**Tryb konkurencyjnego wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji – najczęściej zadawane pytania**

1. **W jaki sposób należy ustalić i dokumentować wartości zadania?**

Wartość zadania należy ustalić w oparciu o analizę cen rynkowych. Zamawiający w celu ustalenia jak najbardziej dokładnej wartości zadania powinien dokonać badania rynku w danym jego segmencie przed ustaleniem wartości. Sposób ustalania przez beneficjenta wartości zadania powinien być analogiczny do ustalania tej wartości przez wnioskodawcę przy składaniu wniosku o przyznanie pomocy.

Jeżeli w ramach zadania beneficjent zakłada przeprowadzenie odrębnych postępowań dla jego części składowych, wartością zadania jest łączna wartość poszczególnych części zadania. Jeżeli bowiem beneficjent, z określonych względów, dokona podziału jednego zadania na części, dla których to będzie prowadził odrębne postępowania w sprawie udzielenia zamówienia, wartością zadania, dla każdej z jego części, będzie ich łączna wartość. W konsekwencji, w sytuacji, gdy wartość zadania przekracza wartość 30 tys. euro, przy realizacji każdej z części zadania beneficjent będzie zobowiązany do stosowania zasady konkurencyjności.

Zadania budowlane - w przypadku zadań obejmujących inwestycje budowalne, ustalenie wartości zadania będzie sprowadzało się do aktualizacji dotychczasowego bądź sporządzenia nowego kosztorysu inwestorskiego.

Zadania niebudowlane - w przypadku zadań niewymagających załączenia kosztorysu, ustalenia wartości zadania będzie polegało co najmniej na wskazaniu źródła pozyskania przyjętej wartości zadania. Potwierdzeniem ustalenia wartości zadania mogą być np.: informatory, katalogi, opracowania i publikacje specjalistyczne, oferty, informacje z Internetu, dostępna literatura fachowa. Przedłożone dokumenty powinny być aktualne, w myśl obowiązujących przepisów (nie starsze niż 3 albo 6 miesięcy) i dołączone do protokołu z przebiegu postępowania lub protokołu z szacowania wartości zadania.

Sposób obliczenia wartości zamówienia powinien być odnotowany w części ogólnej protokołu z przebiegu postępowania lub w przypadku zadań dla których nie zostało przeprowadzone postępowanie, w protokole z szacowania wartości zadania i dołączony do wniosku o płatność.

Informacja ta powinna obejmować:

- określenie przedmiotu zadania,

- datę ustalenia wartości zadania,

- wartość oraz podstawę szacowania wartości zadania.

W przypadku zadań obejmujących zarówno elementy budowlane jak i niebudowlane, ustalenie wartości zadania powinno nastąpić w oparciu o oba powyższe sposoby.

1. **Czy samo ujęcie słowa równoważne przy zastosowaniu znaku towarowego, patencie itp. pozwala uznać, że został określony zakres równoważności? Jeżeli nie to na czym ma polegać (jakich użyć zapisów) aby spełnić zakres równoważności przy użytym znaku towarowym, patencie itd.?**

Należy podkreślić, że opis przedmiotu zamówienia powinien zawierać precyzyjnie określone wymagania zamawiającego w odniesieniu do dopuszczanego przez niego zakresu równoważności oferty.

Nie jest wystarczające zamieszczenie w opisie przedmiotu zamówienia sformułowania „ lub równoważny”, jak również nie wystarczające jest określanie ich mianem „nie gorszych”, czy „lepszych”, konieczne jest równoczesne wskazanie parametrów, w oparciu o które ustalana będzie równoważność rozwiązań proponowanych przez wykonawców. Zatem rozwiązanie równoważne nie polega na tym, że inny zaproponowany przedmiot ma spełniać wszystkie wymagania określonego przedmiotu. Zamawiający powinien tak opisać przedmiot zamówienia, aby wykonawcy nie mieli wątpliwości, jaką mogą złożyć ofertę, aby spełniać te wymogi, jaki produkt i o jakich parametrach będzie zgodny z oczekiwaniami zamawiającego. Opisując sposób spełnienia równoważności danego produktu zamawiający powinien wskazać dopuszczalne odstępstwa zaoferowanego urządzenia czy przedmiotu równoważnego od przedmiotu czy urządzenia referencyjnego za pomocą wartości stanowiących katalog zamknięty, używając określeń np. mający wymiar „nie większy i nie mniejszy”, „ nie szerszy i nie dłuższy” lub powinien sprecyzować wymagania dotyczące np. minimalnych cech technicznych, jakościowych lub funkcjonalnych. Dlatego też zamawiający powinien sprecyzować zakres parametrów dla każdego z materiałów czy urządzeń (dla których dopuścił możliwość zaoferowania produktów równoważnych), jakie uzna za wystarczające dla spełnienia równoważności. Zagadnienie równoważności wiąże się jedynie z sytuacją, gdy zamawiający nie był w stanie opisać przedmiotu zamówienia inaczej niż przez wskazanie w np. oznaczenia handlowego zamawianego elementu.

