

PFR.OK.431.3.2024

Gdańsk, dnia 21.10.2024 r.

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: przetargu nieograniczonego prowadzonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024 r. poz. 1320) – zwaną dalej ustawą Pzp na: Wybór Partnerów Finansujących w celu utworzenia i zarządzania Funduszami Szczegółowymi w ramach Projektu „Wsparcie zwrotne ukierunkowane na transformację przedsiębiorstw w województwie pomorskim w kierunku gospodarki o obiegu zamkniętym (Pomorski Fundusz Rozwoju)” w ramach Programu Fundusze Europejskie dla Pomorza 2021-2027.

- I. Zamawiający, działając zgodnie z art. 135 ustawy Pzp udziela odpowiedzi na pytania zadane przez Wykonawców do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

Pytanie 1

Mając na uwadze charakter i typy realizowanych Inwestycji Końcowych w ramach Ekopożyczki dla MŚP, czy Zamawiający przewiduje w ramach wszystkich części znaczne obniżenie lub rezygnację z liczby Jednostkowych Pożyczek planowanych do udzielenia przez Partnera Finansującego. Oczekiwana przez Zamawiającego średnia wartość Jednostkowej Pożyczki nie jest adekwatna do poziomu nakładów ponoszonych na złożone projekty w obszarze Gospodarki Obiegu Zamkniętego, jak również do podstawowego parametru Produktu Finansowego – tj. maksymalnej wartości Jednostkowej Pożyczki na poziomie 5 mln zł.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że podstawowe parametry Produktu Finansowego - Ekopożyczka dla MŚP, w tym liczba unikatowych (niepowtarzających się w ramach Portfela Pożyczek) Ostatecznych Odbiorców oraz maksymalna kwota Jednostkowej Pożyczki, zostały określone w Strategii Inwestycyjnej stanowiącej załącznik do Umowy o Finansowaniu, która stanowi jednocześnie źródło zobowiązań Menadżera Funduszu Powierniczego jako Beneficjenta Projektu finansowanego w ramach Programu Fundusze Europejskie dla Pomorza 2021-2027. W tym miejscu Zamawiający informuje, że Strategia Inwestycyjna jest elementem oceny ex-ante przeprowadzonej przez Instytucję Zarządzającą, określającym założenia służące realizacji celów i wskaźników określonych w Programie FEP.

Mając powyższe na uwadze, Zamawiający wskazuje, że w przypadku stosownych zmian w Strategii Inwestycyjnej podejmie działania zmierzające do zmiany postanowień Umów Operacyjnych w przedmiotowym zakresie, zgodnie z warunkami przewidzianym w dokumentacji zamówienia, w szczególności zgodnie z postanowieniami Umowy Operacyjnej, w tym projektowanych postanowień §23 ust. 1 pkt 1) i 2).

Jednocześnie Zamawiający informuje, że Instytucja Zarządzająca jest aktualnie w procesie przeglądu śródkresowego Programu. Zamawiający w ramach tego procesu zarekomendował Instytucji Zarządzającej zmniejszenie wskaźnika niepowtarzających się Ostatecznych Odbiorców o około 60%. Według wiedzy Zamawiającego przedstawione uzasadnienie omawianej zmiany zostało przyjęte przez Instytucję Zarządzającą ze zrozumieniem, jednak ostateczne decyzje w tym zakresie nie zostały podjęte (wymagają uzgodnień z Ministerstwem Funduszy i Polityki Regionalnej oraz Komisją Europejską). Zgodnie z art. 18 ust. 2-3 Rozporządzenia 2021/1060 państwo członkowskie przedkłada Komisji ocenę wyniku przeglądu śródkresowego wraz ze zmienionym programem (jeśli ulega zmianie) w terminie do 31 marca 2025 r. Po zmianie Programu możliwe będzie wprowadzenia odpowiednich zmian w Strategii Inwestycyjnej, jednak Zamawiający podkreśla, że nie jest to jednostronna decyzja Zamawiającego, tj. konieczna jest zgoda Instytucji Zarządzającej oraz przeprowadzenie odpowiednich i formalnych zmian w dokumentacji.

