

Urząd Marszałkowski Województwa Łódzkiego

Departament Administracji i Społeczeństwa Informacyjnego

Wydział Procedur Zakupowych i Analiz

al. Piłsudskiego 12

90-051 Łódź

fax /+48/ 42 663 33 91

www.lodzkie.pl

zp.info@lodzkie.pl

Łódź, dnia 16.04.2020 r.

Informacja o zamiarze zawarcia umowy na podstawie art. 67. Ust. 1 pkt 12 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U z 2019 r., poz. 1843), zwanej dalej uPzp

Działając zgodnie z art. 67 ust. 11 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje o zamiarze zawarcia umowy na podstawie art. 67. ust. 1 pkt 12 uPzp;

1) nazwa i adres Zamawiającego:

Województwo Łódzkie

al. Piłsudskiego 8, 90-051 Łódź

Prowadzący postępowanie:

Urząd Marszałkowski Województwa Łódzkiego

Departament Administracji i Społeczeństwa Informacyjnego

Wydział Procedur Zakupowych i Analiz

al. Piłsudskiego 12, 90-051 Łódź

2) określenie przedmiotu zamówienia i wielkości lub zakresu zamówienia

Przedmiotem zamówienia będzie powierzenie Regionalnemu Funduszowi Rozwoju Województwa Łódzkiego Sp. z o.o. (Wykonawca) realizacji zadań publicznych na rzecz Województwa Łódzkiego (Zamawiający) w zakresie zarządzania środkami finansowymi pochodzącymi ze środków zwróconych z inicjatywy JEREMIE wdrażanych w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Łódzkiego na lata 2007-2013. Szacowana łączna wartość środków powierzonych do zarządzania Wykonawcy w ciągu 10 lat (z wyłączeniem przychodów z powierzonych środków) wyniesie 218 630 768,60 zł. Środki te pozostają w dyspozycji Zarządu Województwa Łódzkiego na podstawie art. 98 ust. 4 pkt 2) ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014–2020.

Opisane powyżej środki mają zostać przez Wykonawcę wykorzystane do prowadzenia działalności obejmującej wspieranie i promowanie rozwoju regionu łódzkiego, w tym rozwoju gospodarczego, poprzez wprowadzenie przez Wykonawcę na rynek wojewódzki, m.in. przy wykorzystaniu pośredników finansowych, instrumentów inżynierii finansowej istotnych z punktu widzenia polityki rozwoju Samorządu Województwa. Wyznacznikami dla prowadzonej przez Wykonawcę działalności mają być:

- a. Oferowanie produktów finansowych przeznaczonych wyłącznie dla sektora MŚP lub projektów z zakresu rozwoju obszarów miejskich;
- b. Wdrażane produkty finansowe mają mieć charakter zwrotny.

Przedmiotem planowanej do zawarcia umowy jest określenie zasad realizacji powierzonego Wykonawcy zadania publicznego w zakresie zarządzania i wykorzystywania przez Wykonawcę powierzonych środków poprzez ich angażowanie w najbardziej efektywny sposób, w zakresie udzielania wsparcia rozwojowego za pomocą Instrumentów finansowych w szczególności w obszarze MŚP.

3) szacunkowa wartość zamówienia

25.311.399,51 zł

4) nazwa i adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia

Regionalny Fundusz Rozwoju Województwa Łódzkiego Sp. z o.o. w Łodzi
ul. Narutowicza nr 34, lok. 003, 90-135 Łódź

5) podstawa prawna i uzasadnienie wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki

Zamówienie publiczne ma zostać udzielone Spółce Regionalny Fundusz Rozwoju Województwa Łódzkiego Sp. z o.o. w Łodzi nr KRS 0000832178, NIP 7252297931, REGON 38569172100000.

Akt założycielski spółki został podpisany w dniu 23 grudnia 2019 r. Celem Spółki, zgodnie z pr. 5 ust. 1 jej umowy jest Realizacja na rzecz Województwa Łódzkiego zadania powierzonego uchwałą nr XIV/244/19 z dnia 19 grudnia 2019 r. w sprawie wyrażenia zgody na związanie spółki prawa handlowego polegającego na wspieraniu i promowaniu rozwoju Województwa Łódzkiego poprzez wprowadzenie na rynek regionalny instrumentów finansowych asygnowanych na realizację celów polityk rozwoju Województwa, w tym na kreowanie aktywności podmiotów gospodarczych oraz zarządzanie środkami finansowymi w obszarze wsparcia rozwoju mikro, małych i średnich przedsiębiorstw na terenie województwa Łódzkiego w szczególności poprzez ułatwienie dostępu do finansowania.

Spółka powstała w szczególności na podstawie art. 13 ust. 1A i ust. 2 ustawy o samorządzie województwa, zgodnie z którym w sferze użyteczności publicznej województwo może, w celu realizacji działań z zakresu, o którym mowa w art. 11 ust. 2 ustawy o samorządzie województwa, utworzyć regionalny fundusz rozwoju w formie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością albo spółki akcyjnej.