Określenie chociażby minimalnych wymagań w zakresie parametrów oferowanych wyrobów pozwala uznać ów wybór za równoważny bądź nie, a w konsekwencji dopuścić ofertę do oceny. Dopuszczenie składania ofert równoważnych wyłącznie poprzez dodanie sformułowania „lub równoważne” prowadziłoby do opisania przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący.

Stosowanie rozwiązań równoważnych wyraźnie wskazuje, że użyciu znaków towarowych musi towarzyszyć określenie zakresu równoważności i musi być uzasadnione przedmiotem zamówienia.

1. **Czy zamawiający uzasadnienie odniesienia się do użytego znaku towarowego, patentu itd. powinien gdzieś przedstawić, tj. ująć w danym zapytaniu ofertowym, czy przedstawić np. w protokole z przeprowadzonego postępowania ofertowego?**

Zamawiający powinien określić w zapytaniu ofertowym zapisy dotyczące funkcjonalności lub parametrów technicznych, które mają dla niego znaczenie oraz które pozwolą na ustalenie, czy zaoferowane przez wykonawcę urządzenie spełnia wymóg równoważności produktu wskazanego w zapytaniu ofertowym.

Nie ma on konieczności załączenia do np. protokołu z postępowania, pisemnego uzasadnienia użycia znaku towarowego, jednak musi być gotowy na konieczność przedstawienia uzasadnienia dla określenia przedmiotu zamówienia znakami towarowymi. Przypominamy, że to po stronie zamawiającego leży obowiązek wykazania, że konieczność posłużenia się tymi określeniami spowodowana jest szczególnym rodzajem zamówienia lub niemożnością opisu przedmiotu zamówienia z zastosowaniem obiektywnych cech jakościowych lub technicznych.

1. **Jakie są możliwości przedłużenia terminu realizacji prac budowlanych od terminu wyznaczonego w ofercie i umowie z wykonawcą, oraz czy zmiana taka będzie naruszała zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców?**

Przedłużenie terminu realizacji prac budowlanych względem terminu wyznaczonego w ofercie i zawartej umowie z wykonawcą, możliwe jest pod warunkiem, że na etapie publikacji zapytania ofertowego przewidziano możliwość zmiany w przedmiotowym zakresie.

Odnosząc się natomiast do kwestii nałożenia przez ARiMR sankcji za nieterminową realizację zadania informuję, że możliwość zmiany umowy zawartej z wykonawcą reguluje rozporządzenie Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 14 lutego 2018 r. w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy oraz pomocy technicznej (Dz.U.2018, poz. 396) (dalej rozporządzenie w sprawie wyboru wykonawców). Stosownie do § 9 ust. 1 rozporządzenia w sprawie wyboru wykonawców, umowa zawarta z wybranym wykonawcą może być zmieniona, jeśli zmiana ta nie spowoduje zmniejszenia lub zwiększenia zakresu świadczenia. Przepis ten umożliwia dokonywanie zmian umowy z wybranym wykonawcą w takim zakresie, w jakim zmiana nie spowoduje zmniejszenia albo zwiększenia zakresu świadczenia, nie uzależniając w takim przypadku zmiany umowy od wystąpienia dodatkowych przesłanek. Z kolei przepisy § 9 ust. 2 i 3 rozporządzenia w sprawie wyboru wykonawców wprowadzają wyjątki od ustanowionej w ust. 1 ogólnej zasady, dopuszczając możliwość zmiany umowy zawartej z wybranym wykonawcą, powodującej zmniejszenie zakresu świadczenia (ust. 2) bądź zwiększenia zakresu świadczenia (ust. 3), w razie wystąpienia określonych okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy.

