

U S T A W A

z dnia ... r.

Prawo zamówień publicznych¹⁾

DZIAŁ I

Przepisy ogólne

Rozdział 1

Przedmiot regulacji

Oddział 1

Zakres spraw regulowanych ustawą

Art. 1. Ustawa dotyczy udzielania zamówień publicznych oraz organizowania konkursów, w tym określa:

- 1) podmioty obowiązane do stosowania ustawy;
- 2) zakres wyłączeń spod stosowania przepisów ustawy;
- 3) zasady udzielania zamówień publicznych;
- 4) etapy przygotowania i prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia;
- 5) tryby oraz inne procedury udzielania zamówień publicznych;

¹⁾ Niniejsza ustawa wdraża:

- 1) dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.);
- 2) dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającą dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.);
- 3) dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/81/WE z dnia 13 lipca 2009 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania niektórych zamówień na roboty budowlane, dostawy i usługi przez instytucje lub podmioty zamawiające w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa i zmieniającą dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 216 z 20.08.2009, str. 76, z późn. zm.);
- 4) dyrektywę Rady 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (Dz. Urz. WE L 395 z 30.12.1989, str. 33, z późn. zm.; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne, rozdz. 6, t. 1, str. 246);
- 5) dyrektywę Rady 92/13/EWG z dnia 25 lutego 1992 r. koordynującą przepisy ustawowe, wykonawcze i administracyjne odnoszące się do stosowania przepisów wspólnotowych w procedurach zamówień publicznych podmiotów działających w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i telekomunikacji (Dz. Urz. WE L 76 z 23.03.1992, str. 14, z późn. zm.; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne, rozdz. 6, t. 1, str. 315).

- 6) wymagania dotyczące umów w sprawie zamówienia publicznego oraz umów ramowych;
- 7) organy właściwe w sprawach zamówień publicznych;
- 8) środki ochrony prawnej;
- 9) pozasądowe rozwiązywanie sporów dotyczących realizacji umów w sprawie zamówienia publicznego;
- 10) kontrolę udzielania zamówień publicznych oraz kary pieniężne.

Art. 2. 1. Ustawę stosuje się do udzielania:

- 1) zamówień publicznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 30 000 euro, przez zamawiających publicznych;
- 2) zamówień publicznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, przez zamawiających sektorowych;
- 3) zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, przez zamawiających publicznych oraz zamawiających sektorowych;
- 4) zamówień publicznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, przez zamawiających innych niż zamawiający publiczni oraz zamawiający sektorowi, w okolicznościach, o których mowa w art. 7.

2. Do udzielania zamówień publicznych o wartości mniejszej niż wyrażona w złotych równowartość kwoty 30 000 euro, nie mniejszej jednak niż 50 000 złotych, przez zamawiających publicznych, a niewyłączonych z obowiązku stosowania ustawy, na podstawie przepisów niniejszego działu, które ze względu na swój rodzaj lub charakter mogą być skierowane do szerokiego grona wykonawców, przepisy ustawy stosuje wyłącznie w zakresie zamieszczania ogłoszeń, o których mowa w art. 415, oraz w zakresie sprawozdań o udzielonych zamówieniach publicznych.

Art. 3. 1. Przez progi unijne należy rozumieć kwoty wartości zamówień publicznych lub konkursów określone:

- 1) w art. 4 i art. 13 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE

(Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.²⁾), zwanej dalej „dyrektywą 2014/24/UE”,

- 2) w art. 15 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającej dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.³⁾), zwanej dalej dyrektywą 2014/25/UE,
- 3) w art. 8 dyrektywy 2009/81/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 13 lipca 2009 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania niektórych zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi przez instytucje lub podmioty zamawiające w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa i zmieniającej dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 216 z 20.08.2009, str. 76, z późn. zm.⁴⁾), zwanej dalej „dyrektywą 2009/81/WE”

– aktualizowane w aktach wykonawczych Komisji Europejskiej, wydawanych odpowiednio na podstawie art. 6 ust. 5 dyrektywy 2014/24/UE, art. 17 ust. 4 dyrektywy 2014/25/UE i art. 8 dyrektywy 2009/81/WE, w odniesieniu do progów obowiązujących w zakresie procedur udzielania zamówień publicznych.

2. Prezes Urzędu Zamówień Publicznych, zwany dalej „Prezesem Urzędu”, informuje o:

- 1) aktualnych progach unijnych, ich równowartości w złotych oraz o równowartości w złotych kwot wyrażonych w ustawie w euro, ustalonych zgodnie z komunikatem Komisji Europejskiej, wydanym odpowiednio na podstawie:
 - a) art. 6 ust. 3 dyrektywy 2014/24/UE,
 - b) art. 17 ust. 2 dyrektywy 2014/25/UE,
 - c) art. 68 ust. 2 i 3 dyrektywy 2009/81/WE;
- 2) średnim kursie złotego w stosunku do euro, stanowiącym podstawę przeliczania zamówień publicznych lub konkursów.

3. Informacje, o których mowa w ust. 2, są publikowane w drodze obwieszczenia, ogłaszanego w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski”, oraz na

²⁾ Zmiany wymienionej dyrektywy zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 307 z 25.11.2015, str. 5; Dz. Urz. UE L 24 z 30.01.2016, str. 14 oraz Dz. Urz. UE L 337 z 19.12.2017, str. 19.

³⁾ Zmiany wymienionej dyrektywy zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 307 z 25.11.2015, str. 7 oraz Dz. Urz. UE L 337 z 19.12.2017, str. 17.

⁴⁾ Zmiany wymienionej dyrektywy zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 314 z 01.12.2008, str. 64; Dz. Urz. UE L 319 z 02.12.2011, str. 43; Dz. Urz. UE L 158 z 10.06.2013, str. 184; Dz. Urz. UE L 335 z 14.12.2013, str. 17; Dz. Urz. UE L 330 z 16.12.2015, str. 14 oraz Dz. Urz. UE L 337 z 19.12.2017, str. 22.

stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych, zwanego dalej „Urzędem”, niezwłocznie po publikacji komunikatu Komisji Europejskiej, o którym mowa w ust. 2, w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Art. 4. Zamawiającymi publicznymi są:

- 1) jednostki sektora finansów publicznych w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2077, z późn. zm.⁵⁾);
- 2) inne, niż określone w pkt 1, państwowe jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej;
- 3) inne, niż określone w pkt 1, osoby prawne, utworzone w szczególnym celu zaspokajania potrzeb o charakterze powszechnym, niemających charakteru przemysłowego ani handlowego, jeżeli podmioty, o których mowa w tym przepisie oraz w pkt 1 i 2, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez inny podmiot:
 - a) finansują je w ponad 50%, lub
 - b) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, lub
 - c) sprawują nadzór nad organem zarządzającym, lub
 - d) mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego;
- 4) związki podmiotów, o których mowa w pkt 1 i 2, lub podmiotów, o których mowa w pkt 3.