Pytanie 2

Czy postanowienia dotyczące zakresu ochrony danych osobowych zawarte w §19 *Projektowanych Postanowień Umowy* (Załącznik nr 4 do SWZ) będą przez Zamawiającego aktualizowane?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że w związku z przeprowadzoną analizą dotyczącą zasad przetwarzania danych osobowych w obszarze związanym z realizacją Operacji, wprowadza zmianę w §19 PPU, nadając mu następujące brzmienie:

„§19 Ochrona danych osobowych

1. Z zastrzeżeniem ust. 3 poniżej, Menadżer dla potrzeb realizacji Umowy Operacyjnej oraz w celach określonych Ustawą wdrożeniową jest administratorem, o którym mowa w art. 4 pkt 7 Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych oraz w art. 88 Ustawy wdrożeniowej.
2. Strony zobowiązują się do prawidłowego przetwarzania danych osobowych zgodnie z ogólnie obowiązującymi w tym zakresie Odpowiednimi Regulacjami, w szczególności Ogólnym rozporządzeniem o ochronie danych, Ustawą wdrożeniową oraz Ustawą o ochronie danych osobowych.
3. Strony oświadczają, że dane kontaktowe pracowników, współpracowników i reprezentantów Stron udostępniane wzajemnie w Umowie lub udostępnione drugiej Stronie w jakikolwiek sposób w okresie obowiązywania Umowy przekazywane są w ramach prawnie uzasadnionego interesu

Stron w celu realizacji Umowy. Udostępniane dane kontaktowe mogą obejmować: imię i nazwisko, stanowisko oraz służbowe dane kontaktowe (nr telefonu oraz adres e-mail). Każda ze Stron będzie administratorem danych kontaktowych, które zostały jej udostępnione w ramach Umowy. Każda ze Stron zobowiązuje się w związku z tym do przekazania w imieniu drugiej Strony wszystkim osobom, których dane jej udostępniła, informacji, o których mowa w art. 14 Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych.

4. Informacje o zasadach przetwarzania przez Strony danych osobowych, o których mowa w ust. 3, oraz o przysługujących tym osobom prawach w związku z przetwarzaniem ich danych osobowych, dostępne są na następujących stronach internetowych Stron:

- 1) Zamawiającego: <https://www.e-bip.org.pl/pfr/18677>,
- 2) Wykonawcy: [...].

5. Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do przekazania Ostatecznym Odbiorcom informacji o zasadach przetwarzania danych osobowych oraz o przysługujących Ostatecznym Odbiorcom prawach w związku z przetwarzaniem ich danych osobowych przez Zamawiającego, o których mowa w art. 13 Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych, dostępnych na stronie internetowej Zamawiającego: <https://www.e-bip.org.pl/pfr/18677>.

6. Zasady przetwarzania danych osobowych w związku z realizacją zadań określonych Umową Operacyjną zostaną uregulowane pomiędzy Stronami w drodze odrębnej umowy.

7. Partner Finansujący przyjmuje do wiadomości, że dane teleadresowe Wykonawcy mogą być wykorzystywane przez Menadżera i Instytucję Zarządzającą na potrzeby promocji i informacji o Projekcie.”

Pytanie 3

Zamawiający w § 13 ust. 1 *Projektowanych Postanowień Umowy* (Załącznik nr 4 do SWZ), wskazał, że zabezpieczeniem zobowiązań Partnera Finansującego wynikających z Umowy będą łącznie pełnomocnictwa do rachunków bankowych Partnera, cesja praw z wierzytelności powstałych w związku z realizacją umowy oraz weksel własny in blanco wraz z porozumieniem wekslowym.

Powyższe obligatoryjnie wymagane przez Zamawiającego formy zabezpieczenia budzą wątpliwości co do ich zgodności z art. 450 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm., dalej: ustawa Pzp). Stosownie do art. 450 ust. 1 ustawy Pzp, zabezpieczenie może być wnoszone, według wyboru Wykonawcy, w jednej lub kilku wymienionych w tym przepisie form. Art. 450 ust. 2 ustawy Pzp określa natomiast formy zabezpieczenia, które wykonawca może wybrać za zgodą zamawiającego. Przepisy ustawy Pzp stanowią zatem, że to do Wykonawcy należy wybór formy zabezpieczenia umowy, jak również nie dopuszczają przewidzianych przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu form zabezpieczenia: pełnomocnictwa do rachunków bankowych oraz cesji praw z wierzytelności.

W zakresie zaś weksła, dopuszczają go tylko z poręczeniem wekslowym banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo kredytowej (art. 450 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp).