Biorąc pod uwagę powyższe, należy przyjąć, iż dokonując zmiany umowy zawartej z wykonawcą w zakresie terminu realizacji zadania, beneficjent nie narusza uprawnień ujętych w § 9 rozporządzenia w sprawie wyboru wykonawców, a więc nie powinna być nakładana na beneficjenta kara z tytułu naruszenia warunków określonych w tym paragrafie. Należy zatem wskazać, iż sam fakt, że beneficjent dokonał zmiany umowy z wykonawcą w zakresie terminu realizacji zadania, pomimo tego, że w zapytaniu ofertowym nie przewidział w przedmiotowym zakresie możliwości zmiany umowy i nie określił warunków takiej zmiany, nie przesądza o naruszeniu przez beneficjenta przepisów regulujących konkurencyjny tryb wyboru wykonawców.

Dlatego też, w przypadku dopuszczania zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, zamawiający w zapytaniu ofertowym (a następnie w umowie z wykonawcą) powinien określić warunki, które będą stanowiły podstawę takiej zmiany np.: związane z wystąpieniem zdarzeń i warunków niezależnych od zamawiającego i wykonawcy, których nie dało się przewidzieć, utrudniających terminowe lub prawidłowe wykonanie zamówienia, wystąpienia siły wyższej. Warunkami takimi w szczególności są niestandardowe i nietypowe dla danej pory roku okoliczności i zdarzenia atmosferyczne, zmiany przepisów powodujące konieczność zmiany umowy, itp. Wykazane warunki zmiany umowy nie mogą naruszać obowiązujących przepisów i dawać możliwość niedozwolonej zmiany umowy, w tym zmiany powodującej naruszenia zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Należy zaznaczyć, że każda taka sytuacja jest rozpatrywana indywidualnie przez OR ARiMR, w którym zawarta została umowa o przyznaniu pomocy, w oparciu o stan faktyczny danej sprawy.

1. **Czy w zamieszczonym na portalu ogłoszeń zapytaniu ofertowym opis przedmiotu zamówienia powinien być identyczny z pozycją z zestawienia rzeczowo - finansowego operacji oraz opisem zadań?**

Zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 14 lutego 2018 r. w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy oraz pomocy technicznej (Dz.U.2018, poz. 396) (dalej rozporządzenie w sprawie wyboru wykonawców) zapytanie ofertowe zawiera co najmniej:

1) opis zadania, który:

a) jest jednoznaczny i wyczerpujący oraz uwzględnia wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, w tym zawiera termin realizacji zadania,

b) nie odnosi się do określonego znaku towarowego, patentu, pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, chyba że takie odniesienie jest uzasadnione zadaniem i został określony zakres równoważności (…)

Odnosząc się do powyższego opis przedmiotu zamówienia powinien być jednoznaczny i wyczerpujący oraz uwzględniać wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Z drugiej strony opis zdania nie powinien wskazywać konkretnego wykonawcy. Ponadto opis przedmiotu zamówienia w zapytaniu ofertowym powinien być na tyle precyzyjny, aby umożliwił złożenie oferty odpowiadającej na potrzeby zamawiającego oraz aby treść w nim zawarta była rozumiana w ten sam sposób przez wszystkie strony postępowania.

Natomiast sporządzenie zapytania ofertowego w sposób identyczny z zestawieniem rzeczowo finansowym oraz opisem zadań jest rozwiązaniem, które zabezpiecza beneficjenta przed m.in. koniecznością składania wyjaśnień co do powstałych rozbieżności lub też konieczności zawarcia aneksu do umowy o przyznaniu pomocy, natomiast nie jest zakazane, aby zapytanie ofertowe było bardziej szczegółowe. To zamawiający określa jakiej rzeczy oraz o jakich parametrach i właściwościach potrzebuje. Precyzyjne określenie przedmiotu zamówienia jest jego obowiązkiem nawet jeżeli opis zadań nie został sporządzony w sposób szczegółowy.

Natomiast po złożeniu przez beneficjenta dokumentacji z danego postępowania do ARiMR zostanie dokonana ocena, czy w wyniku postępowania wybrano przedmiot operacji zgodny z umową o przyznaniu pomocy.

