



DZP

więcej niż prawo



Zamówienia publiczne po nowelizacji

Wojciech Hartung, Counsel

Praktyka Infrastruktury i Energetyki
Domański Zakrzewski Palinka



PODSTAWOWE ZASADY UDZIELANIA ZAMÓWIEŃ

Zasada proporcjonalności i przejrzystości

➤ **jest:**

zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców (art. 7 ust. 1);

➤ **ma być:**

*zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami **proporcjonalności i przejrzystości** (art. 7 ust. 1)*

Zasada przejrzystości – obowiązek szczegółowego wyjaśnienia i umotywowaniu podejmowanych przez zamawiającego w toku postępowania decyzji oraz postulat przewidywalności jego działań i decyzji; szczególnego znaczenia nabiera w przypadku:

- ✓ określania zasad udziału w postępowaniu dla wykonawców i „świadczących” spoza UE
- ✓ określania warunków udziału w postępowaniu, w tym zasad dla kryteriów selekcji;
- ✓ pozacenowych kryteriów oceny ofert

Zasada równego traktowania

➤ **jest:**

zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców (art. 7 ust. 1);

➤ **ma być:**

*zamawiający, w zakresie określonym w Porozumieniu Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych i w innych umowach międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska, **zapewnia wykonawcom** z państw-stron tego porozumienia i wykonawcom z państw-stron tych umów **oraz robotom budowlanym, dostawom i usługom pochodzącym z tych państw**, traktowanie nie mniej korzystne niż traktowanie wykonawców pochodzących z Unii Europejskiej oraz robót budowlanych, dostaw i usług pochodzących z Unii Europejskiej (art. 7 ust. 1a)*



ZMIANY W ZAKRESIE PRZEDKŁADANYCH DOKUMENTÓW

JEDNOLITY EUROPEJSKI DOKUMENT ZAMÓWIENIA - JEDZ

do oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawca dołącza **aktualne na dzień składania ofert lub wniosków** o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oświadczenie (**JEDZ dla > progów UE**) w zakresie wskazanym przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia

informacje zawarte w oświadczeniu stanowią wstępne potwierdzenie, że wykonawca:

- 1) nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu;
- 2) spełnia kryteria selekcji

JEDNOLITY EUROPEJSKI DOKUMENT ZAMÓWIENIA - JEDZ

wykonawca, który powołuje się na **zasoby innych podmiotów**, w celu wykazania braku istnienia wobec nich podstaw wykluczenia oraz spełniania, w zakresie, w jakim powołuje się na ich zasoby, warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji:

- 1) składa także JEDZ-e dotyczące tych podmiotów;
- 2) zamieszcza informacje o tych podmiotach we własnym JEDZ-u

w przypadku **wspólnego ubiegania się** o zamówienie przez wykonawców, JEDZ-a składa każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie

na żądanie zamawiającego, wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie zamówienia **podwykonawcom**, składa JEDZ-a w zakresie braku podstaw ich wykluczenia

JEDNOLITY EUROPEJSKI DOKUMENT ZAMÓWIENIA - JEDZ

- do oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawca dołącza **aktualne na dzień składania ofert lub wniosków** o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oświadczenie
- jeżeli jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może na każdym etapie postępowania wezwać wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych dokumentów, **a jeżeli zachodzą uzasadnione podstawy do uznania, że złożone uprzednio dokumenty nie są już aktualne, do złożenia aktualnych dokumentów**
- zamawiający przed udzieleniem zamówienia, wzywa wykonawcę, którego **oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni, aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów**

MOŻLIWY SKUTEK: obowiązek weryfikacji dokumentów składanych przez wykonawców „aktualnych” na dzień składania wniosków/ofert, „aktualnych” każdorazowo na kolejnych etapach postępowania oraz „aktualnych” na etapie oceny ofert



ZAMÓWIENIA IN HOUSE

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – wertykalne (matka-córce)

Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki w przypadku zamówień udzielanych 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.***

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – wertykalne (córka – matce); horyzontalne (córka – córce)

Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki w przypadku, gdy zamówienie udzielane jest przez osobę prawną, będącą zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, innemu zamawiającemu, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–4, który sprawuje nad nią kontrolę, lub innej osobie prawnej kontrolowanej przez tego samego zamawiającego, pod warunkiem że w osobie prawnej, której udziela się zamówienia, nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – wertykalne (matki – córce)

Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki w przypadku, gdy 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 wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–4, sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami, przy czym wspólne sprawowanie kontroli ma miejsce, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- w skład organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego,*
- uczestniczący zamawiający mogą wspólnie wywierać dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej,*
- kontrolowana osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,*

b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,

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

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – wertykalne (matka z matką)

Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki w przypadku, gdy umowa ma być zawarta wyłącznie między co najmniej dwoma zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1–3a, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) umowa ustanawia lub wdraża współpracę między uczestniczącymi zamawiającymi w celu zapewnienia wykonania usług publicznych, które są oni obowiązani wykonać, z myślą o realizacji ich wspólnych celów,*
- b) wdrożeniem tej współpracy kierują jedynie względy związane z interesem publicznym,*
- c) zamawiający realizujący współpracę wykonują na otwartym rynku mniej niż 10% działalności będącej przedmiotem współpracy.*

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – warunki

Zakazu udziału kapitału prywatnego, o którym mowa w ust. 1 pkt 12 lit. c, pkt 13 i pkt 14 lit. c nie stosuje się do:

- 1) osób prawnych z udziałem partnera prywatnego wyłonionego zgodnie z ustawą z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 696 i 1777) lub*
- 2) udziału pracowników reprezentujących w sumie do 15% kapitału zakładowego spółki, posiadających łącznie do 15% głosów na zgromadzeniu wspólników albo walnym zgromadzeniu.*

Umowa zawarta w trybie art. 67 ust. 1 pkt 12–14 wygasa z upływem 3 miesięcy od dnia, w którym w kontrolowanej osobie prawnej, o której mowa w art. 67 ust. 1 pkt 12 lit. c, pkt 13 lub 14 lit. c, udział uzyskał kapitał prywatny, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 67 ust. 10.

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – warunki

Przed (i po) udzieleniu zamówienia na podstawie ust. 1 pkt 12–15, zamawiający zamieszcza na stronie podmiotowej Biuletynu Informacji Publicznej, a jeżeli nie ma takiej strony, na swojej stronie internetowej, informację o zamiarze zawarcia umowy, zawierającą co najmniej:

- 1) nazwę i adres zamawiającego;*
- 2) określenie przedmiotu zamówienia i wielkości lub zakresu zamówienia;*
- 3) szacunkową wartość zamówienia;*
- 4) nazwę i adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia;*
- 5) podstawę prawną i uzasadnienie wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki;*
- 6) planowany termin realizacji zamówienia i czas trwania umowy;*
- 7) informację 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 informację, że takie ogłoszenie nie zostało zamieszczone lub opublikowane.*

Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia nie wcześniej niż po upływie 14 dni od dnia zamieszczenia informacji

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – warunki

Wykonawca, któremu udzielono zamówienia na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 12–14, którego przedmiotem jest świadczenie usług użyteczności publicznej lub roboty budowlane, jest obowiązany osobiście wykonać kluczowe części tych usług lub robót

ZAMÓWIENIA IN HOUSE – dodatkowe instrumenty nadzoru

Organ sprawujący nadzór nad zamawiającym, w razie powzięcia wątpliwości co do prawidłowości zastosowania art. 67 ust. 1 pkt 12–15, zakazuje zawarcia umowy na czas wyjaśnienia sprawy, nie dłużej jednak niż na 21 dni.

Jeżeli organ sprawujący nadzór stwierdzi, że nie zachodzą podstawy do udzielenia zamówienia na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 12–15, zakazuje zawarcia umowy, a jeżeli umowa została zawarta, zwraca się do zamawiającego o wypowiedzenie umowy lub odstąpienie od umowy, w wyznaczonym przez ten organ terminie.

W przypadku bezskutecznego upływu terminu, o którym mowa w ust. 2, organ sprawujący nadzór występuje do sądu o unieważnienie umowy w całości lub w części.

Przepisy ust. 1–4 nie naruszają uprawnień i obowiązków organów sprawujących nadzór nad zamawiającym wynikających z odrębnych przepisów.

Kontakt



Wojciech Hartung
Counsel

T: +48 22 557 94 70

M: +48 660 440 316

E: Wojciech.Hartung@dzp.pl



Domański Zakrzewski Palinka sp. k.

Warszawa

Rondo ONZ 1 | 00-124 Warszawa
T: +48 22 557 76 00 | F: +48 22 557 76 01

Poznań

ul. Paderewskiego 8 | 61-770 Poznań
T: +48 61 642 49 00 | F: +48 61 642 49 50

Wrocław

ul. Gwiazdzista 66 | 53-413 Wrocław
T: +48 71 712 47 00 | F: +48 71 712 47 50

www.dzp.pl

www.linkedin.com/company/dzp