W świetle powyższego, wnosimy o wyjaśnienie zgodności z ustawą Prawo zamówień publicznych przyjętych przez Zamawiającego w § 13 ust. 1 *Projektowanych Postanowień Umowy* (Załącznika nr 4 do SWZ) form zabezpieczenia, w tym wskazanie podstawy prawnej przyjęcia tych form zabezpieczenia oraz pozbawienia Wykonawców możliwości wyboru formy zabezpieczenia umowy.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że w ramach Umowy Operacyjnej nie ustanawia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w rozumieniu art. 449 ustawy Pzp, co zostało wskazane również w postanowieniach Rozdziału XX SWZ. Określone w § 13 Umowy Operacyjnej zabezpieczenia zostały wprowadzone do Umowy Operacyjnej na podstawie art. 353¹ Kodeksu Cywilnego i stanowią zabezpieczenia zobowiązań umownych wynikających z dłużnego charakteru wdrażanego Produktu Finansowego, tj. zabezpieczenia zwrotu Wkładu Funduszu Powierniczego, Przychodów Funduszu Powierniczego oraz Zasobów Zwróconych.

Pytanie 4

Zgodnie z § 8 ust. 1 pkt. 4 *Metryki Produktu Finansowego* środki z Jednostkowej Pożyczki nie mogą być przeznaczone na refinansowanie w całości lub części wydatków, które na dzień podjęcia decyzji inwestycyjnej zostały już poniesione (tj. opłacone). Prosimy o wskazanie jednoznacznej daty, z jaką najwcześniej mogą być wystawione: faktura VAT/dokument równoważny dot. wydatków finansowanych ze środków z Pożyczki przeznaczonych na Inwestycję Końcową, która nie jest zakończona i wdrożona na dzień podjęcia decyzji inwestycyjnej:

- a) data złożenia wniosku o udzielenie Pożyczki przez Ostatecznego Odbiorcę,
- b) data zawarcia Umowy Inwestycyjnej Jednostkowej Pożyczki,
- c) data uruchomienia jakiegokolwiek kwoty Jednostkowej Pożyczki.

Doprecyzowanie tego terminu usystematyzuje proces dokumentowania wydatków z Pożyczki przez Odbiorców wsparcia, którzy oczekiwać będą konkretnych wytycznych w tym zakresie.

Odpowiedź Zamawiającego

Katalog wydatków, na które nie mogą być przeznaczone środki z Jednostkowej Pożyczki, został wskazany w § 8 ust. 1 *Metryki Produktu Finansowego*, stanowiącej Załącznik nr 2 do *Projektowanych Postanowień Umowy*. W ramach tego katalogu wskazano w pkt 4 m.in., że: „Środki z Jednostkowej Pożyczki nie mogą być przeznaczone na: (...) refinansowanie całości lub części wydatków, które na dzień podjęcia decyzji inwestycyjnej zostały już poniesione (tj. opłacone)”.

Zamawiający wyjaśnia, że wskazany zapis ma swoje podstawy w zapisach Rozporządzenia 2021/1060, zgodnie z którym instrumenty finansowe nie powinny być wykorzystywane do wspierania działań w zakresie refinansowania, takich jak zastępowanie istniejących umów pożyczek lub innych form finansowania inwestycji, które zostały już fizycznie ukończone lub w pełni wdrożone w momencie przyjęcia decyzji inwestycyjnej, lecz powinny wspierać wszelkiego rodzaju nowe inwestycje zgodnie z odnośnymi celami polityki (motyw 50 preambuły). Jednocześnie art. 58 ust. 2 Rozporządzenia 2021/1060 wskazuje, że wsparcie udzielane jest wyłącznie na te elementy inwestycji, które nie są fizycznie ukończone lub w pełni wdrożone w dniu podjęcia decyzji inwestycyjnej. W tym kontekście data wystawienia faktury/dokumentu równoważnego powinna być rozpatrywana również w powiązaniu z kwestią fizycznego ukończenia lub wdrożenia w pełni elementu inwestycji, której dotyczy wsparcie przy jednoczesnym uwzględnieniu mających zastosowanie unijnych zasad pomocy państwa, w szczególności efektu zachęty.