1. **Jak należy postąpić, w przypadku, gdy oferta, która odpowiada na zapytanie ofertowe zawiera dodatkowe elementy wpływające na cenę maszyny?**

Zgodnie z § 6 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 14 lutego 2018 r. w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy technicznej (Dz. U. z 2018, poz. 396, zwane dalej rozporządzeniem o konkurencyjności) oferta podlega odrzuceniu, w przypadku, gdy jej treść nie odpowiada na treść zapytania ofertowego. Ponadto przepis § 3 ust. 1 pkt 1 ww. rozporządzenia informuje, że zapytanie ofertowe zawiera co najmniej opis zadania, który jest jednoznaczny i wyczerpujący oraz uwzględnia wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Dlatego też Zamawiający ma prawo opisać w zapytaniu ofertowym swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego wymagania i zaspokajał potrzeby pod warunkiem, że dokonany opis nie narusza konkurencji ani równego traktowania wykonawców. To zamawiający określa jakie ma wymagania w stosunku do przedmiotu zamówienia. Natomiast brak jest wskazania, że oferta, która zawiera np. wyposażenie dodatkowe, nie może co do zasady zostać uznana za nieodpowiadającą na zapytanie ofertowe. Co więcej należy mieć na uwadze, iż przepisy rozporządzenia o konkurencyjności nie zawierają informacji, że oferta nie może zawierać wyposażenia dodatkowego nieujętego w zapytaniu ofertowym. Sytuacja taka miałaby miejsce w przypadku, gdyby w zapytaniu ofertowym zostało zastrzeżone, że np. żadne wyposażenie dodatkowe nie jest dozwolone, chociaż w takim przypadku przeprowadzenie postępowania ofertowego byłoby trudne, ze względu na to, że w jednym przypadku takie wyposażenie byłoby w standardzie a w drugim stanowiłoby element dodatkowy, w związku z czym mógłby powstać zarzut co do nieporównywalności ofert. Reasumując, co do zasady, oferent składając ofertę odpowiada na treść zapytania ofertowego, a więc chociażby z tego faktu wynika, iż musi ona być z nim zgodna, przy czym nie wyklucza to faktu, że może ona zawierać elementy dodatkowe. Natomiast organ dokonujący oceny postępowania dotyczącego konkurencyjnego trybu wyboru wykonawcy, w przypadku posiadania uzasadnionych wątpliwości co do zamieszczonych w ofercie dodatkowych elementów wyposażenia wzywa Zamawiającego do udzielenia wyjaśnień.

1. **Czy zastrzeżenie w zapytaniu ofertowym formy składania ofert do ich osobistego dostarczenia należy uznać za warunek udziału w postępowaniu, który jest dyskryminujący dla potencjalnych wykonawców?**

Zgodnie z obowiązującym przepisem §3 ust. 1 pkt 2, 7 i 8 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 14 lutego 2018 r. w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy oraz pomocy technicznej (Dz.U., poz. 396) Zapytanie ofertowe zawiera co najmniej:

(…)

*2) jeden warunek udziału w postępowaniu w sprawie wyboru przez beneficjenta wykonawcy danego zadania ujętego w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji, przy czym każdy z warunków udziału w postępowaniu jest określony proporcjonalnie do przedmiotu zamówienia, nie utrudnia uczciwej konkurencji oraz zapewnia równe traktowanie wykonawców, a także opis sposobu dokonywania oceny spełniania danego warunku, chyba że beneficjent nie przewiduje warunków udziału w tym postępowaniu;(…)*

Zawężenie możliwości składania ofert wyłącznie do formy osobistego ich złożenia może zakłócać uczciwą konkurencję. Istnieje bowiem możliwość sztucznego ograniczenia potencjalnym oferentom dostępu do uzyskania zamówienia, zwłaszcza w kontekście możliwości wystąpienia przypadku, gdy potencjalny oferent będzie miał siedzibę swojego przedsiębiorstwa w dużej odległości od beneficjenta, co doprowadzi do sytuacji, że dostarczenie przez niego oferty będzie w znacznym stopniu uciążliwe oraz bardziej kosztowne. Tym samym należy mieć na uwadze, że potencjalni oferenci mający siedziby przedsiębiorstw w bliskiej okolicy zyskają nieuzasadnioną przewagę nad podmiotami prowadzącymi działalność w dalszej odległości. Ponadto, narzucenie przez zamawiającego osobistej formy złożenia oferty może sugerować, że oferta złożona drogą pocztową lub elektroniczną nie zostanie uwzględniona w postępowaniu ofertowym. Zgodnie z ww. pismem klauzula zastrzegająca formę składania ofert do ich osobistego dostarczenia może zostać uznana za warunek udziału w postępowaniu, który jest dyskryminujący dla potencjalnych wykonawców, jeżeli nie ma związku z prawidłowością wykonania zadania. Jeżeli zatem beneficjent nie wykaże, że ograniczenie formy składania ofert ma związek z prawidłowością wykonania zadania, wówczas należy stwierdzić, że zawarcie w zapytaniu ofertowym ograniczenia sposobu składania ofert do dostarczenia osobistego stanowi naruszenie zasady równego traktowania.

