



Informacja o wyniku kontroli postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Nazwa Beneficjenta	Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa im. Witelona w Legnicy ul. Sejmowa 5A, 59-220 Legnica
Nr/Tytuł projektu	POWR.05.05.00-00-0008/18 „Opracowanie i wdrożenie Programu rozwojowego PWSZ im. Witelona w Legnicy”
Rodzaj kontroli	Kontrola doraźna procedury zawierania umów
Termin kontroli	Data rozpoczęcia kontroli: 5 kwietnia 2023 r. Data zakończenia kontroli: 26 kwietnia 2023 r.
Nazwy skontrolowanych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego	Zorganizowanie i przeprowadzenie kursów specjalistycznych dla pielęgniarek w ramach projektu „Opracowanie i wdrożenie Programu rozwojowego PWSZ im. Witelona w Legnicy” ogłoszenie w bazie konkurencyjności nr 2022/BZP 00064982 z dnia 22.02.2022 r.
Główne ustalenia z przeprowadzonej kontroli	Stwierdzone uchybienia/naruszenia: a) Zgodnie z Rozdziałem III pkt 1a SWZ, w odniesieniu do Części 1, 2 i 3, Zamawiający ustalił warunek posiadania uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, tj.: posiadania aktualnego wpisu do Rejestru Instytucji Szkoleniowych (RIS) prowadzonego przez Wojewódzki Urząd Pracy właściwy dla siedziby Wykonawcy, zgodnie z art. 20 ust. 1 ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucji rynku pracy (Dz. U. z 2021 r. poz. 1100 z późn. zm). Zgodnie z art. 112 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp, warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć: uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów; Z kolei zgodnie z art. 114 ustawy Pzp, w odniesieniu do uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej zamawiający może w postępowaniu o udzielenie zamówienia wymagać udowodnienia posiadania: 1) odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej lub 2) odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania, lub 3) statusu członka danej organizacji, jeżeli członkostwo w tej organizacji jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania. Zgodnie z opinią Urzędu Zamówień Publicznych zawartą w Komentarzu pod redakcją H. Nowaka i M. Winiarza (Warszawa 2021, s. 431) brzmienie przepisu art. 114 pkt 1 Pzp prowadzi do wniosku, że zamawiający może wymagać zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej tylko, jeżeli jest to ustawowo konieczne do wykonywania rodzaju działalności gospodarczej, obejmującego oferowanie wykonania robót budowlanych, świadczenie usług lub dostawę produktów objętych przedmiotem zamówienia. Na to samo wskazuje art. 112 ust. 2 pkt 2 Pzp, zgodnie z którym warunki udziału w postępowaniu mogą



dotyczyć uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów. Działalność gospodarczą w Polsce można zasadniczo podjąć w dniu złożenia wniosku o wpis do CEIDG albo po dokonaniu wpisu do rejestru przedsiębiorców KRS. Zgodnie z przepisami Prawa przedsiębiorców podejmowanie i wykonywanie działalności gospodarczej może się wiązać dodatkowo z obowiązkiem uzyskania przez przedsiębiorcę koncesji, zezwolenia lub wpisu do rejestru działalności regulowanej. Koncesja jest decyzją administracyjną uprawniającą do wykonywania działalności gospodarczej w dziedzinach mających szczególne znaczenie ze względu na bezpieczeństwo państwa lub obywateli albo inny ważny interes publiczny, udzielaną na podstawie uznania administracyjnego. Zezwolenie jest również decyzją administracyjną, natomiast uprawnia do wykonywania działalności gospodarczej w dziedzinach, które też są dla państwa ważne, ale nie są tak strategiczne jak dziedziny objęte koncesjami. W odróżnieniu od koncesji zezwolenie ma charakter decyzji administracyjnej związanej, co oznacza, że organ zezwalający ma obowiązek udzielania zezwolenia na wykonywanie działalności gospodarczej po stwierdzeniu, że przedsiębiorca spełnia wymagane prawem warunki wykonywania działalności gospodarczej w zakresie objętym obowiązkiem uzyskania zezwolenia. Rodzajem zezwolenia w rozumieniu Prawa przedsiębiorców jest licencja przewidziana w przepisach ustawy o transporcie drogowym oraz ustawy o transporcie kolejowym. Działalnością regulowaną jest działalność, która może być wykonywana przez przedsiębiorcę, pod warunkiem że przedsiębiorca spełnia warunki określone właściwymi przepisami i uzyska wpis do właściwego rejestru działalności regulowanej.