Powyższe zostało zaadresowane zapisem § 7 ust. 4 Metryki Produktu Finansowego, o treści: „Finansowanie przeznaczone jest wyłącznie na te elementy Inwestycji Końcowej, które nie są fizycznie ukończone lub w pełni wdrożone na dzień podjęcia decyzji inwestycyjnej, tj. prawnie wiążącego zobowiązania Partnera Finansującego do udzielenia Ostatecznemu Odbiorcy albo na jego rzecz wsparcia w ramach Produktu Finansowego.” Uwzględniając przywołane zapisy Metryki Produktu Finansowego oraz nawiązując do treści zapytania Wykonawcy należy zauważyć, że data wystawienia dokumentu księgowego (co do zasady – faktury VAT, a w uzasadnionych przypadkach – innego dokumentu księgowego równoważnego w rozumieniu przepisów prawa krajowego) nie może być jedynym czynnikiem decydującym o uznaniu wydatku za możliwy do sfinansowania w ramach Jednostkowej Pożyczki w kontekście kryterium czasu. Informacje takie, jak np. data sprzedaży (data dokonania lub zakończenia dostawy towarów lub wykonania usługi), rodzaj dokumentu księgowego (np. faktura zaliczkowa, faktura częściowa), czy faktycznie dokonana czynność (np. przyjęcie usług częściowo) mogą mieć istotne znaczenie dla określenia, czy dany element Inwestycji Końcowej został fizycznie ukończony lub w pełni wdrożony na dzień podjęcia decyzji inwestycyjnej przez Partnera Finansującego. Dodatkowe czynniki mające wpływ w powyższym zakresie mogą wynikać z mających zastosowanie w danej sytuacji przepisów dotyczących pomocy państwa (pomocy de minimis lub pomocy publicznej).

Pytanie 5

Zgodnie z § 7 ust. 4. *Projektowanych Postanowień Umowy* (Załącznik nr 4 do SWZ) Menadżer dokona weryfikacji realizacji wskaźników wymienionych w § 7 ust. 1 *Projektowanych Postanowień Umowy* w terminie 6 miesięcy od zakończenia Okresu Budowy Portfela. Prosimy o doprecyzowanie i szczegółowe określenie sposobu weryfikacji ww. wskaźników przez Menadżera.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że Partner Finansujący będzie zobowiązany do regularnego przekazywania danych i informacji, stanowiących podsumowanie Wydarzeń Sprawozdawczych, które wystąpiły

w danym okresie sprawozdawczym, o których mowa w Zasadach Sprawozdawczości, stanowiących Załącznik nr 4 do Projektowanych Postanowień Umowy. W § 1 ust. 2 powyższego Załącznika wskazano zasadniczy zakres Wydarzeń Sprawozdawczych, w przedmiocie których Partner Finansujący zobowiązany będzie do przekazywania Zamawiającemu stosownych danych i informacji. Zakres tych danych i informacji ma co do zasady charakter standardowy, typowy dla instrumentów finansowych oraz uwzględnia wymogi wynikające z Odpowiednich Regulacji, w tym w szczególności z załącznika X do Rozporządzenia 2021/1060 (w odniesieniu do prognozowanego napływu Inwestycji Końcowych), a także w zakresie umożliwiającym przekazywanie danych z poziomu Funduszu Powierniczego w celu zapewnienia zgodności z art. 42 oraz 50 Rozporządzenia 2021/1060. Zamawiający informuje, że nie przewiduje nadmiernej rozbudowy zakresu danych i informacji wymaganych w ramach systemu sprawozdawczości poza zakres niezbędny do monitorowania, weryfikacji oraz kontroli przez Zamawiającego poprawności bieżącego przebiegu rzeczowo-finansowego realizacji Umowy Operacyjnej, a także efektów jej realizacji. Zamierzeniem Zamawiającego jest, aby Wskaźniki opisane w § 7 Umowy Operacyjnej (w odpowiednim dla Wykonawcy zakresie, uzależnionym od deklaracji Wykonawcy zawartej w złożonej Ofercie) były monitorowane na bieżąco w toku realizacji Umowy Operacyjnej, w ramach działań wynikających z Zasad Sprawozdawczości opisanych na wstępie odpowiedzi na niniejsze pytanie. Weryfikacja Wskaźników będzie więc bazowała co do zasady na danych i informacjach przekazywanych w ramach Sprawozdań z Postępu. Jednocześnie Wykonawca będzie zobowiązany dysponować (i przekazać Zamawiającemu – na jego żądanie) dokumentacją potwierdzającą wykonanie poszczególnych Wskaźników, np. na wypadek ewentualnych działań kontrolnych lub powziętych przez Zamawiającego wątpliwości lub wystosowania żądań w tym zakresie przez Instytucję Zarządzającą lub inny podmiot uprawniony. Zamawiający zwraca uwagę, że dokumentacja potwierdzająca wykonanie poszczególnych Wskaźników co do zasady stanowi standardowy element potwierdzania postępu realizacji Zamówienia lub poprawności realizacji Inwestycji Końcowych.

