

**Regionalna Izba Obrachunkowa we Wrocławiu,
ul. Ofiar Oświęcimskich 5, 50-069 Wrocław**

**WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE STOSOWANIA PRZEPISÓW O FINANSACH
PUBLICZNYCH**

A. PODSTAWA PRAWNA UDZIELENIA WYJAŚNIEŃ
Art. 13 pkt 11 ustawy z dnia 7 października 1992 o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2001, Nr 55, poz. 577 z późn. zm.)
B. WSKAZANIE PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH BĘDĄCYCH PRZEDMIOTEM WYJAŚNIEŃ W ZAKRESIE ICH STOSOWANIA
Art. 46 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz 1240 ze zm.) oraz art. 93 ust. 1, 1a i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U z 2010 r. nr 113, poz. 759 ze zm.)
C. PRZEDSTAWIENIE ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO (STANÓW FAKTYCZNYCH), ZDARZENIA PRZYSZŁEGO (ZDARZEŃ PRZYSZŁYCH I PYTANIA (PYTAŃ))
Opis stanu faktycznego (stanów faktycznych), zdarzenia przyszłego (zdarzeń przyszłych)
Powiat zamierza wszcząć postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego. W momencie ogłoszenia przetargu brak jest zabezpieczonego planu finansowego na realizację przedmiotu zamówienia. Powiat przewiduje uzyskanie równowartości kwoty odpowiadającej szacunkowej wartości zamówienia i zabezpieczenie planu finansowego w trakcie trwania postępowania. Rozpoczęcie procedury przetargowej w terminie późniejszym mogłoby spowodować brak możliwości realizacji zadania w roku bieżącym, z powodu ograniczenia czasowego.
Pytanie (pytania) przyporządkowane do stanu faktycznego (stanów faktycznych) lub zdarzenia przyszłego (zdarzeń przyszłych) przedstawionego wyżej
Czy dopuszczalne jest ogłoszenie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sytuacji, gdy zamawiający nie ma zabezpieczonego planu finansowego na realizację przedmiotu zamówienia? Czy nieuzyskanie spodziewanych środków, a tym samym brak zabezpieczenia planu finansowego może być przyczyną unieważnienia przetargu?
D. STANOWISKO WNOSKUJĄCEGO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO LUB ZDARZENIA PRZYSZŁEGO
Stanowisko wnioskodawcy do pytania (pytań) przedstawionego w części C.
Przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych oraz przepisy aktów wykonawczych wydanych na jej podstawie, nie zawierają zakazu wszczęcia i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sytuacji, gdy zamawiający nie ma jeszcze zagwarantowanych środków na realizację zadania. Jednakże obowiązująca ustawa o finansach publicznych wymaga, aby zamawiający zaciągał zobowiązania w zakresie przewidzianym w planie finansowym. Jeśli zamawiający będący jednostką sektora finansów publicznych zaciąga zobowiązania wykraczające poza zakres wydatków ujętych w planie finansowym, stanowi to naruszenie dyscypliny finansów publicznych. W analizowanej sytuacji zaciągnięcie zobowiązania będzie tożsame z podpisaniem umowy. Powiat stoi na stanowisku, iż można wszcząć postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w sytuacji, gdy przewiduje się, iż wpływ środków na realizację przedmiotu zamówienia, a tym samym zabezpieczenie planu finansowego, nastąpi w trakcie trwania postępowania. Istotnym jest, aby plan finansowy został zabezpieczony przed podpisaniem umowy z wykonawcą, gdyż niedopuszczalne jest zaciąganie zobowiązań w

sytuacji nieposiadania środków na ich realizację.

Zamawiający, decydując się na wszczęcie postępowania bez zabezpieczonych środków, musi jednak liczyć się z sytuacją ostatecznego niezyskania odpowiednich środków na realizację zamówienia. W katalogu przyczyn, dla których zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, zawartym w art. 93 ust. 1 i 1a przewidziano możliwość unieważnienia postępowania w w/w sytuacji. Konsekwencją unieważnienia z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, może być jednak roszczenie o zwrot uzasadnionych kosztów uczestnictwa w postępowaniu, przysługujące wykonawcom, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu.

E. WYJAŚNIENIA REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ WE WROCŁAWIU UDZIELONE W TRYBIE ART. 13 PKT 11 USTAWY O REGIONALNYCH IZBACH OBRACHUNKOWYCH

Stanowisko Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu do pytania (pytań) przedstawionego w części C.

W świetle przepisów ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U z 2010 r. nr 113, poz. 759 ze zm. - dalej pzp), zamawiający może wszcząć postępowanie o zamówienie publiczne nie mając jeszcze zabezpieczonych środków na realizację zamówienia publicznego. Obowiązek ten zachodzi w chwili zawarcia umowy z wykonawcą wybranym w postępowaniu. Zamawiający decydując się na wszczęcie postępowania bez zabezpieczonych środków, w sytuacji unieważnienia postępowania o zamówienie publiczne z powodu nie uzyskania odpowiednich środków na realizację zamówienia, powinien liczyć się z koniecznością zwrotu wykonawcom kosztów udziału w postępowaniu. Zgodnie z art. 93 ust. 4 pzp, w przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, wykonawcom, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu, przysługuje roszczenie o zwrot uzasadnionych kosztów uczestnictwa w postępowaniu, w szczególności kosztów przygotowania oferty.

Unieważnienie postępowania jest czynnością dokonywaną obligatoryjnie przez zamawiającego w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z przesłanek określonych w art. 93 ust. 1 pzp. Katalog przesłanek zobowiązujących zamawiającego do unieważnienia postępowania ma charakter zamknięty, a przepis ma zastosowanie do wszystkich trybów, w których prowadzone jest postępowanie. Brak zabezpieczenia planu finansowego na realizację przedmiotu zamówienia nie został wymieniony w katalogu przyczyn, zawartym w art. 93 ust. 1 pzp, dla których zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego. Unieważnienie postępowania z powodu niezyskania odpowiednich środków na realizację zamówienia, jako czynność dokonana bez podstawy prawnej, byłoby unieważnione w postępowaniu odwoławczym, gdyż stanowiłoby naruszenie ustawy.

Poza wymienionymi okolicznościami unieważnienie postępowania może jeszcze nastąpić na podstawie przesłanki określonej w art. 93 ust. 1a pzp. Powodem, dla którego postępowanie może być unieważnione, jest nieprzyznanie środków z budżetu Unii Europejskiej lub z pomocy udzielanej przez państwa członkowskie EFTA, które zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie części lub całości zamówienia. Zgodnie z wymienionym przepisem unieważnienie może mieć miejsce, w przypadku gdy środki nie zostaną przyznane, co oznacza, że zamawiający podejmował starania o wsparcie ale go nie otrzymał.

Data udzielenia wyjaśnień

22.07.2016.

Podpis

PREZES
REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ
we Wrocławiu
Lucyna Hanus
Lucyna Hanus