Art. 5. 1. Zamawiającymi sektorowymi są:

- 1) zamawiający publiczni, którzy wykonują jeden z rodzajów działalności sektorowej, o których mowa w art. 6;
- 2) inne niż określone w pkt 1 podmioty, które wykonują jeden z rodzajów działalności sektorowej, o których mowa w art. 6, oraz na których zamawiający publiczni, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez inny podmiot wywierają dominujący wpływ, w szczególności:
 - a) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, lub
 - b) posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, lub
 - c) mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego;

⁵⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2018 r. poz. 62, 1000, 1366, 1669, 1693, 2245, 2354 i 2500.

3) inne niż określone w pkt 1 i 2 podmioty, które wykonują jeden z rodzajów działalności sektorowej, o których mowa w art. 6, jeżeli działalność ta jest wykonywana na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych.

2. Prawami szczególnymi lub wyłącznymi w rozumieniu ust. 1 pkt 3 są prawa przyznane w drodze ustawy lub decyzji administracyjnej, polegające na zastrzeżeniu wykonywania określonej działalności dla jednego lub większej liczby podmiotów, wywierające istotny wpływ na możliwość wykonywania tej działalności przez inne podmioty, z wyłączeniem praw przyznanych w drodze ogłoszonego publicznie postępowania na podstawie obiektywnych i niedyskryminujących kryteriów, w szczególności postępowania:

- 1) obejmującego ogłoszenie o zamówieniu lub wszczęcie postępowania o udzielenie koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 2) prowadzonego na podstawie przepisów podanych w obwieszczeniu Prezesa Urzędu, o którym mowa w ust. 3.

3. Prezes Urzędu podaje w drodze obwieszczenia, ogłaszanego w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski”, oraz zamieszcza na stronie internetowej Urzędu, wykaz aktów prawnych wdrażających przepisy określone w załączniku II do dyrektywy 2014/25/UE.

Art. 6. 1. Działalnością sektorową w zakresie gospodarki wodnej jest:

- 1) udostępnianie lub obsługa stałych sieci przeznaczonych do świadczenia usług publicznych w związku z produkcją, transportem lub dystrybucją wody pitnej;
- 2) dostarczanie wody pitnej do sieci, o których mowa w pkt 1, chyba że:
 - a) produkcja wody pitnej przez zamawiającego sektorowego, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 2 i 3, jest niezbędna do prowadzenia działalności innej niż określona w ust. 1-4, oraz
 - b) dostarczanie wody pitnej do sieci uzależnione jest wyłącznie od własnego zużycia zamawiającego i w okresie ostatnich 3 lat łącznie z rokiem, w którym udziela się zamówienia, nie przekracza 30% wielkości jego łącznej produkcji;
- 3) związane z działalnością, o której mowa w pkt 1 i 2, działania w zakresie:
 - a) projektów dotyczących inżynierii wodnej, nawadniania lub melioracji, pod warunkiem że ilość wody wykorzystywanej do celów dostaw wody pitnej stanowi ponad 20% łącznej ilości wody dostępnej dzięki tym projektom lub instalacjom nawadniającym lub melioracyjnym,
 - b) odprowadzania lub oczyszczania ścieków.

2. Działalnością sektorową w zakresie energii elektrycznej jest:

- 1) udostępnianie lub obsługa stałych sieci przeznaczonych do świadczenia usług publicznych w związku z produkcją, przesyłaniem lub dystrybucją energii elektrycznej;
- 2) dostarczanie energii elektrycznej do sieci, o których mowa pkt 1, chyba że:
 - a) produkcja energii elektrycznej przez zamawiającego sektorowego, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 2 i 3, jest niezbędna do prowadzenia działalności innej niż określona w ust. 1-4, oraz
 - b) dostarczanie energii elektrycznej do sieci uzależnione jest wyłącznie od własnego zużycia zamawiającego i w okresie ostatnich 3 lata łącznie z rokiem, w którym udziela się zamówienia, nie przekracza 30% łącznej produkcji energii elektrycznej.

3. Działalnością sektorową w zakresie gazu i energii cieplnej jest:

- 1) udostępnianie lub obsługa stałych sieci przeznaczonych do świadczenia usług publicznych w związku z produkcją, transportem lub dystrybucją gazu lub energii cieplnej;
- 2) dostarczanie gazu lub energii cieplnej do sieci, o których mowa w pkt 1, chyba że:
 - a) produkcja gazu lub energii cieplnej przez zamawiającego sektorowego, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 2 i 3, stanowi nieuniknioną konsekwencję prowadzenia działalności innej niż określona w ust. 1-4, oraz
 - b) dostarczanie gazu lub energii cieplnej do sieci ma na celu wyłącznie ekonomiczne wykorzystanie produkcji i w okresie ostatnich 3 lata łącznie z rokiem, w którym udziela się zamówienia, nie przekraczają 20% przeciętnych przychodów zamawiającego.

4. Działalnością sektorową w zakresie usług transportowych jest działalność polegająca na udostępnianiu lub obsłudze sieci świadczących publiczne usługi w zakresie transportu kolejowego, tramwajowego, trolejbusowego, autobusowego, koleją linową lub przy użyciu systemów automatycznych.

5. Działalnością sektorową w zakresie portów i portów lotniczych jest działalność polegająca na zarządzaniu lotniskami, portami morskimi lub śródlądowymi oraz ich udostępnianiu przewoźnikom powietrznym, morskim i śródlądowym.

6. Działalnością sektorową w zakresie usług pocztowych jest działalność polegająca na:

- 1) świadczeniu usług przyjmowania, sortowania, przemieszczania lub doręczania przesyłek pocztowych;
- 2) świadczeniu usług zarządzania usługami, o których mowa w pkt 1.

7. Działalnością sektorową w zakresie wydobycia paliw jest działalność polegająca na wydobyciu ropy naftowej lub gazu i ich naturalnych pochodnych oraz poszukiwaniu lub wydobyciu węgla brunatnego, węgla kamiennego lub innych paliw stałych.

8. Przez dostarczanie i dystrybucję, o których mowa w ust. 1-3, należy rozumieć również produkcję, sprzedaż hurtową oraz detaliczną. Do produkcji gazu stosuje się ust. 7.

Art. 7. Zamawiającymi innymi niż zamawiający publiczni lub zamawiający sektorowi, są zamawiający, jeżeli zachodzą łącznie następujące okoliczności:

- 1) ponad 50% wartości udzielanego przez ten podmiot zamówienia publicznego jest finansowane ze środków publicznych lub zamawiających, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1;
- 2) wartość zamówienia publicznego jest równa lub przekracza progi unijne;
- 3) przedmiotem zamówienia są roboty budowlane w zakresie inżynierii lądowej lub wodnej określone w załączniku II do dyrektywy 2014/24/UE, budowy szpitali, obiektów sportowych, rekreacyjnych lub wypoczynkowych, budynków szkolnych, budynków szkół wyższych lub budynków wykorzystywanych przez administrację publiczną lub usługi związane z takimi robotami budowlanymi.