1. **Jaki jest sposób postępowania przy określeniu wartości zadania/zadań w przypadku kilku pozycji w zestawieniu rzeczowo-finansowym i realizacji operacji w więcej niż jednym etapie?**

Zgodnie z zapisami umowy o przyznaniu pomocy, wartość zadania ustala się z należytą starannością, biorąc pod uwagę łączne spełnienie następujących kryteriów:

a) sumowaniu podlegają usługi, dostawy i roboty budowlane tego samego rodzaju i o tym samym przeznaczeniu;

b) możliwe jest udzielenie zamówienia w tym samym czasie;

c) możliwe jest wykonanie zamówienia przez jednego wykonawcę dostaw, usług lub robót budowlanych.

W przypadku realizacji operacji w więcej niż jednym etapie należy rozważyć możliwość udzielenia zamówienia w tym samym czasie.

Określając wartości zadania, a tym samym konieczności przeprowadzania postępowania należy w pierwszej kolejności prawidłowo ustalić, co wchodzi w skład danego zadania tj. przypisać poszczególne maszyny/urządzenia rolnicze z zestawienia rzeczowo-finansowego, stanowiącego załącznik do umowy o przyznaniu pomocy, do kategorii wskazanych w dokumencie pt. Klasyfikacja maszyn i urządzeń rolniczych, w celu ustalenia wartości zadania. Każda kategoria obejmuje odmienny rodzaj (i przeznaczenie) maszyn, a zatem w konsekwencji stanowi również odrębne zadanie. W przypadku operacji realizowanych etapowo, grupowanie maszyn/urządzeń należy przeprowadzić łącznie dla wszystkich maszyn/urządzeń objętych operacją.

Po przypisaniu maszyn do odpowiednich kategorii ustala się wartość tego zadania oraz fakt czy istnieje konieczność przeprowadzania „postępowania ofertowego” czy też tylko szacowania wartości zadania. Jeżeli wartość netto zadania przekracza wyrażoną w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, wówczas beneficjent zobowiązany jest do konkurencyjnego trybu wyboru wykonawcy i (w sytuacji, gdy na zadanie składa się z kilka maszyn/urządzeń) przeprowadzenia dalszych czynności związanych z ustaleniem czy zakup maszyn/urządzeń jest możliwy w tym samym czasie i od jednego wykonawcy. W odniesieniu do możliwości wykonania zadania przez jednego wykonawcę należy zaznaczyć przede wszystkim, iż nie jest istotne, czy beneficjent dokonuje zakupu od jednego czy od kilku wykonawców, ale czy istnieje możliwość dokonania zakupu od jednego dostawcy. Ocenie podlega więc, czy powszechną sytuacją na rynku jest, aby jeden wykonawca zrealizował wszystkie elementy, które mogą składać się na jedno zadanie. Oznacza to, że o spełnieniu tego warunku można mówić w sytuacji, gdy określone zadanie może bez trudu zostać zrealizowane przez jednego wykonawcę, przy czym wykonawców tych jest wielu. Wyjaśniając natomiast kryterium możliwości udzielenia zamówienia w tym samym czasie należy wskazać, że konieczne jest wyodrębnienie tych zamówień, których zakres może być oszacowany z góry na cały okres realizacji projektu, i które mogą być udzielone jednorazowo w ramach jednego postępowania. Co do zasady istnieje możliwość udzielenia zamówienia w tym samym czasie dla wszystkich elementów wchodzących w skład operacji.

Należy stwierdzić, że sam fakt, iż operacja jest realizowana w kilku etapach nie przesądza o uznaniu, że mamy do czynienia z odrębnymi zadaniami i braku konieczności przeprowadzania postępowania ofertowego. Wszystko zależy bowiem od tego do jakich kategorii maszyn i urządzeń należą planowane do zakupu w ramach całej operacji maszyny/urządzenia i czy ich wartość netto (łącznie w przypadku kilku maszyn, jeśli należą do jednej kategorii lub każdej z osobna, jeżeli kategorie te są różne) przekracza wyrażoną w złotych równowartości kwoty 30 000 euro.

