

## UZASADNIENIE

### 1. Przedmiot regulacji:

Uchwała Zarządu Województwa Kujawsko-Pomorskiego w sprawie wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki.

### 2. Omówienie podstawy prawnej:

Zgodnie z art. 41 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa, Zarząd województwa wykonuje zadania należące do samorządu województwa, niezastrzeżone na rzecz sejmiku województwa i wojewódzkich samorządowych jednostek organizacyjnych.

Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: ustawy Pzp) przepisy ustawy stosuje się do udzielania zamówień klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza kwotę 130 000 złotych, przez zamawiających publicznych. W myśl art. 4 pkt 1 Województwo Kujawsko-Pomorskie, które wykonuje zadania przy pomocy Urzędu Marszałkowskiego Województwa Kujawsko-Pomorskiego w Toruniu, jako jednostka sektora finansów publicznych w rozumieniu przepisów o finansach publicznych jest zobowiązana do stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych. W związku z art. 53 ust. 1 ustawy kierownik zamawiającego powołuje do przeprowadzenia postępowania komisję przetargową.

Na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 stanowi, że Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności: zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, 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.

### 3. Konsultacje wymagane przepisami prawa (łącznie z przepisami wewnętrznymi):

Przepisy prawa nie wymagają konsultacji w przedmiocie niniejszej uchwały.

### 4. Uzasadnienie merytoryczne:

Przez Projekt należy rozumieć przedsięwzięcie dla którego realizacji została zawarta Umowa o Finansowaniu pomiędzy EBI a IZ dotycząca obszarów wsparcia odpowiadającym Działaniom 3.1, 3.2, 3.3 Programu, a którego kontynuację stanowi umowa zawarta w wyniku przeprowadzenia niniejszego postępowania.

Przepis art. 38 ust. 4 Rozporządzenia ogólnego określa krąg podmiotów, którym Instytucja Zarządzająca może powierzyć wdrażanie instrumentów finansowych. Może to nastąpić przez bezpośrednie udzielenie zamówienia takim podmiotom jak EBI, międzynarodowe instytucje finansowe w którym państwo członkowskie posiada akacje lub udziały; publicznemu bankowi lub publicznej instytucji, ustanowionym jako podmioty prawne prowadzące profesjonalną działalność finansową po spełnieniu odpowiednich warunków określonych w art. 38 ust. 4 lit. b Rozporządzenia ogólnego. W oparciu o art. 38 ust. 4 lit. b) tiret (i) Instytucja Zarządzająca ustanowiła EBI swoim przedstawicielem odpowiedzialnym za zarządzanie środkami na wdrażanie instrumentów finansowych w ramach RPO 2014-2020, Osi Priorytetowej 3, Działanie 3.1, 3.2, i 3.3 w postaci funduszu

funduszy. Niezależnie od powyższego, Rozporządzenie ogólne umożliwia powierzenie wdrażania instrumentów finansowych innemu podmiotowi prawa publicznego lub prywatnego, zgodnie z art. 38 ust. 4 lit.c) tegoż rozporządzenia. W oparciu o ten przepis Instytucja Zarządzająca planuje powierzyć zadania objęte przedmiotem zamówienia związane kontynuacją zarządzania i wdrażania Funduszy Funduszu Kujawsko-Pomorskiemu Funduszowi Rozwoju sp. z o.o. Do jego wyboru stosuje się przepisy ustawy prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) – dalej: PZP.

Zamawiający jako proponowany tryb wyboru Wykonawcy do realizacji zadań objętych przedmiotem zamówienia wskazuje zamówienie z wolnej ręki, tryb wybrany na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 PZP.

Art. 8 ust. 1 ustawy z 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2022 r. poz. 2094 z późn. zm. tj.), stanowi, że w celu wykonywania zadań województwo tworzy wojewódzkie samorządowe jednostki organizacyjne oraz może zawierać umowy z innymi podmiotami, zaś art. 13 ust. 1a uprawnia województwo do utworzenia regionalnego funduszu rozwoju w formie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością albo spółki akcyjnej w celu realizacji działań w sferze użyteczności publicznej. Powierzenie KPFR sp. z o.o. realizacji zadań publicznych Województwa Kujawsko-Pomorskiego gwarantuje wypełnianie zobowiązań wynikających z ww., aktów prawnych, a także efektywność pod względem osiągniętych rezultatów oraz wysoką jakość usług świadczonych przez KPFR sp. z o.o., jako podmiotu wyspecjalizowanego w tym zakresie.