Art. 8. Ilekroć w ustawie jest mowa o:

- 1) cenie – należy przez to rozumieć cenę w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. o informowaniu o cenach towarów i usług (Dz. U. z 2017 r. poz. 1830 oraz z 2018 r. poz. 650);
- 2) cyklu życia – należy przez to rozumieć wszelkie możliwe kolejne lub powiązane fazy istnienia przedmiotu dostawy, usługi lub roboty budowlanej, w szczególności badanie, rozwój, projektowanie przemysłowe, testowanie, produkcję, transport, używanie, naprawę, modernizację, zmianę, utrzymanie przez okres istnienia, logistykę, szkolenie, zużycie, wyburzenie, wycofanie i usuwanie;
- 3) dokumentach zamówienia – należy przez to rozumieć dokumenty sporządzone przez zamawiającego lub dokumenty, do których zamawiający się odwołuje, inne niż ogłoszenia, służące do określenia lub opisanie warunków zamówienia;
- 4) dostawach – należy przez to rozumieć nabywanie produktów, w szczególności na podstawie umowy sprzedaży, dostawy, najmu, dzierżawy oraz leasingu z opcją lub bez opcji zakupu, które może obejmować dodatkowo rozmieszczenie lub instalację;

- 5) dynamicznym systemie zakupów – należy przez to rozumieć ograniczony w czasie elektroniczny proces udzielania zamówień publicznych, których przedmiotem są powszechnie dostępne usługi, dostawy lub roboty budowlane;
- 6) kierownikowi zamawiającego – należy przez to rozumieć osobę lub organ, który zgodnie z obowiązującymi przepisami, statutem lub umową, jest uprawniony do zarządzania zamawiającym, z wyłączeniem pełnomocników ustanowionych przez zamawiającego;
- 7) konkursie – należy przez to rozumieć przyrzeczenie publiczne, w którym przez publiczne ogłoszenie zamawiający przyrzeka nagrodę za wykonanie i przeniesienie prawa do pracy konkursowej wybranej przez sąd konkursowy;
- 8) kryteriach selekcji – należy przez to rozumieć obiektywne i niedyskryminacyjne kryteria stosowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia albo w konkursie, w celu ograniczenia liczby wykonawców spełniających warunki udziału w postępowaniu albo w konkursie, których zamawiający zaproszą do złożenia ofert wstępnych lub ofert, do negocjacji lub dialogu albo do złożenia prac konkursowych, o ile do udziału w postępowaniu lub do konkursu zgłosi się minimalna liczba wykonawców wymagana w danym trybie lub procedurze albo konkursie, zapewniająca konkurencję;
- 9) newralgicznych robotach budowlanych – należy przez to rozumieć roboty budowlane do celów bezpieczeństwa, które wiążą się z korzystaniem z informacji niejawnych, wymagają ich wykorzystania lub je zawierają;
- 10) newralgicznym sprzęcie – należy przez to rozumieć sprzęt do celów bezpieczeństwa, który wiąże się z korzystaniem z informacji niejawnych, wymaga ich wykorzystania lub je zawiera;
- 11) newralgicznych usługach – należy przez to rozumieć usługi do celów bezpieczeństwa, które wiążą się z korzystaniem z informacji niejawnych, wymagają ich wykorzystania lub je zawierają;
- 12) obiekcie budowlanym – należy przez to rozumieć wynik całości robót budowlanych w zakresie budownictwa lub inżynierii lądowej i wodnej, który może samoistnie spełniać funkcję gospodarczą lub techniczną;
- 13) ofercie częściowej – należy przez to rozumieć ofertę przewidującą, zgodnie z dokumentami zamówienia, wykonanie części zamówienia publicznego;

- 14) ofercie wariantowej – należy przez to rozumieć ofertę przewidującą, zgodnie z warunkami określonymi w dokumentach zamówienia, odmienny niż określony przez zamawiającego sposób wykonania zamówienia publicznego;
- 15) opisie potrzeb i wymagań – należy przez to rozumieć dokument zamówienia udostępniany przez zamawiającego na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia, prowadzonego w trybie negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, partnerstwa innowacyjnego albo w trybie podstawowym, które zawierają informacje i dane dotyczące przedmiotu zamówienia oraz wymagania proceduralne dotyczące postępowania, umożliwiające ustalenie charakteru i zakresu zamówienia oraz podjęcie decyzji co do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 16) podmiotowych środkach dowodowych – należy przez to rozumieć przewidziane ustawą środki służące potwierdzeniu braku podstaw wykluczenia, spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, w szczególności dokumenty i oświadczenia, określone w przepisach wydanych na podstawie art. 143 ust. 2;
- 17) postępowaniu o udzielenie zamówienia – należy przez to rozumieć postępowanie wszczynane w drodze ogłoszenia albo zaproszenia do negocjacji, prowadzone jako uporządkowany ciąg czynności, których podstawą są warunki zamówienia ustalone przez zamawiającego, prowadzące do wyboru najkorzystniejszej oferty lub wynegocjowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego, kończące się z chwilą jej zawarcia albo unieważnienia postępowania;
- 18) profilu nabywcy – należy przez to rozumieć miejsce na stronie internetowej właściwej dla zamawiającego, w którym są lub mogą być udostępniane informacje związane z postępowaniami o udzielenie zamówienia i konkursami, w szczególności dane kontaktowe zamawiającego, dokumenty zamówienia i dokumenty dotyczące konkursu, wstępne ogłoszenia informacyjne, okresowe ogłoszenia informacyjne, informacje o planowanych zamówieniach publicznych i konkursach, informacje o aktualnie prowadzonych postępowaniach i udzielonych zamówieniach publicznych oraz rozstrzygniętych konkursach;
- 19) protokole – należy przez to rozumieć dokument sporządzany przez zamawiającego, który potwierdza przebieg postępowania o udzielenie zamówienia;
- 20) przedmiotowych środkach dowodowych – należy przez to rozumieć przewidziane ustawą środki służące potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami dotyczącymi przedmiotu zamówienia;

- 21) robotach budowlanych – należy przez to rozumieć wykonanie albo zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych, określonych w załączniku II do dyrektywy 2014/24/UE, w załączniku I dyrektywy 2014/25/UE oraz objętych działem 45 załącznika I do rozporządzenia (WE) nr 2195/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 5 listopada 2002 r. w sprawie Wspólnego Słownika Zamówień (CPV) (Dz. Urz. WE L 340 z 16.12.2002, str. 1, z późn. zm.⁶⁾), zwanym dalej „Wspólnym Słownikiem Zamówień”, lub obiektu budowlanego, a także realizację obiektu budowlanego za pomocą dowolnych środków, zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego;
- 22) sprzęcie wojskowym – należy przez to rozumieć sprzęt specjalnie zaprojektowany lub zaadaptowany do potrzeb wojskowych i przeznaczony do użycia jako broń, amunicja lub materiały wojenne;
- 23) środkach komunikacji elektronicznej – należy przez to rozumieć środki komunikacji elektronicznej w rozumieniu ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz. U. z 2017 r. poz. 1219 oraz z 2018 r. poz. 650);
- 24) środkach publicznych – należy przez to rozumieć środki publiczne w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych;
- 25) udzieleniu zamówienia publicznego – należy przez to rozumieć nabycie przez zamawiającego, w drodze zamówienia publicznego, robót budowlanych, dostaw lub usług od wybranego wykonawcy;
- 26) umowie ramowej – należy przez to rozumieć umowę zawartą między zamawiającym a jednym lub większą liczbą wykonawców, której celem jest ustalenie warunków dotyczących zamówień publicznych, jakie mogą zostać udzielone w danym okresie, w szczególności cen i, jeżeli zachodzi taka potrzeba, przewidywanych ilości;
- 27) umowie o podwykonawstwo – należy przez to rozumieć umowę o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca, a w przypadku zamówienia publicznego na roboty budowlane również dalszy podwykonawca, zobowiązuje się wykonać część zamówienia publicznego;
- 28) usługach – należy przez to rozumieć wszelkie świadczenia, które nie są robotami budowlanymi lub dostawami;
- 29) warunkach zamówienia – należy przez to rozumieć warunki, które określają lub opisują zamówienie publiczne lub postępowanie o udzielenie zamówienia, w szczególności opis