1. **Jaką ilość ofert stanowiących odpowiedz na zapytanie ofertowe należy uzyskać w celu spełnienia zasady konkurencyjności?**

Spełnienie przepisów dotyczących konkurencyjnego trybu wyboru wykonawców nie jest warunkowane liczbą złożonych ofert. Natomiast wybór wykonawcy może zostać dokonany na podstawie ofert nie podlegających odrzucenia w myśl przepisów rozporządzenia dot. konkurencyjności.

1. **Jak prawidłowo powinny być opisane warunki udziału w postępowaniu?**

Zgodnie z przepisem §3 ust. 1 pkt 2 Rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 14 lutego 2018 r. w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy oraz pomocy technicznej (Dz.U. z 2018 r. poz. 396), zapytanie ofertowe zawiera co najmniej jeden warunek udziału w postępowaniu w sprawie wyboru przez beneficjenta wykonawcy danego zadania ujętego w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji, przy czym każdy z warunków udziału w postępowaniu jest określony proporcjonalnie do przedmiotu zamówienia, nie utrudnia uczciwej konkurencji oraz zapewnia równe traktowanie wykonawców, a także opis sposobu dokonywania oceny spełnienia danego warunku, chyba że beneficjent nie przewiduje warunków udziału w tym postępowaniu. Należy podkreślić, że warunki udziału w postępowaniu powinny odnosić się do właściwości podmiotowej wykonawcy, a od ich spełnienia uzależniona jest możliwość ubiegania się wykonawcy w postępowaniu o uzyskanie zamówienia.

Warunki te w szczególności powinny odnosić się do:

- kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności o ile wynika to z odrębnych przepisów. Dokumentem potwierdzającym taki warunek może być koncesja, zezwolenie, licencja;

- sytuacji ekonomicznej lub finansowej;

- zdolności technicznej lub zawodowej w ramach, których określić można warunki dotyczące wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, potencjału technicznego wykonawcy lub

osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia.

W celu zapobiegania udzielania zamówień wykonawcom, którzy nie będą w stanie wykonać zamówienia lub mogą wykonać je z nienależytą starannością zamawiający może wymagać od oferenta na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu dodatkowych dokumentów:

- rodzaju robót budowlanych, wartości, daty, miejsca wykonania, podmiotów, na rzecz których roboty te zostały wykonane, z załączeniem dowodów określających czy te roboty budowlane zostały wykonane należycie;

- oświadczenie na temat wykształcenia i kwalifikacji zawodowych wykonawcy lub kadry kierowniczej wykonawcy;

- opis urządzeń technicznych oraz środków organizacyjno-technicznych zastosowanych przez wykonawcę;

- wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu lub urządzeń technicznych dostępnych wykonawcy w celu wykonania zamówienia, wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami.

Wystarczającym może być także złożenie stosownego oświadczenia (w treści formularza ofertowego lub na osobnym dokumencie). Jednocześnie należy zaznaczyć, że w przypadku oświadczeń brak jest sformalizowanych ich treści odnośnie warunków udziału w postępowaniu, dlatego też zamawiający samodzielnie przygotowuje wzór takiego oświadczenia.

1. **W jaki sposób powinien być opisany przedmiot zamówienia w zapytaniu ofertowym?**

Przepis § 3 pkt 1 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi dnia 14 lutego 2018 roku w sprawie wyboru wykonawców zadań ujętych w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji oraz warunków dokonywania zmniejszeń kwot pomocy oraz pomocy technicznej (Dz.U., poz. 396) stanowi, że (…) zapytanie ofertowe zawiera co najmniej:

1) opis zadania, który:

a) jest jednoznaczny i wyczerpujący oraz uwzględnia wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, w tym zawiera termin realizacji zadania; (…)

Mając na względzie, że właściwy opis zamówienia jest niezbędny do prawidłowego ustalenia jego wartości, dlatego też powinno być ono opisane w sposób jednoznaczny, wyczerpujący, zrozumiały i kompletny, zwierający wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Opis powinien być sporządzony w taki sposób, aby potencjalni wykonawcy nie mieli wątpliwości, co jest dokładnie przedmiotem zamówienia. Wszystkie jego elementy wraz z podaniem szczegółowej specyfikacji technicznej, powinny w szczególności określać przeznaczenie i funkcje przedmiotu zamówienia, dodatkowe wyposażenie, niestandardowe wykończenie.