Przedmiotem umowy, która ma zostać zawarta w trybie art. 67 ust. 1 pkt 12 ustawy Prawo zamówień publicznych będzie realizacja zadania własnego zamawiającego – Województwa Łódzkiego, służącego zaspokajaniu potrzeb społecznych na jego obszarze, w zakresie zarządzania środkami finansowymi, pochodzącymi z instrumentów finansowych wdrażanych przez dotychczasowego menadżera- Bank Gospodarstwa Krajowego S.A. w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Łódzkiego na lata 2007-2013 poprzez Inicjatywę JEREMIE, stanowiące środki publiczne Zamawiającego.

Zgodnie z art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizowania programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie 2017-2020, tj. z dnia 29 czerwca 2018 r. (Dz.U. z 2018 r. Poz. 1431) środki finansowe pochodzące z wkładów wniesionych w ramach krajowych i regionalnych programów operacyjnych do instrumentów inżynierii finansowej, wdrażanych na podstawie art. 44 rozporządzenia Rady (WE) nr 1083/2006 z dnia 11 lipca 2006 r. ustanawiającego przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności i uchylającego rozporządzenie (WE) nr 1260/1999 (Dz.Urz. UE L 210 z 31.07.2006, str. 25, z późn. zm.), po wykonaniu zobowiązań wynikających z zawartych umów o dofinansowanie w zakresie ich wykorzystania zgodnie z art. 78 ust. 7 tego rozporządzenia, niezaangażowane w ramach umów z odbiorcami wsparcia udzielanego przez instrumenty inżynierii finansowej środki zwracane przez tych odbiorców do instrumentów inżynierii finansowej są ponownie wykorzystywane na realizację celów określonych w art. 78 ust. 7 tego rozporządzenia, zgodnie z art. 152 ust. 1 rozporządzenia ogólnego. Zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy o samorządzie województwa, w celu wykonywania zadań województwo tworzy wojewódzkie samorządowe jednostki organizacyjne oraz może zawierać umowy z innymi podmiotami. Dodatkowo w art. 11 ust. 1 pkt 3 ustawy o samorządzie województwa wprost wskazano, że samorząd określa strategię rozwoju

województwa uwzględniając w szczególności pobudzanie aktywności gospodarczej, odnoszenie poziomu konkurencyjności i innowacyjności gospodarki województwa. Wymienione normy wskazują, że w zakresie zarządzania środkami pochodzącymi ze zwrotu z inicjatywy JEREMIE istnieje zadanie własne Województwa Łódzkiego, którego wykonywanie może być powierzone podmiotowi zewnętrznemu.

Przepis art. 67 ust. 1 pkt 12 PrZamPubl zezwala na powierzenie zamówienia udzielanego przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, w trybie z wolnej ręki, a więc poprzez negocjacje z jednym wykonawcą, który jest osobą prawną, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) zamawiający **sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę**, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w taki sam sposób,

b) ponad **90% działalności** kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. A; w przypadku, gdy ze względu na dzień utworzenia lub rozpoczęcia działalności przez osobę prawną lub zamawiającego lub reorganizację ich działalności dane dotyczące średniego **przychodu za 3 lata** poprzedzające udzielenie zamówienia są niedostępne lub nieadekwatne, procent działalności ustala się za pomocą wiarygodnych prognoz handlowych (art. 67 ust. 9 PrZamPubl).

c) w kontrolowanej osobie prawnej **nie ma bezpośredniego** udziału kapitału prywatnego.

Według utrwalonego orzecznictwa, "analogiczna kontrola" istnieje, gdy osoba prawna podlega kontroli pozwalającej instytucji zamawiającej na skuteczne wywieranie wpływu na jej decyzje. Chodzi o możliwość przesądzającego wpływu zamawiającego zarówno na strategiczne cele, jak i na jej istotne decyzje zarządcze (wyr. TSUE: z 18.11.1999 r., w sprawie C-107/98 *Teckal*; z 13.10.2003 r. w sprawie C-458/03 *Parking Brixen GmbH*; z 13.11.2008 r. w sprawie C-324/07 *Coditel Brabant*; z 10.9.2009 r., w sprawie C-573/07 *Sea Srl*; z 29.11.2012 r. w sprawach połączonych C-182/11 i C-183/11).

W przypadku utworzonej przez Województwo Łódzkie spółce, Województwo Łódzkie nie tylko posiada 100 % udziałów w tej spółce, co pozwala na wybór władz tej spółki, ale zapewniło również szeroką kontrolę w zakresie działań podejmowanych przez Spółkę, poprzez ustanowienie wymogu uchwały Wspólników w szczególności w następujących sytuacjach:

- zatwierdzania kierunków rozwoju Spółki, rocznych planów rzeczowo-finansowych oraz wieloletnich planów działalności,

- zaciągania zobowiązań lub rozporządzania prawami o wartości jednostkowej większej – równiej 1.000.000,00 (1 miliona złotych)

Powyższe postanowienia umowy spółki przesadzają o tym, że ostateczna decyzja co do kształtu prowadzonej działalności spółki pozostaje w gestii Województwa.

Oznacza to, że przesłanka określona wyżej pod literą a, jest spełniona, ze względu na 100 % udział Województwa również spełniona jest przesłanka określona pod lit. c.