⁶⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 329 z 17.12.2003, str. 1; Dz. Urz. UE L 74 z 15.03.2008, str. 1; Dz. Urz. UE L 188 z 18.07.2009, str. 14.

przedmiotu zamówienia, wymagania proceduralne oraz projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego;

- 30) wykonawcy – należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która ubiega się o udzielenie zamówienia publicznego, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego;
- 31) zamawiającym – należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej obowiązaną do stosowania ustawy, będącą zamawiającym publicznym, zamawiającym sektorowym lub zamawiającym, o którym mowa w art. 7;
- 32) zamówieniu publicznym – należy przez to rozumieć umowę odpłatną zawieraną między zamawiającym a wykonawcą, której przedmiotem są usługi, dostawy lub roboty budowlane;
- 33) zamówieniu klasycznym – należy przez to rozumieć zamówienie publiczne udzielane przez zamawiających publicznych oraz zamawiających, o których mowa w art. 7, inne niż zamówienie sektorowe i zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa;
- 34) zamówieniach na usługi społeczne i inne szczególne usługi – należy przez to rozumieć zamówienia publiczne na usługi wymienione w załączniku XIV do dyrektywy 2014/24/UE oraz załączniku XVII do dyrektywy 2014/25/UE;
- 35) zamówieniu sektorowych – należy przez to rozumieć zamówienie publiczne udzielane przez zamawiających sektorowych, w celu prowadzenia jednego z rodzajów działalności sektorowej, o których mowa w art. 6;
- 36) zamówieniu w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa – należy przez to rozumieć zamówienie publiczne udzielane przez zamawiających publicznych lub zamawiających sektorowych, których przedmiotem są:
 - a) dostawy sprzętu wojskowego, w tym wszelkich jego części, komponentów lub podzespołów,
 - b) dostawy newralgicznego sprzętu, w tym wszelkich jego części, komponentów lub podzespołów,
 - c) roboty budowlane, dostawy i usługi bezpośrednio związane ze sprzętem, o którym mowa w lit. a i b, i wszystkich jego części, komponentów i podzespołów związanych z cyklem życia tego produktu,

- d) roboty budowlane i usługi do szczególnych celów wojskowych lub newralgiczne roboty budowlane lub newralgiczne usługi.

Oddział 2

Wyłączenia

Art. 9. Ustawy nie stosuje się do zamówień publicznych, zwanych dalej „zamówieniami”, lub konkursów:

- 1) których zamawiający jest obowiązany udzielić lub które ma obowiązek przeprowadzić na podstawie innej, niż określona ustawą, procedury:
 - a) organizacji międzynarodowej,
 - b) wynikającej z porozumienia tworzącego zobowiązanie prawnomiędzynarodowe, jak umowa międzynarodowa zawarta między Rzeczpospolitą Polską a jednym lub wieloma państwami niebędącymi członkami Unii Europejskiej, w celu pozyskania dostaw, usług lub robót budowlanych na potrzeby zrealizowania lub prowadzenia wspólnego przedsięwzięcia;
- 2) w całości finansowanych przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansującą, jeżeli zamawiający stosuje do tych zamówień lub konkursów inną, niż określona ustawą, procedurę organizacji międzynarodowej lub międzynarodowej instytucji finansującej;
- 3) w ponad 50% finansowanych przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansującą, jeżeli uzgodniono z nimi zastosowanie do tych zamówień lub konkursów innej, niż określona ustawą, procedury organizacji międzynarodowej lub międzynarodowej instytucji finansującej.

Art. 10. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień lub konkursów udzielanych przez:

- 1) Narodowy Bank Polski związanych z:
 - a) wykonywaniem zadań dotyczących realizacji polityki pieniężnej, a w szczególności zamówień na usługi finansowe związane z emisją, sprzedażą, kupnem i transferem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych,
 - b) obrotem papierami wartościowymi emitowanymi przez Skarb Państwa,
 - c) obsługą zarządzania długiem krajowym i zadłużeniem zagranicznym,
 - d) emisją znaków pieniężnych i gospodarką tymi znakami,
 - e) gromadzeniem rezerw dewizowych i zarządzaniem tymi rezerwami,

- f) gromadzeniem złota i metali szlachetnych,
 - g) prowadzeniem rachunków bankowych i przeprowadzaniem bankowych rozliczeń pieniężnych;
- 2) Bank Gospodarstwa Krajowego:
- a) związanych z realizacją zadań dotyczących obsługi funduszy utworzonych, powierzonych lub przekazanych Bankowi Gospodarstwa Krajowego na podstawie odrębnych ustaw oraz realizacją programów rządowych, w części dotyczącej:
 - prowadzenia rachunków bankowych, przeprowadzania bankowych rozliczeń pieniężnych i działalności na rynku międzybankowym,
 - pozyskiwania środków finansowych dla zapewnienia płynności finansowej, finansowania działalności obsługiwanych funduszy i programów oraz refinansowania akcji kredytowej,
 - b) związanych z operacjami na rynku międzybankowym dotyczących zarządzania długiem Skarbu Państwa oraz płynnością budżetu państwa,
 - c) związanych z wykonywaniem działalności bankowej przez Bank Gospodarstwa Krajowego, w części dotyczącej:
 - otwierania i prowadzenia rachunków bankowych, przeprowadzania bankowych rozliczeń pieniężnych i działalności na rynku międzybankowym,
 - pozyskiwania środków finansowych dla zapewnienia płynności finansowej oraz refinansowania akcji kredytowej;
- 3) zamawiających publicznych, których głównym celem jest:
- a) oddanie przez tych zamawiających do dyspozycji publicznej sieci telekomunikacyjnej, lub
 - b) eksploatację przez tych zamawiających publicznej sieci telekomunikacyjnej, lub
 - c) świadczenie przez tych zamawiających publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych za pomocą publicznej sieci telekomunikacyjnej;
- 4) zamawiających sektorowych, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1, wykonujących działalność sektorową w zakresie usług pocztowych, o której mowa w art. 6 ust. 6, w celu świadczenia usług:
- a) o wartości dodanej związanych z systemami teleinformatycznymi w rozumieniu ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną, wyłącznie za pomocą takich systemów, w tym bezpiecznego przesyłania kodowanych

dokumentów za pomocą systemów teleinformatycznych, usług zarządzania adresami i przesyłania poleconej poczty elektronicznej,

- b) finansowych, objętych kodami CPV od 66100000-1 do 66720000-3, określonymi w we Wspólnym Słowniku Zamówień, w szczególności przekazów pocztowych i pocztowych przelewów na konto,
 - c) filatelistycznych lub logistycznych;
- 5) instytucję pomostową, o której mowa w art. 2 pkt 26 ustawy z dnia 10 czerwca 2016 r. o Bankowym Funduszu Gwarancyjnym, systemie gwarantowania depozytów oraz przymusowej restrukturyzacji (Dz. U. z 2017 r. poz. 1937 i 2491 oraz z 2018 r. poz. 685, 723, 1637 i 2243), lub podmiot zarządzający aktywami, o którym mowa w art. 2 pkt 46 tej ustawy.

