



Zmiany w ustawie Prawo zamówień publicznych

W dniu 16 września 2014 r. Prezydent RP podpisał ustawę z 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych. Nowelizacja jest odpowiedzią na zgłaszane przez zamawiających oraz wykonawców mankamenty dotychczas obowiązujących przepisów dotyczących udzielania zamówień publicznych. Nowe przepisy mają m.in. zachęcić małych i średnich przedsiębiorców do uczestniczenia w procedurach przetargowych, podnieść standardy jakości realizowanych zamówień publicznych oraz sprzyjać propagowaniu rozwiązań innowacyjnych. Po podpisaniu ustawa zostanie skierowana do publikacji w Dzienniku Ustaw RP. Wejdzie w życie po upływie 30 dni od dnia ogłoszenia.

Udzielanie zamówień na usługi niepriorytetowe przy zastosowaniu trybu z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia

Usługi o charakterze niepriorytetowym określa Załącznik nr 2 do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 28 stycznia 2010 r. w sprawie wykazu usług o charakterze priorytetowym i niepriorytetowym. Stosownie do jego zapisów, usługami niepriorytetowymi są m.in. usługi prawnicze, usługi edukacyjne i szkoleniowe, usługi restauracyjne i hotelarskie.

Procedura udzielania zamówień na usługi niepriorytetowe jest znacznie uproszczona w stosunku do zamówień na usługi zaliczone do kategorii priorytetowych. Należy jednak podkreślić, że dotychczas, udzielenie zamówienia na usługę niepriorytetową przy zastosowaniu trybu z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia, mogło nastąpić wyłącznie, gdy zachodziły ku temu stosowne przesłanki wynikające z przepisów PZP względnie, gdy stosowanie innego trybu mogłoby skutkować co najmniej jedną z następujących okoliczności: (1) naruszeniem zasad celowego, oszczędnego i efektywnego dokonywania wydatków; (2) naruszeniem zasad dokonywania wydatków w wysokości i w terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań; (3) poniesieniem straty w mieniu publicznym; (4) uniemożliwieniem terminowej realizacji zadań.

Nowelizacja PZP eliminuje konieczność spełniania jakichkolwiek przesłanek dla zastosowania trybu z wolnej ręki, czy negocjacji bez ogłoszenia przy zamówieniach na usługi niepriorytetowe. Oznacza to, że zamawiający w przypadku prowadzenia postępowania na udzielenie zamówienia na usługi niepriorytetowe, będzie mógł zastosować te tryby w zasadzie zawsze.

KSP Legal & Tax Advice

ul. Chorzowska 50
40-121 Katowice

T: +48 32 731 68 50
F: +48 32 731 68 51

E: kancelaria@ksplegal.pl
www.ksplegal.pl

Konieczność wykazania, że zastrzeżone przez wykonawcę informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa

Zgodnie z dotychczasowymi przepisami PZP, zamawiający nie mógł ujawnić informacji zawartych w ofercie złożonej przez wykonawcę stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jeżeli wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane.

Po nowelizacji, samo zastrzeżenie przez wykonawcę danej informacji jako poufnej będzie niewystarczające. Wykonawca będzie musiał dodatkowo wykazać, że zastrzeżone informacje stanowią w ogóle tajemnicę przedsiębiorstwa.

Ograniczenie przypadków wykluczenia wykonawcy z postępowania przetargowego

Katalog sytuacji, w których zamawiający jest zobligowany do wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego określa art. 24 PZP. W skutek nowelizacji spośród objętych nim przesłanek wykluczenia zostaną wyeliminowane dwie, a mianowicie:

- wykluczenie wykonawców, którzy wyrządzili szkodę, nie wykonując zamówienia lub wykonując je nienależycie, lub zostali zobowiązani do zapłaty kary umownej, jeżeli szkoda ta lub obowiązek zapłaty kary umownej wynosiły nie mniej niż 5% wartości realizowanego zamówienia i zostały stwierdzone orzeczeniem sądu, które uprawomocniło się w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania;
- wykluczenie wykonawców, z którymi dany zamawiający rozwiązał albo wypowiedział umowę w sprawie zamówienia publicznego albo odstąpił od umowy w sprawie zamówienia publicznego, z powodu okoliczności, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność, jeżeli rozwiązanie albo wypowiedzenie umowy albo odstąpienie od niej nastąpiło w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania, a wartość niezrealizowanego zamówienia wyniosła co najmniej 5% wartości umowy.

Zamiast nich do PZP zostanie wprowadzony nowa regulacja, zgodnie z którą zamawiający będzie mógł postanowić w ogłoszeniu o zamówieniu, w SIWZ lub w zaproszeniu do negocjacji, że wykluczy z postępowania wykonawcę, który w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania, w sposób zawiniony naruszył obowiązki zawodowe, w szczególności, gdy w skutek zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa nie wykonał lub nienależycie wykonał zamówienie. Należy zaznaczyć, że zamawiający, by móc na tej podstawie wykluczyć wykonawcę, będzie musiał wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez niego zamówienia. Co istotne, wykluczenie wykonawcy na tej podstawie nie będzie możliwe, gdy ten udowodni, że podjął działania w celu zapobiegnięcia zawinionemu i poważnemu naruszaniu obowiązków zawodowych w przyszłości oraz że naprawił szkody powstałe w wyniku naruszenia obowiązków zawodowych lub zobowiązał się do ich naprawienia.