Zgodnie z art. 214 ust. 1 pkt 11 PZP, Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki 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,
- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę, o której mowa w lit. a,
- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

Mając na uwadze, iż zachodzą wszystkie przesłanki udzielenia zamówienia, zastosowanie trybu zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 PZP jest w pełni uzasadnione.

Zamawiający uznał, że podmiotem, któremu należy udzielić zamówienia jest KPFR sp. z o.o. KPFR sp. z o.o. powstał w wyniku podziału Funduszu Pożyczkowego Sp. z o.o. Na podstawie uchwały Sejmiku Województwa Kujawsko-Pomorskiego z dnia 29 sierpnia 2016 r. Nr XXIII/415/16, ww. Spółce powierzono prowadzenie działalności obejmującej wspieranie i promowanie rozwoju Województwa Kujawsko-Pomorskiego poprzez wprowadzanie na rynek regionalny instrumentów finansowych asygnowanych na realizację celów polityki rozwoju Województwa, w tym na kreowanie aktywności podmiotów gospodarczych oraz zarządzania środkami finansowymi w obszarze wsparcia rozwoju mikro, małych i średnich przedsiębiorstw na terenie województwa kujawsko-pomorskiego w szczególności poprzez ułatwienie dostępu do finansowania. Spółka nie jest podmiotem nastawionym na zysk i nie ma charakteru komercyjnego.

Województwo jako podmiot sektora finansów publicznych może być zamawiającym w tym trybie. Województwo posiada 100 % udziałów w KPFR sp. z o.o. przez co oczywistym jest spełnienie przesłanki braku bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. Co więcej w akcie założycielskim zawarte jest postanowienie, iż udziały w Spółce mogą być obejmowane przez dotychczasowych oraz nowych wspólników, z tym zastrzeżeniem, iż mogą być nimi jedynie podmioty należące do sektora finansów publicznych w rozumieniu przepisów o finansach publicznych. Ponadto Województwo sprawuje nad Spółką kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby

prawnej, czego potwierdzeniem są zapisy akty założycielskiego. I tak Województwo jako jedyny właściciel wykonując uprawnienia zgromadzenia wspólników spółki powołuje radę nadzorczą, która z kolei wybiera zarząd spółki. Przede wszystkim jednak Województwo działając jako wspólnik spółki posiadający 100 % udziałów wykonuje wszystkie uprawnienia przysługujące zgromadzeniu wspólników, poprzez najszerze uprawnienia określone w przepisach prawa oraz akcie założycielskim, w szczególności poprzez wydawanie zarządowi wiążących poleceń dotyczących prowadzenia spraw Spółki, wykonują funkcje władcze, doradcze, koordynacyjne i kontrolne wobec innych organów Spółki sprawując kontrolę odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami nieposiadającymi osobowości prawnej, w szczególności polegającą na wpływie na decyzje strategiczne i indywidualne dotyczące zarządzania sprawami Spółki .

Z powyższych zapisów wynika dominujący wpływ Województwa na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami Spółki. Zapisy te bowiem zapewniają Województwu możliwość wydawania Spółce wiążących poleceń (zarówno w ujęciu strategicznym, jak i działalności bieżącej).

Ponadto ponad 90% działalności KPFR sp. z o.o. dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez Województwo lub przez inną osobę prawną, nad którą Województwo sprawuje kontrolę. Wystąpienie tej przesłanki pozwala na powierzenie KPFR sp. z o.o. ww. zadań w trybie z wolnej ręki.