2. Ustawy nie stosuje się do zamówień:

- 1) na usługi Narodowego Banku Polskiego;
- 2) na usługi Banku Gospodarstwa Krajowego, w zakresie bankowej obsługi jednostek, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2, z wyłączeniem jednostek samorządu terytorialnego;
- 3) udzielanych instytucji gospodarki budżetowej przez organ władzy publicznej wykonujący funkcje organu założycielskiego tej instytucji, jeżeli łącznie są spełnione następujące warunki:
 - a) ponad 80% działalności instytucji gospodarki budżetowej dotyczy wykonywania zadań publicznych na rzecz tego organu władzy publicznej, w odniesieniu do średniego przychodu osiągniętego przez instytucję gospodarki budżetowej z tytułu świadczenia usług, dostaw lub robót budowlanych za trzy lata poprzedzające udzielenie zamówienia albo wiarygodnych prognoz, 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,
 - b) organ władzy publicznej sprawuje nad instytucją gospodarki budżetowej kontrolę odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami nieposiadającymi osobowości prawnej, polegającą na wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami instytucji,

- c) przedmiot zamówienia należy do zakresu działalności podstawowej instytucji gospodarki budżetowej określonego zgodnie z art. 26 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych;
- 4) na usługi udzielane przez zamawiającego publicznego innemu zamawiającemu publicznemu, któremu wyłączone prawo do świadczenia tych usług przyznano w drodze ustawy lub innego aktu normatywnego podlegającego publikacji.

3. Do obliczania procentu działalności, o której mowa w ust. 2 pkt 3, stosuje się odpowiednio przepis art. 231 ust. 4.

Art. 11. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień lub konkursów, których przedmiotem są:

- 1) usługi arbitrażowe lub pojednawcze;
- 2) usługi prawne:
 - a) zastępstwa procesowego wykonywanego przez adwokata, radcę prawnego lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2016 r. poz. 1874), w postępowaniu arbitrażowym lub pojednawczym, lub przed sądami, trybunałami lub innymi organami publicznymi państwa członkowskiego Unii Europejskiej, państw trzecich lub przed międzynarodowymi sądami, trybunałami, instancjami arbitrażowymi lub pojednawczymi,
 - b) doradztwa prawnego wykonywanego przez adwokata, radcę prawnego lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej, w zakresie przygotowania postępowań, o których mowa w lit. a, lub gdy zachodzi wysokie prawdopodobieństwo, że sprawa, której dotyczy to doradztwo, stanie się przedmiotem tych postępowań,
 - c) notarialnego poświadczania i uwierzytelniania dokumentów,
 - d) do świadczenia, których wykonawcy są wyznaczani przez sąd lub trybunał danego państwa członkowskiego Unii Europejskiej, lub wyznaczani z mocy prawa w celu wykonania konkretnych zadań pod nadzorem takich trybunałów lub sądów,
 - e) polegające na wykonywaniu władzy publicznej;
- 3) usługi badawcze i rozwojowe objęte kodami CPV od 73000000-2 do 73120000-9, 73300000-5, 73420000-2 i 73430000-5, określonymi we Wspólnym Słowniku Zamówień, chyba że spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) korzyści z tych usług przypadają wyłącznie zamawiającemu na potrzeby jego własnej działalności,
 - b) całość wynagrodzenia za świadczoną usługę wypłaca zamawiający;
- 4) nabycie audycji i materiałów do audycji lub ich opracowanie, produkcja lub koprodukcja, jeżeli są przeznaczone na potrzeby świadczenia audiowizualnych usług medialnych lub radiowych usług medialnych – udzielanych przez dostawców audiowizualnych lub radiowych usług medialnych;
 - 5) zakup czasu antenowego lub audycji od dostawców audiowizualnych lub radiowych usług medialnych;
 - 6) nabycie własności lub innych praw do istniejących budynków lub nieruchomości;
 - 7) usługi finansowe związane z emisją, sprzedażą, kupnem lub zbyciem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych, w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. z 2018 r. poz. 2286, 2243 i 2244), oraz operacje przeprowadzane z Europejskim Instrumentem Stabilności Finansowej i Europejskim Mechanizmem Stabilności;
 - 8) pożyczki lub kredyty, bez względu na to, czy wiążą się one z emisją, sprzedażą, kupnem lub zbyciem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi;
 - 9) usługi w dziedzinie obrony cywilnej, ochrony ludności i zapobiegania niebezpieczeństwom, świadczone przez organizacje lub stowarzyszenia o charakterze niekomercyjnym i objęte kodami CPV 75250000-3, 75251000-0, 75251100-1, 75251110-4, 75251120-7, 75252000-7, 75222000-8, 98113100-9 oraz 85143000-3, określonymi we Wspólnym Słowniku Zamówień, z wyjątkiem usług transportu sanitarnego pacjentów;
 - 10) dostawy uprawnień do emisji do powietrza gazów cieplarnianych i innych substancji, jednostek poświadczonej redukcji emisji oraz jednostek redukcji emisji, w rozumieniu przepisów o handlu uprawnieniami do emisji do powietrza gazów cieplarnianych i innych substancji.

2. Ustawy nie stosuje się do:

- 1) nawiązania stosunku pracy;
- 2) umów koncesji na roboty budowlane oraz koncesji na usługi w rozumieniu ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz. 1920 oraz z 2018 r. poz. 1669 i 1693), chyba że ustawa stanowi inaczej;

- 3) umów, o których mowa w art. 149 ust. 2 ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. – Prawo o szkolnictwie wyższym i nauce (Dz. U. poz. 1668, 2024 i 2245);
- 4) nabywania usług mających na celu realizację zadań z zakresu administracji publicznej oraz zabezpieczenia społecznego, których zasady i tryb świadczenia określają odrębne ustawy.

3. Ustawy nie stosuje się do zamówień związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem:

- 1) procesu wypłat środków gwarantowanych, o których mowa w art. 2 pkt 65 ustawy z dnia 10 czerwca 2016 r. o Bankowym Funduszu Gwarancyjnym, systemie gwarantowania depozytów oraz przymusowej restrukturyzacji, w szczególności usług świadczonych przez podmiot, z którym zostanie zawarta umowa o dokonanie wypłat środków gwarantowanych;
- 2) przymusowej restrukturyzacji albo umorzeniem lub konwersją instrumentów kapitałowych, których przedmiotem jest powierzenie przedsiębiorcy lub przedsiębiorcy zagranicznemu wykonywania pośrednictwa w zakresie czynności wymienionych w art. 5 i art. 6 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe (Dz. U. z 2018 r. poz. 2187, 2243 i 2354) w imieniu i na rzecz banku w restrukturyzacji, oraz czynności związanych z działalnością prowadzoną przez firmę inwestycyjną w restrukturyzacji, w tym z prowadzoną przez nią działalnością maklerską.