KSP Legal & Tax Advice

ul. Chorzowska 50
40-121 Katowice

T: +48 32 731 68 50
F: +48 32 731 68 51

E: kancelaria@ksplegal.pl
www.ksplegal.pl

Solidarna odpowiedzialność podmiotu udostępniającego swoje zasoby wykonawcy z wykonawcą

Nowelizacją do PZP wprowadzono zapis, zgodnie z którym podmiot, który zobowiązał się do udostępnienia wykonawcy swoich zasobów, tj. wiedza, doświadczenie, potencjał techniczny, zdolności finansowe lub ekonomiczne, będzie odpowiadał solidarnie z wykonawcą za szkodę wyrządzoną zamawiającemu w skutek nieudostępniania mu tych zasobów. Ewentualne uchylenie się od odpowiedzialności przez podmiot udostępniający swoje zasoby będzie możliwe wyłącznie wtedy, gdy nie będzie on ponosił winy za nieudostępnienie zasobów.

Rozszerzenie katalogu przypadków zatrzymania wadium przez zamawiającego

Dotychczas zamawiający zatrzymywał wadium złożone przez wykonawcę wraz z odsetkami, jeżeli wykonawca w odpowiedzi na wezwanie zamawiającego do złożenia wymaganych oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w art. 25 ust. 1 PZP, lub pełnomocnictw, nie przedłożył ich, chyba że wykazał, że wynikło to z przyczyn nieleżących po jego stronie.

Zamawiający zatrzymywał również wadium wraz z odsetkami, jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana: (1) odmówił podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego na warunkach określonych w ofercie; (2) nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy; (3) zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stało się niemożliwe z przyczyn leżących po stronie wykonawcy.

W następstwie nowelizacji PZP, katalog przypadków, w których zamawiający zatrzyma wadium zostanie rozszerzony. Zgodnie ze znowelizowanym art. 46 ust. 4a PZP, zamawiający zatrzyma wadium wraz z odsetkami również wtedy, gdy w odpowiedzi na jego wezwanie wykonawca nie przedłoży listy podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej lub informacji o tym, że nie należy do grupy kapitałowej lub nie wyrazi zgody na poprawienie tzw. innej omyłki polegającej na niezgodności oferty z SIWZ, niepowodującej istotnych zmian w treści oferty, skutkiem czego jest brak możliwości wybrania oferty wykonawcy jako najkorzystniejszej.

Dookreślenie pojęcia rażąco niskiej ceny

Według dotychczasowego brzmienia PZP, zamawiający w celu ustalenia, czy oferta zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia, zwracał się do wykonawcy o udzielenie w określonym terminie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na jej wysokość. Przepisy nie precyzowały jednak, kiedy cenę można uznać za rażąco wygórowaną.

W skutek nowelizacji stało się to dosyć jasne. Otóż przyjęto, że o podejrzeniu rażąco niskiej ceny można będzie mówić, gdy cena wydaje się rażąco niska w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzi wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami

KSP Legal & Tax Advice
ul. Chorzowska 50
40-121 Katowice

T: +48 32 731 68 50
F: +48 32 731 68 51

E: kancelaria@ksplegal.pl
www.ksplegal.pl

określonymi przez zamawiającego lub wynikającymi z odrębnych przepisów, w szczególności jest niższa o 30% od wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej wszystkich złożonych ofert.

Znowelizowane przepisy wyraźnie wskazują, że obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na wykonawcy.

Ograniczenie przypadków zastosowania ceny jako samoistnego kryterium oceny ofert

Znowelizowane przepisy PZP wskazują wyraźnie, kiedy cena będzie mogła stanowić samoistne kryterium oceny ofert. Będzie to możliwe wyłącznie, gdy przedmiot zamówienia jest powszechnie dostępny oraz ma ustalone standardy jakościowe.

Zamawiający będący jednostkami sektora finansów publicznych w rozumieniu przepisów o finansach publicznych lub innymi państwowymi jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej, żeby zastosować cenę jako samoistne kryterium oceny ofert, będą musieli również wykazać w załączniku do protokołu postępowania przetargowego, w jaki sposób zostały uwzględnione przez nich w opisie przedmiotu zamówienia koszty ponoszone w całym okresie korzystania z przedmiotu zamówienia.

Obowiązek wprowadzenia do umowy zawartej na dłużej niż 12 miesięcy postanowień o zmianie wysokości wynagrodzenia wykonawcy

Do PZP wprowadzono nowe zapisy, które obligują zamawiającego do tego, by do umowy zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy implementował postanowienia dotyczące zasad zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Dotyczy to następujących sytuacji:

- Zmiany stawki podatku VAT,
- Zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę,
- Zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne.

* * *

Gdyby byli Państwo zainteresowani uzyskaniem dodatkowych informacji w powyższym zakresie, uprzejmie prosimy o kontakt:

Kontakt w KSP:

Piotr Krupa
Partner
T: +48 32 731 68 56
E: piotr.krupa@ksplegal.pl

Natalia Gawel
Starszy Prawnik
T: +48 32 731 68 63
E: natalia.gawel@ksplegal.pl

KSP Legal & Tax Advice

ul. Chorzowska 50
40-121 Katowice

T: +48 32 731 68 50
F: +48 32 731 68 51

E: kancelaria@ksplegal.pl
www.ksplegal.pl



Mamy nadzieję, że powyższa informacja będzie dla Państwa pomocna. Informacje te nie stanowią opinii prawnej ani porady. W celu uzyskania pełnych informacji lub porady prawnej, prosimy o kontakt. Jeżeli nie wyrażają Państwo zgody na przesyłanie dalszych newsletterów, prosimy o odesłanie tego maila na adres kancelaria@ksplegal.pl w treści wpisując słowo NIE.

© 2014 Wszystkie prawa zastrzeżone