Należy podkreślić także, że KPFR sp. z o.o. jako podmiot in-house wobec Województwa Kujawsko- Pomorskiego, został wskazany w Programie Rozwoju Gospodarczego Województwa Kujawsko-Pomorskiego jako jednostka na bazie której zaleca się utworzenie Regionalnej Instytucji Finansowej. KPFR sp. z o.o. posiada niezbędne doświadczenie, potencjał i wiedzę. Z sukcesem przeprowadził Politykę Wyjścia dla środków wycofanych z IF RPO WK-P 2007-2013, ma doświadczenie w roli Menedżera Funduszu Funduszy dla RPO WK-P 2014-2020, został wybrany do roli Menedżera Funduszu Powierniczego w ramach Programu Fundusze Operacyjne dla Kujaw i Pomorza. Tym samym za działanie o charakterze komplementarnym należy uznać powierzenie mu dodatkowych zadań w danym zakresie. Dodatkowo uchwałą nr 4/69/23 Zarządu Województwa Kujawsko-Pomorskiego z dnia 25 stycznia 2023 r. (ze zm.) w sprawie przyjęcia „Polityki wyjścia z instrumentów finansowych w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Kujawsko-Pomorskiego na lata 2014-2020” zwrócone środki zostaną powierzone KPFR sp. z o.o. – jako stabilnej, wyposażonej w odpowiednie zasoby finansowe i organizacyjne regionalnej instytucji finansowej oraz wykorzystane przy zastosowaniu najlepszych praktyk i dotychczasowych doświadczeń, uwzględniając zbudowany dotychczas potencjał organizacyjno- finansowy w regionie, kierując się zasadą należytego zarządzania finansami. Nadto, spółka została wybrana jako wykonawca w trybie z wolnej ręki do realizacji własnego zadania publicznego, polegającego na świadczeniu usług publicznych w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb regionu i społeczeństwa, poprzez udostępnianie wsparcia w formie instrumentów finansowych w ramach poddziałania 1.6.1 RPO WK-P 2014-2020, czyli stał się beneficjentem . Jednocześnie KPFR w dniu 30 października 2023 r. zawarł umowę na wdrażanie 829 mln zł ze środków EFRR w ramach instrumentów finansowych wdrażanych dla FEdKP 2021-2027. Ponadto KPFR została powierzona w dniu 31 stycznia 2024 r. realizacja zadania publicznego polegającego na świadczeniu usług publicznych w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb regionu i społeczeństwa, poprzez udostępnianie wsparcia finansowego w formie wsparcia zwrotnego z zasobów zwróconych z instrumentów inżynierii finansowej dla Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Kujawsko-Pomorskiego na lata 2007-2013 (dalej: RPO WK-P 2007-2013) oraz instrumentów finansowych i pomocy zwrotnej w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Kujawsko-Pomorskiego na lata 2014-2020.

Mając na uwadze powyższe, KPFR sp. z o.o. posiada niezbędne doświadczenie, odpowiedni potencjał ekonomiczny, prawny i organizacyjny dla kontynuacji zobowiązań

umownych związanych z zakończeniem Projektu. Dokonując wyboru KPFR na Wykonawcę Zamawiający brał również pod uwagę trudność w realizacji opisanych zadań. Wykonawca wybrany w niniejszym postępowaniu będzie bowiem zobowiązany do kontynuowania zobowiązań umownych EBI, które wiążą się rozliczeniem/zamknięciem Projektu. Wykonawca będzie zatem wykonywał czynności w stosunku do Projektu, który realizował inny podmiot (EBI). Z uwagi na powyższe jako Wykonawcę wskazano spółkę in-house, która jak wykazano ma duże doświadczenie w realizacji podobnych Projektów.

Wybór nowego podmiotu, który przejmie określone w przedmiocie zamówienia zadania w trybie in-hosse jest priorytetem w celu uniknięcia negatywnych konsekwencji, które spowodowane byłyby niepodjęciem w określonym czasie tych działań.

Mając na uwadze powyższe, zachodzą wszystkie przesłanki udzielenia zamówienia, zastosowanie trybu zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 ustawy Prawo zamówień publicznych. W związku z powyższym zaproszenie do negocjacji zostanie skierowane do wykonawcy: Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o., ul. Przedzamcze 8, 87-100 Toruń.

#### **5. Ocena skutków regulacji:**

Zamawiający nie przeznaczają własnych środków na realizację zamówienia. Środki do obsługi zamówienia będą pozyskiwane ze Zasobów Zwroconych z instrumentów finansowych RPO WK-P na lata 2024-2020, w tym w ramach zwrotów z Umów Operacyjnych. Wykonawca będzie uprawniony do pobierania należnego wynagrodzenia ze środków zgromadzonych na wyodrębnionych rachunkach bankowych.