Art. 12. Ustawy nie stosuje się do:

- 1) zamówień lub konkursów:
 - a) którym nadano klauzulę zgodnie z przepisami ustawy z dnia z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2018 r. poz. 412, 650, 1000, 1083 i 1669), lub
 - b) jeżeli wymaga tego podstawowy interes bezpieczeństwa państwa, lub
 - c) jeżeli wymaga tego ochrona bezpieczeństwa publicznego, lub
 - d) którym muszą towarzyszyć, na podstawie odrębnych przepisów, szczególne środki bezpieczeństwa– w zakresie, w jakim ochrona podstawowych interesów dotyczących bezpieczeństwa państwa określonych w lit. a-d nie może zostać zagwarantowana w inny sposób niż udzielenie zamówienia bez zastosowania ustawy;
- 2) zamówień, dotyczących produkcji lub handlu bronią, amunicją lub materiałami wojennymi, o których mowa w art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej,

jeżeli wymaga tego podstawowy interes bezpieczeństwa państwa, a udzielenie zamówienia bez zastosowania ustawy nie wpłynie negatywnie na warunki konkurencji na rynku wewnętrznym w odniesieniu do produktów, które nie są przeznaczone wyłącznie do celów wojskowych.

Art. 13. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa:

- 1) podlegających:
 - a) szczególnej procedurze na podstawie umowy międzynarodowej, której stroną jest Rzeczpospolita Polska, zawartej z jednym lub wieloma państwami niebędącymi członkami Unii Europejskiej, lub porozumienia zawieranego na szczeblu ministerialnym,
 - b) szczególnej procedurze na podstawie umowy międzynarodowej, której stroną jest Rzeczpospolita Polska, lub porozumienia zawieranego na szczeblu ministerialnym, związanych ze stacjonowaniem wojsk i dotyczących przedsiębiorców, niezależnie od ich siedziby lub miejsca zamieszkania,
 - c) szczególnej procedurze organizacji międzynarodowej, jeżeli zamówienia muszą być udzielane przez Rzeczpospolitą Polską zgodnie z tą procedurą;
- 2) w przypadku których stosowanie przepisów ustawy zobowiązywałoby zamawiającego do przekazania informacji, których ujawnienie jest sprzeczne z podstawowymi interesami bezpieczeństwa państwa;
- 3) udzielanych do celów działalności wywiadowczej;
- 4) udzielanych w ramach programu współpracy opartego na badaniach i rozwoju, prowadzonych wspólnie przez Rzeczpospolitą Polską i co najmniej jedno państwo członkowskie Unii Europejskiej nad opracowaniem nowego produktu oraz, tam gdzie ma to zastosowanie, do późniejszych etapów całości lub części cyklu życia tego produktu;
- 5) udzielanych w państwie niebędącym członkiem Unii Europejskiej, w tym zakupów cywilnych realizowanych podczas rozmieszczenia sił zbrojnych, oraz sił, do których podstawowych zadań należy ochrona bezpieczeństwa, w przypadku gdy względy operacyjne wymagają ich udzielenia wykonawcom usytuowanym w strefie prowadzenia działań;
- 6) udzielanych przez rząd Rzeczypospolitej Polskiej rządowi innego państwa związanych z:

- a) dostawami sprzętu wojskowego lub newralgicznego sprzętu,
 - b) robotami budowlanymi i usługami bezpośrednio związanymi z takim sprzętem, lub
 - c) robotami budowlanymi i usługami do szczególnych celów wojskowych lub newralgicznymi robotami budowlanymi lub usługami;
- 7) których przedmiotem są usługi finansowe, z wyjątkiem usług ubezpieczeniowych.

2. Przez zakupy cywilne należy rozumieć zamówienia inne niż zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, które obejmują zamówienia na dostawy niewojskowe, roboty budowlane lub usługi do celów logistycznych.

Art. 14. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa lub konkursów:

- 1) w całości finansowanych przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansującą, jeżeli zamawiający stosuje do nich inną, niż określona ustawą, procedurę organizacji międzynarodowej lub międzynarodowej instytucji finansującej;
- 2) w ponad 50% finansowanych przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansującą, jeżeli uzgodniono z nimi zastosowanie do tych zamówień lub konkursów innej, niż określona ustawą, procedury organizacji międzynarodowej lub międzynarodowej instytucji finansującej.

2. Zamawiający nie może korzystać z zasad, procedur, programów, układów lub zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, o których mowa w art. 12 i art. 13, w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

3. W przypadku zamówień, o których mowa w art. 13 ust. 1 pkt 4, zamawiający po wszczęciu programu jest obowiązany informować Komisję Europejską o części wydatków na badania i rozwój dotyczących ogólnych kosztów programu współpracy, porozumieniu dotyczącym podziału kosztów oraz o planowanych zamówieniach dla każdego państwa członkowskiego.

Art. 15. Rada Ministrów określi, w drodze rozporządzenia, na wniosek Ministra Obrony Narodowej i ministra właściwego do spraw wewnętrznych, w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw zagranicznych oraz ministrem właściwym do spraw gospodarki, tryb postępowania w sprawie oceny występowania podstawowego interesu bezpieczeństwa państwa, mając na uwadze obowiązek zapewnienia prawidłowego stosowania przepisu art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej oraz potrzebę zapewnienia bezpieczeństwa

dostaw sprzętu wojskowego, a także właściwego wykonywania napraw i remontów posiadanego sprzętu wojskowego.

Rozdział 2

Zasady udzielania zamówień

Art. 16. 1. Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób:

- 1) zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców;
- 2) przejrzysty;
- 3) proporcjonalny, w szczególności:
 - a) zapewniając, aby warunki zamówienia były odpowiednie do przedmiotu zamówienia,
 - b) żądając od wykonawców wyłącznie podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych oraz innych oświadczeń lub dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania.

2. 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. 17. 1. Zamawiający udziela zamówienia w sposób zapewniający:

- 1) najlepszą jakość dostaw, usług, oraz robót budowlanych, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację, oraz
- 2) najlepszy stosunek nakładów do efektów, w tym efektów społecznych, środowiskowych oraz gospodarczych, zamówienia.

2. Zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy.

3. Czynności związane z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia wykonują osoby zapewniające bezstronność i obiektywizm.

Art. 18. 1. Postępowanie o udzielenie zamówienia jest jawne.

2. Zamawiający może ograniczyć dostęp do informacji związanych z postępowaniem o udzielenie zamówienia tylko w przypadkach określonych w ustawie.

3. Nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2018 r. poz. 419 i 1637), jeżeli wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane oraz wykazał, iż zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Wykonawca nie może zastrzec informacji, o których mowa w art. 252 ust. 3.

4. Zamawiający może określić w dokumentach zamówienia wymogi dotyczące zachowania poufnego charakteru informacji przekazanych wykonawcy w toku postępowania.