Biorąc pod uwagę powyższe należy zauważyć, że wpis do Rejestru Instytucji Szkoleniowych (RIS) prowadzony przez Wojewódzki Urząd Pracy nie zalicza się do żadnej z kategorii wymienionych w art. 114 ustawy Pzp, tj. odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej. Przeprowadzanie i organizowanie szkoleń nie jest działalnością regulowaną. Na marginesie należy zauważyć, że wpis do Rejestru Instytucji Szkoleniowych (RIS) prowadzony przez Wojewódzki Urząd Pracy właściwy dla siedziby Wykonawcy o którym mowa w art. 20 ust. 1 ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucji rynku pracy (Dz. U. z 2021 r. poz. 1100 z późn. zm.) dotyczy wyłącznie instytucji szkoleniowych oferująca szkolenia dla bezrobotnych i poszukujących pracy. Przedmiotem niniejszego zamówienia nie są szkolenia dla bezrobotnych tylko dla studentów kierunku Pielęgniarstwo Collegium Witelona (por. rozdział II pkt 1 SWZ).

Niezależnie od powyższego, należy zauważyć, że art. 112 ust. 2 Pzp wskazuje cztery dopuszczalne kategorie warunków, które mogą dotyczyć wyłącznie:

- 1) zdolności do występowania w obrocie gospodarczym,
- 2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej,
- 3) sytuacji ekonomicznej lub finansowej oraz
- 4) zdolności technicznej lub zawodowej.

Wyliczenie to jest wyczerpujące. Wszystkie określone przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą zawierać się w jednej z tych czterech kategorii, w przeciwnym razie są niedozwolone i nie mogą być stosowane w ramach kwalifikacji podmiotowej wykonawców.

Biorąc powyższe pod uwagę, należy uznać, że doszło do naruszenia art. 112 ust. 2 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć:

- 1) zdolności do występowania w obrocie gospodarczym;
- 2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;
- 3) sytuacji ekonomicznej lub finansowej;
- 4) zdolności technicznej lub zawodowej.

	oraz art. 114 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że w odniesieniu do uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej zamawiający może w postępowaniu o udzielenie zamówienia wymagać udowodnienia posiadania: 1) odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej lub 2) odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania, lub 3) statusu członka danej organizacji, jeżeli członkostwo w tej organizacji jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania. Powyższe stanowi naruszenie, które powoduje konieczność zastosowania korekty finansowej. Kategoria nieprawidłowości 11 z Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień (tj. Dz. U. 2021, poz. 2179) Wysokość korekty 10% Zastosowanie kryteriów wykluczenia, kwalifikacji, udzielenia zamówienia lub warunków realizacji zamówień lub specyfikacji technicznej które nie są dyskryminacyjne w rozumieniu poprzedniego rodzaju nieprawidłowości ale w inny sposób ograniczają dostęp dla wykonawców. b) W zakresie Części 1, 2 i 3, umowa została zawarta w dniu 15.03.2022 r. z Wykonawcą Agencja Usług Oświatowych „Omnibus” Sp. z o.o., Kłodzko na kwotę brutto: Część 1 – 24 000,00 zł Część 2 – 10 320,00 zł Część 3 – 25 600,00 zł Umowa została wykonana w dniu 04.12.2022 r. (pkt 5.2 ogłoszenia o wykonaniu umowy). Ogłoszenie o wykonaniu umowy zamieszczono w BZP w dniu 18.04.2023 r. pod nr 2023/BZP 00181933/01 Zgodnie z art. 448 ustawy Pzp, Zamawiający, w terminie 30 dni od wykonania umowy, zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o wykonaniu umowy, na zasadach określonych w dziale III rozdziale 2. W przedmiotowej sprawie doszło do naruszenia powołanego przepisu ponieważ ogłoszenie o wykonaniu umowy zostało zamieszczone w BZP z przekroczeniem terminu o którym mowa w powołanym art. 448 ustawy Pzp. Powyższe stanowi uchybienie, które nie powoduje konieczności zastosowania korekty finansowej.
--	---

Hubert Milanowicz
Naczelnik
/dokument podpisany elektronicznie/