Pytanie 6

Partner Finansujący zgodnie z § 1 Załącznika nr 4 do Umowy Operacyjnej Zasady Sprawozdawczości, zobowiązany jest do przekazywania w ramach sprawozdawczości danych i informacji niezbędnych do monitorowania, weryfikacji oraz kontroli przez Menadżera poprawności bieżącego przebiegu rzeczowo-finansowego realizacji Umowy, a także obowiązków z niej wynikających (zwanego dalej: Wydarzenie Sprawozdawcze). Prosimy o doprecyzowanie i szczegółowe określenie katalogu danych jakie zobowiązany będzie przekazywać Wykonawca dotyczących:

- osiągniętych Wskaźników realizacji Umowy, z uwzględnieniem danych i kategorii rodzajów interwencji, o których mowa w załączniku nr I do Rozporządzenia 2021/1060 oraz Programie,
- realizacji zasad horyzontalnych.

Określenie katalogu danych jest istotne z punktu widzenia prawidłowego wyliczenia ceny za zamówienie w kontekście czynności i zadań, jakie Wykonawca powinien uwzględnić mając na uwadze prawidłową realizację Operacji.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający wyjaśnia, że w trakcie realizacji zamówienia Partner Finansujący będzie zobowiązany do informowania o bieżącym przebiegu rzeczowo-finansowym Operacji, w tym w poprzez przekazywanie informacji i danych dotyczących postępu w osiąganiu Wskaźników realizacji Umowy. Przekazywanie danych i informacji będzie następowało w ramach procesu sprawozdawczości w formie podsumowania Wydarzeń Sprawozdawczych, które wystąpiły w danym okresie sprawozdawczym. Zakres danych i informacji, które Partner Finansujący będzie zobowiązany przekazywać ma co do zasady charakter standardowy, typowy dla instrumentów finansowych, a także będzie umożliwiał przekazywanie danych z poziomu Funduszu Powierniczego w celu zapewnienia zgodności z art. 42 oraz art. 50 Rozporządzenia 2021/1060. Zamawiający informuje, że nie przewiduje nadmiernej rozbudowy zakresu danych i informacji wymaganych w ramach systemu sprawozdawczości poza zakres niezbędny do monitorowania, weryfikacji oraz kontroli przez Zamawiającego poprawności bieżącego przebiegu rzeczowo-finansowego realizacji Umowy Operacyjnej, a także efektów jej realizacji. W tym celu Partner Finansujący zobowiązany będzie w szczególności do określenia „dziedziny interwencji” dotyczącej każdej udzielonej Jednostkowej Pożyczki poprzez podanie odpowiedniego kodu określonego w załączniku nr I do Rozporządzenia 2021/1060. Ponadto Partner Finansujący będzie zobowiązany do sporządzania opisowej informacji dotyczącej realizacji zasad horyzontalnych, przy czym informacja ta będzie dotyczyła przede wszystkim zgodności działań podejmowanych na poziomie Funduszu Szczegółowego przez Partnera Finansującego, a także działań podjętych przez Partnera Finansującego w celu zapewnienia realizacji tych zasad na poziomie Ostatecznych Odbiorców.

Pytanie 7

Mając na uwadze fakt, że Ekopożyczka dla MŚP jest instrumentem wspierającym wyłącznie przedsięwzięcia inwestycyjne (nie jest możliwe finansowanie majątku obrotowego czy bieżącej działalności) oraz co najmniej 80% Limitu PF musi być przeznaczone na przedsięwzięcia w obszarze GOZ, wnioskujemy o przeanalizowanie przez Zamawiającego wymaganej przez SWZ minimalnej liczby udzielonych pożyczek oraz wspartych Ostatecznych Odbiorców. Obecna minimalna liczba wsparć oznacza, że średnia kwota pożyczki wynosić będzie poniżej 200 tys. zł, co istotnie ogranicza zakres możliwych do sfinansowania przedsięwzięć w obszarze GOZ. Obecne brzmienie SWZ w zakresie minimalnej liczby udzielonych pożyczek oraz wspartych Ostatecznych Odbiorców w naszej ocenie powoduje brak możliwości prawidłowego wykonania Zamówienia zgodnie z SWZ. Zbyt duże ryzyko nieprawidłowej realizacji Zamówienia oznaczać będzie brak złożenia przez naszą instytucję oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź Zamawiającego

Zgodnie z odpowiedzią udzieloną na pytanie nr 1.

II. Zmiany treści SWZ są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu i składaniu ofert.

Zamawiający nie przedłuża terminu składania ofert.

Zmianie ulega Załącznik nr 4 do SWZ, tj. Projektowane Postanowienia Umowy, który otrzymuje brzmienie określone w Załączniku 1, do niniejszych wyjaśnień.

Załączniki:

1. Załącznik nr 4 do SWZ Projektowane Postanowienia Umowy - ZMIANA

Zatwierdził