5. Jeżeli jest to uzasadnione ochroną prywatności lub interesem publicznym, zamawiający może nie ujawniać:

- 1) danych osobowych, w przypadku zamówienia udzielonego na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 2,
 - 2) wysokości wynagrodzenia, w przypadku zamówienia udzielonego na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 1
- w zakresie dostaw lub usług, z zakresu działalności kulturalnej związanej z organizacją wystaw, koncertów, konkursów, festiwali, widowisk, spektakli teatralnych, przedsięwzięć z zakresu edukacji kulturalnej lub z gromadzeniem materiałów bibliotecznych przez biblioteki lub muzealiów, a także z zakresu działalności archiwalnej związanej z gromadzeniem materiałów archiwalnych, jeżeli zamówienia te nie służą wyposażaniu zamawiającego w środki trwałe przeznaczone do bieżącej obsługi jego działalności, o ile wykonawca, przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego, zastrzegł, że dane te nie mogą być udostępniane.

6. Zamawiający udostępnia dane osobowe, o których mowa w art. 10 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz. Urz. UE L 119 z 4.05.2016, str. 1, z późn. zm.⁷⁾), zwanego dalej „rozporządzeniem 2016/679”, w celu umożliwienia korzystania ze środków ochrony prawnej, o których mowa w dziale IX, do upływu terminu na ich wniesienie.

⁷⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 127 z 23.05.2018, str. 2.

Art. 19. 1. Zamawiający może realizować obowiązek informacyjny, o którym mowa w art. 13 ust. 1-3 rozporządzenia 2016/679, przez zamieszczenie wymaganych informacji w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia.

2. Skorzystanie przez osobę, której dane osobowe dotyczą, z uprawnienia do sprostowania lub uzupełnienia, o którym mowa w art. 16 rozporządzenia 2016/679, nie może skutkować zmianą wyniku postępowania o udzielenie zamówienia, ani zmianą postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego w zakresie niezgodnym z ustawą.

3. W postępowaniu o udzielenie zamówienia zgłoszenie żądania ograniczenia przetwarzania, o którym mowa w art. 18 ust. 1 rozporządzenia 2016/679, nie ogranicza przetwarzania danych osobowych do czasu zakończenia tego postępowania.

4. Zamawiający informuje o ograniczeniach stosowania przepisów rozporządzenia 2016/679, o których mowa w ust. 2 i 3 i art. 83 ust. 4, na stronie internetowej prowadzonego postępowania oraz w ogłoszeniu o zamówieniu, w dokumentach zamówienia lub w inny sposób dostępny dla osoby, której dane osobowe dotyczą.

5. Zamawiający przetwarza dane osobowe zebrane w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób gwarantujący zabezpieczenie przed ich bezprawnym rozpowszechnianiem.

Art. 20. 1. Postępowanie o udzielenie zamówienia, z zastrzeżeniem wyjątków przewidzianych w ustawie, prowadzi się pisemnie, przez co należy rozumieć przy użyciu słów lub cyfr, które można odczytać i powielić, w tym przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

2. Postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzi się w języku polskim.

3. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może wyrazić zgodę na złożenie wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczeń, oferty, oferty wstępnej lub innych dokumentów również w jednym z języków powszechnie używanych w handlu międzynarodowym lub języku kraju, w którym zamówienie jest udzielane.

4. W przypadku zamówień udzielanych na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, jeżeli zamawiający dopuszcza składanie wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczeń, ofert, lub innych dokumentów w języku powszechnie używanym w handlu międzynarodowym zgodnie z ust. 2, wykonawca przedkłada wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczeniem, ofertą, lub innym dokumentem tłumaczenie tego wniosku, oświadczenia, oferty, lub dokumentu na język polski.

5. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może sporządzać dokumenty oraz dokonywać niektórych czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w szczególności prowadzić dialog, dodatkowo również w jednym z języków powszechnie używanych w handlu międzynarodowym lub języku kraju, w którym zamówienie jest udzielane.

Art. 21. Do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia i konkursie oraz do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1025, 1104, 1629, 2073 i 2244 oraz z 2019 r. poz. 80), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Rozdział 3

Polityka zakupowa państwa

Art. 22. 1. Polityka zakupowa państwa określa priorytetowe działania Rzeczypospolitej Polskiej w obszarze zamówień publicznych, a także pożądany kierunek działań zamawiających w zakresie udzielanych zamówień, który obejmuje w szczególności zakup innowacyjnych lub zrównoważonych produktów oraz usług, z uwzględnieniem:

- 1) aspektów normalizacyjnych;
- 2) kalkulacji kosztów w cyklu życia produktów;
- 3) społecznej odpowiedzialności przedsiębiorców;
- 4) upowszechniania dobrych praktyk i narzędzi zakupowych.

2. W polityce zakupowej państwa, określając planowane działania administracji rządowej, uwzględnia się cele i kierunki określone w średniookresowej strategii rozwoju kraju.

Art. 23. Politykę zakupową państwa opracowuje się raz na 4 lata.

Art. 24. Politykę zakupową państwa przyjmuje Rada Ministrów, w drodze uchwały, na wniosek ministra właściwego do spraw gospodarki.

Art. 25. Minister właściwy do spraw gospodarki przygotowuje projekt polityki zakupowej państwa i koordynuje jej realizację.

Art. 26. 1. Zamawiający, będący centralnym organem administracji rządowej, sporządza strategię zarządzania dla poszczególnych kategorii zakupowych, w której określa zamówienia o charakterze kluczowym dla realizacji polityki zakupowej państwa.

2. Strategia zarządzania, o której mowa w ust. 1, musi być zgodna z polityką zakupową państwa.

Art. 27. 1. Zamawiający publiczni, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2, oraz ich związki, nie później niż w terminie 30 dni od dnia przyjęcia budżetu lub planu finansowego przez uprawniony organ, sporządzają plany postępowań o udzielenie zamówień, jakie przewidują przeprowadzić w danym roku finansowym oraz zamieszczają je w Biuletynie Zamówień Publicznych, na zasadach określonych w dziale VI, oraz na profilu nabywcy.

2. Plany postępowań o udzielenie zamówień, w Biuletynie Zamówień Publicznych oraz na profilu nabywcy, mogą zamieszczać również zamawiający, inni niż określani w ust. 1.

3. Plan, o którym mowa w ust. 1, zawiera w szczególności informacje dotyczące:

- 1) przedmiotu zamówienia;
- 2) rodzaju zamówienia według podziału na zamówienia na roboty budowlane, dostawy lub usługi;
- 3) przewidywanego trybu albo procedury udzielenia zamówienia;
- 4) orientacyjnej wartości zamówienia;
- 5) przewidywanego terminu wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia.

4. Zamawiający aktualizuje plan, o którym mowa w ust. 1, raz na kwartał w danym roku kalendarzowym. Aktualizację planu zamieszcza się w Biuletynie Zamówień Publicznych oraz na profilu nabywcy.

5. Informacji o planowanych postępowaniach o udzielenie zamówień nie zamieszcza się, jeżeli wymaga tego ochrona informacji niejawnych.

Rozdział 4

Stosowanie przepisów ustawy do zamówień o charakterze mieszanym

Art. 28. 1. Jeżeli zamówienie jest podzielne na części oraz obejmuje równocześnie:

- 1) części, do których mają zastosowanie różne przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych, lub

- 2) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, oraz części, do których tych przepisów nie stosuje się

– zamawiający może udzielić zamówienia w częściach lub jednego zamówienia.

2. W przypadku udzielania zamówienia w częściach, do udzielenia każdego zamówienia stosuje się przepisy ustawy właściwe dla danej części, z uwzględnieniem przepisów art. 33 i art. 34 ust. 2.