W zakresie przesłanki określającej, że ponad 90% działalności Regionalnego Funduszu Rozwoju Województwa Łódzkiego Sp. z o.o. dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę należy wskazać, że spółka dopiero powstała i nie prowadziła działalności gospodarczej, a zatem tę przesłankę należy ocenić na podstawie prognozy handlowej.

Prognoza Handlowa

1. Uwarunkowania prawne dla prognozy

Zgodnie z art. 13 ust. 1A ustawy o samorządzie województwa, województwo w sferze użyteczności publicznej może, w celu realizacji działań z zakresu, o którym mowa w art. 11 ust. 2 ustawy o samorządzie województwa, utworzyć regionalny fundusz rozwoju w formie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością albo spółki akcyjnej. Zgodnie z art. 13 ust. 2, ustawy o samorządzie województwa poza sferą użyteczności publicznej województwo może tworzyć spółki z ograniczoną odpowiedzialnością

i spółki akcyjne oraz przystępować do nich, jeżeli działalność spółek polega na wykonywaniu czynności promocyjnych, edukacyjnych, wydawniczych oraz na wykonywaniu działalności w zakresie telekomunikacji służących rozwojowi województwa.

Z porównania tych dwóch przepisów wynika, że regionalny fundusz rozwoju może zostać utworzony:

- tylko w sferze użyteczności publicznej, nie może zostać utworzony poza tą sferą
- tylko w celu realizacji działań określonych w art. 11 ust. 2 ustawy o samorządzie województwa

Podjmując próbę definicji pojęcia "sfera użyteczności publicznej" niezbędne jest odwołanie się do art. 1 ust. 2 GospKomU, zgodnie z którym: "gospodarka komunalna obejmuje w szczególności zadania o charakterze użyteczności publicznej, których celem jest bieżące i nieprzerwane zaspokajanie zbiorowych potrzeb ludności w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych". Należy więc uznać, że działanie w sferze użyteczności publicznej musi być zadaniem własnym województwa (wskazany w art. 14 ustawy o samorządzie województwa i w przepisach szczególnych). Ponadto zadanie takie musi polegać na bieżącym i nieprzerwanym zaspokajaniu zbiorowych potrzeb ludności i cel takiego zadania ma zostać osiągnięty w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych (zob. *P. Derlecki, Wielowymiarowość pojęcia użyteczność*, s. 56). prowadzenie w celu jej wykonania określonej polityki jego rozwoju (art. 11 SamWojU).

W praktyce należy wskazać, że według NIK za działalność w sferze użyteczności publicznej uznawana działalność spółek wojewódzkich polegająca na udzielaniu poręczeń i pożyczek z wykorzystaniem środków UE. NIK ostatecznie stanęła na stanowisku, że powyższa działalność służy tworzeniu warunków rozwoju gospodarczego w województwie i nie wykracza poza sferę użyteczności publicznej. Usługi tego typu, jako świadczone w ogólnym interesie gospodarczym, wskazane są jako narzędzie realizacji regionalnych programów operacyjnych. (zob. Informacja o wynikach kontroli NIK "Realizacja zadań publicznych przez spółki tworzone przez jednostki samorządu terytorialnego", Nr ewidencyjny: P/14/019, s. 18).

Regionalny Fundusz Rozwoju Województwa Łódzkiego Sp. z o.o. nie może wykonywać zatem innych zadań, niż zadania własne województwa, byłoby to działaniem poza sferą użyteczności publicznej.

2. Uwarunkowania faktyczne

Województwo zamierza zawrzeć z Regionalnym Funduszem Rozwoju Województwa Łódzkiego umowę powierzenia usług zarządzania na okres 10 lat.

3. Podsumowanie – Prognoza

Biorąc pod uwagę uwarunkowanie prawne opisane wyżej oraz planowany okres powierzenia usług zarządzania opisany w ramach uwarunkowań faktycznych, w okresie 3 lat od dnia zawarcia umowy działalność Regionalnego Rozwoju Województwa Łódzkiego w 100 % będzie dotyczyć wykonywania zadań powierzonych jej przez Województwo Łódzkie, które sprawuje nad nią kontrolę.

Uzasadnienie prawne

Art. 67 ust. 1 pkt 12 uPzp Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w taki sam sposób,
- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a,
- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

6) planowany termin realizacji zamówienia i czas trwania umowy

Okres realizacji Umowy ustala się w następujący sposób:

- a. rozpoczęcie realizacji Umowy: wraz z datą podpisania Umowy przez Strony;

- b. termin przekazania pierwszej płatności: w terminie do 20 maja 2020 r.;
- c. zakończenie realizacji Umowy: 10 lat od dnia podpisania Umowy przez Strony.

7) informacja o terminie i odpowiednio zamieszczeniu lub opublikowaniu ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy, o którym mowa w art. 66 ust. 2, jeżeli zostało zamieszczone lub opublikowane albo informacja, że takie ogłoszenie nie zostało zamieszczone lub opublikowane:

Zamawiający nie opublikował ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy, o którym mowa w art. 66 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

**Przewodnicząca Komisji Przetargowej
(-) Ewa Raszteborska**