Dlatego też wskazanie w opisie zadania jedynie np. „Ciągnik o mocy 120-140 KM” w sytuacji, gdy rzeczywiste potrzeby Beneficjenta co do funkcjonalności danego sprzętu są większe np. odnoszą się do dodatkowego wyposażenia, jest niewystarczające. Opis przedmiotu zamówienia w zapytaniu ofertowym powinien zawierać szczegółową specyfikację techniczną, która określa jednoznacznie przeznaczenie i funkcje przedmiotu zamówienia, dodatkowe wyposażenie oraz niestandardowe wykończenie z zachowaniem zasad opisanych w ww. rozporządzeniu MRiRW.

1. **Czy istnieje możliwość zmiany wykonawcy zadania w przypadku, gdy ten, nie wywiązuje się terminowo z realizacji umowy?**

W przypadku, niewywiązywania się przez jedną ze stron z zawartej umowy występują dwa rodzaje odstępstwa od umowy tj. umowne prawo odstąpienia z art. 395 Kodeksu Cywilnego (Kc.) oraz ustawowe prawo odstąpienia od umowy wskazane w art. 491-492 Kc.

Przepis art. 395 Kc wskazuje na możliwość odstąpienia jeden lub obu stron od umowy poprzez oświadczanie złożone drugiej stronie. W razie wykonania prawa odstąpienia umowa uważana jest za niezawartą. Stanowiskiem zasadnie dominującym w piśmiennictwie i orzecznictwie jest pogląd, według którego wykonanie prawa odstąpienia powoduje zniesienie na mocy prawa zobowiązania z mocą wsteczną.

Odnosząc się do ustawowego prawa odstąpienia od umowy (art. 491-492 Kc) należy wskazać, że jeżeli jedna ze stron dopuszcza się zwłoki w wykonaniu zobowiązania z umowy wzajemnej, druga strona może wyznaczyć jej odpowiedni, dodatkowy termin do wykonania z zagrożeniem, iż w razie bezskutecznego upływu wyznaczonego terminu będzie uprawniona do odstąpienia od umowy.

Mając na uwadze że odstąpienie od umowy (umowne czy ustawowe) wywołuje skutki z mocą wsteczna w przypadku takiego rozwiązania umowy, możliwe jest przy założeniu, że pierwotny wybór wykonawcy przeprowadzony został w oparciu o obowiązujący od 20 lutego 2018 r. przepis ustawy dnia 20 lutego 2015 r. o wspieraniu rozwoju obszarów wiejskich z udziałem środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich w ramach Programu Rozwoju Obszarów Wiejskich na lata 2014–2020 (Dz. U. z 2017 r. poz. 562), zastosowanie regulacji art. 43a ust. 5d lub ust. 5e ww. ustawy stanowiących:

*5d. W przypadku gdy wykonawca wybrany w wyniku przeprowadzonego postępowania w sprawie wyboru wykonawcy danego zadania ujętego w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji uchyla się od zawarcia umowy na wykonanie danego zadania ujętego w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji, podmiot ubiegający się o przyznanie pomocy lub pomocy technicznej oraz beneficjent mogą wybrać wykonawcę, którego oferta była kolejną najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert, bez przeprowadzania ponownego postępowania w sprawie wyboru wykonawcy tego zadania.*

*5e. W przypadku, gdy wybrany wykonawca uchyla się od zawarcia umowy na wykonanie danego zadania ujętego w zestawieniu rzeczowo-finansowym operacji i nie ma możliwości wybrania innego wykonawcy tego zadania zgodnie z ust. 5d, przepis ust. 5c stosuje się odpowiednio, z tym że nie można zawrzeć umowy na wykonanie tego zadania z wykonawcą, który uchylił się od zawarcia umowy na wykonanie tego zadania,* gdyż umowa nie jest zawarta z przyczyn leżących po stronie nierzetelnego wykonawcy tej umowy.

Jeżeli jednak postępowanie ofertowe dotyczące wykonania zadania, było przeprowadzone i zakończyło się wyborem wykonawcy przed wejściem w życie ww. ustawy, wówczas w związku z brakiem w przepisach prawa powyżej cytowanej regulacji zamawiający zobowiązany jest do przeprowadzenia postępowania ofertowego na dokończenie części niezrealizowanego przez pierwotnego wykonawcę zadania.