostępnych źródeł, jak, np. stron internetowych, katalogów producenta, ale także ofert przesyłanych przez różne podmioty i firmy. Zdarzają się również sytuacje kiedy podmioty same przesyłają oferty swoich usług, wówczas również są brane pod uwagę podczas przesyłania zapytań ofertowych.

Pani Magdalena Walkowska dodała, że zgodnie z art. 13a ustawy PZP, co roku sporządzany jest plan postępowań o udzielenie zamówień publicznych, które planuje się przeprowadzić w danym roku finansowym, który podlega publikacji na stronach BIP. Plan ten zawiera wykaz zamówień w odniesieniu, do których mają zastosowanie tylko przepisy ustawy PZP, a więc zamówienia o wartości poniżej 30 000 euro netto nie mają tu zastosowania.

Komisja Skarg, Wniosków i Petycji po dokonaniu analizy skargi złożonej przez Panią A.M. podjęła następujące ustalenia:

- 1) przy zamówieniach poniżej 30 000 euro nie ma zastosowania ustawa z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych, tylko ustawa z dnia 27 sierpnia 2009r. o finansach publicznych oraz Zarządzenie nr 120.12a.2014 Starosty Kolskiego z dnia 17 kwietnia 2014r. w sprawie

zamiany regulaminu udzielania zamówień publicznych, których wartość szacunkowa nie przekracza równowartości w złotych kwoty 30 000 euro,

- 2) zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa kierownik jednostki samorządu terytorialnego przy zawieraniu wszelkich umów poniżej progu zamówień publicznych 30 000 euro (dot. też umowy na świadczenie usług audytorskich w 2018r.) bierze pod uwagę, żeby dany wydatek publiczny był dokonany w sposób celowy i oszczędny z zachowaniem zasad optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów,
- 3) zgodnie z zasadami zawartymi w regulaminie udzielania zamówień publicznych zapytania ofertowe kierowane są w formie pisemnej bądź drogą elektroniczną do co najmniej 3 podmiotów. Oferenci wybierani są na podstawie rozeznania z ogólnie dostępnych źródeł, jak, np. stron internetowych, katalogów producenta, ale także ofert przesyłanych przez różne podmioty i firmy. Możliwe jest również przysyłanie zapytań ofertowych do podmiotów, które same przysyłają oferty swoich usług,
- 4) ustawa PZP nie nakłada na podmioty publiczne obowiązku publikowania na stronach BIP zapytania ofertowego o wartości poniżej 30 000 euro, ale też nie zabrania publikowania w/w spraw. Zgodnie z postanowieniami art. 11 ust. 5 ustawy PZP „*Zamawiający może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie, którego zamieszczenie w Biuletynie ze względu na wartość zamówienia albo konkursu nie jest obowiązkowe*”. Tak więc publikacja ogłoszeń o zamówieniach, których wartość nie przekracza 30 000 euro, ma charakter fakultatywny, decyzja w zakresie publikacji takiego ogłoszenia zależna jest wyłącznie od jednostki samorządu terytorialnego. Powyższa kwestia może zostać uregulowana w regulaminie udzielania zamówień publicznych, wówczas decyzje w tej sprawie podejmuje kierownik jednostki.

Reasumując, w świetle złożonych przez kierownika ds. zamówień publicznych Magdaleny Walkowskiej wyjaśnień oraz po uzyskaniu opinii radcy prawnego Grażyny Ratajczyk, co do stanu prawnego rozpatrywanej skargi Komisja Skarg, Wniosków i Petycji uznaje, że zarzuty zawarte w skardze Pani A.M. nie znajdują uzasadnienia. Zamówienia, których wartość jest równa lub przekracza 50 000 zł netto, a zarazem nie jest większa od wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 Euro były realizowane przez Powiat Kolski zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. W związku z powyższym Komisja uważa, że skargę należy uznać za bezzasadną i proponuje podjęcie stosownej uchwały przez Radę Powiatu Kolskiego.

Komisja powyższe ustalenia podjęła jednogłośnie w wyniku głosowania.

Ad 2. Petycja złożona przez Pana Konrada Cezarego Łakomego w sprawie wprowadzenia w Starostwie Powiatowym Polityki Zarządzania Konfliktem Interesów.

Przewodniczący Komisji Marek Marciniak odczytał treść pisma złożonego przez Pana Konrada Cezarego Łakomego w sprawie wprowadzenia w Starostwie Powiatowym Polityki Zarządzania Konfliktem Interesów. Komisja Skarg, Wniosków i Petycji postanowiła w pierwszej kolejności zwrócić się do radcy prawnego z prośbą o sporządzenie na podstawie przepisów Ustawy z dnia 11 lipca 2014r. o petycjach opinii prawnej w kwestii uznania w/w pisma jako petycji. Komisja powróci do tematu po zapoznaniu się z opinią prawną.

Ad 3. Wolne głosy i wnioski.

Nikt nie zabrał głosu w tym punkcie.

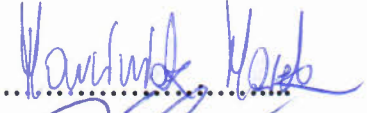
Na tym posiedzenie Komisji zakończono o godz. 13:30

Protokółowała:

Malwina Morzycka

M. Morzycka

Podpisy członków Komisji :

1. Marek Marciniak- 

2. Jarosław Sobański- 

3. Alicja Wapińska- 