3. W przypadku udzielania jednego zamówienia:

- 1) można nie stosować przepisów ustawy, jeżeli zamówienie obejmuje część, wobec której zachodzą przesłanki, o których mowa w art. 12, a udzielenie jednego zamówienia jest uzasadnione obiektywnymi przyczynami;
- 2) stosuje się przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, jeżeli zamówienie obejmuje część, do której mają zastosowanie te przepisy, a udzielenie jednego zamówienia jest uzasadnione obiektywnymi przyczynami;
- 3) stosuje się przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień sektorowych, w przypadku gdy:
 - a) zamówienie obejmuje część, do której mają zastosowanie te przepisy, a jej wartość jest równa lub przekracza progi unijne,
 - b) zamówienie obejmuje część, o której mowa w lit. a, oraz część do której mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi, z uwzględnieniem pkt 1 i 2;
- 4) stosuje się przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych, jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie część, do której mają zastosowanie te przepisy, oraz część, do której mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 5) jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie część, do której nie stosuje się przepisów ustawy, oraz część, do której mają zastosowanie jej przepisy, stosuje się przepisy ustawy właściwe dla części, do której mają zastosowanie przepisy ustawy, niezależnie od wartości części, do której nie stosuje się przepisów ustawy.

4. Zamawiający nie może udzielić jednego zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

Art. 29. 1. Jeżeli zamówienie jest niepodzielne na części oraz obejmuje równocześnie elementy, do których mają zastosowanie różne przepisy ustawy, dotyczące udzielania

zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych, lub elementy, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, i do których tych przepisów nie stosuje się, do udzielenia tego zamówienia:

- 1) stosuje się przepisy właściwe ze względu na główny przedmiot zamówienia, z tym że, jeżeli zamówienie obejmuje jednocześnie elementy koncesji na usługi i zamówienia na dostawy, główny przedmiot określa się przez ustalenie, która z wartości danych usług lub dostaw jest wyższa;
- 2) nie stosuje się przepisów ustawy, jeżeli zamówienie obejmuje elementy, w stosunku do których zachodzą przesłanki, o których mowa w art. 12;
- 3) stosuje się przepisy dotyczące zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, jeżeli zamówienie nie jest objęte wyłączeniem przepisów ustawy.

2. Zamówienie jest niepodzielne na części, jeżeli ze względów technicznych, organizacyjnych lub ekonomicznych tworzy nierozdzielalną całość.

Art. 30. 1. Jeżeli zamówienie służy jednocześnie wykonywaniu działalności sektorowej, o której mowa w art. 6, oraz wykonywaniu innego lub innych niż działalność sektorowa rodzajów działalności, zamawiający może udzielić odrębnych zamówień w celu wykonywania poszczególnych rodzajów działalności lub jednego zamówienia.

2. Do udzielenia odrębnych zamówień stosuje się przepisy ustawy właściwe ze względu na rodzaj działalności, któremu służy każde zamówienie.

3. Do udzielenia jednego zamówienia stosuje się przepisy ustawy właściwe ze względu na rodzaj działalności, którego zamówienie głównie dotyczy. Jeżeli zamówienie dotyczy równocześnie działalności sektorowej, o której mowa w art. 6, oraz działalności obejmującej aspekty obronności i bezpieczeństwa, stosuje się odpowiednio art. 28 ust. 3 pkt 1 i 2.

4. Zamawiający nie może udzielić jednego zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

5. Jeżeli obiektywnie nie jest możliwe określenie, którego rodzaju działalności głównie dotyczy zamówienie, do udzielenia zamówienia stosuje się:

- 1) przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych, jeżeli do jednego z rodzajów działalności, którego to zamówienie dotyczy, mają zastosowanie te przepisy, a do drugiego przepisy dotyczące udzielania zamówień sektorowych;
- 2) przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień sektorowych, jeżeli zamówienie dotyczy równocześnie działalności sektorowej, o której mowa w art. 6, oraz:

- a) działalności, do której mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi, albo
- b) działalności, do której nie mają zastosowania ani przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych, ani przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi.

Art. 31. 1. Jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie usługi, dostawy lub roboty budowlane, do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy ustawy dotyczące głównego przedmiotu zamówienia.

2. Jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie:

- 1) usługi i dostawy, lub
 - 2) usługi społeczne oraz inne szczególne usługi
- do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy ustawy dotyczące tego przedmiotu zamówienia, którego szacunkowa wartość jest wyższa.

Rozdział 5

Szacowanie wartości zamówienia i konkursu

Art. 32. Podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy bez podatku od towarów i usług, ustalone z należytą starannością.

Art. 33. 1. Jeżeli zamawiający udziela zamówienia w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, lub dopuszcza możliwość składania ofert częściowych, wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia.

2. W przypadku udzielenia zamówień w częściach, zamawiający może stosować przepisy właściwe dla wartości części zamówienia, jeżeli wartość tej części jest mniejsza niż wyrażona w złotych równowartość kwoty 80 000 euro dla dostaw lub usług oraz 1 000 000 euro dla robót budowlanych, pod warunkiem, że łączna wartość tych części wynosi nie więcej niż 20% wartości zamówienia.

Art. 34. 1. Zamawiający nie może, w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, zaniżać wartości zamówienia lub konkursu, lub wybierać sposobu obliczania wartości zamówienia.

2. Zamawiający nie może dzielić zamówienia na odrębne zamówienia, jeżeli prowadzi to do uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

Art. 35. 1. Jeżeli zamawiający przewiduje udzielenie zamówień, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 7 i 8, art. 369 pkt 2 lit. b i c lub art. 393 ust. 1 pkt 4 i 5, przy ustalaniu wartości zamówienia uwzględnia się także wartość tych zamówień.

2. Przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji oraz wznowień.

3. Wartością partnerstwa innowacyjnego jest maksymalna wartość wszystkich działań w procesie badawczo-rozwojowym, które mają zostać przeprowadzone w ramach każdego z etapów planowanego partnerstwa, oraz wszystkich dostaw, usług lub robót budowlanych, które mają być opracowane i zamówione na koniec partnerstwa.

4. Jeżeli w dialogu konkurencyjnym i partnerstwie innowacyjnym zamawiający przewiduje nagrody, ich wartość uwzględnia się w szacunkowej wartości zamówienia.

Art. 36. 1. Wartością dynamicznego systemu zakupów jest łączna wartość zamówień objętych tym systemem, których zamawiający zamierza udzielić w okresie trwania dynamicznego systemu zakupów.

2. Wartością umowy ramowej jest łączna wartość zamówień, których zamawiający zamierza udzielić w okresie trwania umowy ramowej.

3. Wartością konkursu jest wartość nagród oraz wartość zwrotu kosztów przewidzianych dla uczestników konkursu w przypadkach, o których mowa w art. 314 ust. 2 pkt 14 i 16.

4. Wartością konkursu, w którym nagrodą jest zaproszenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia, jest wartość tego zamówienia oraz wartość nagród dodatkowych, jeżeli zamawiający przewidział takie nagrody.

Art. 37. Jeżeli wyodrębniona jednostka organizacyjna zamawiającego, posiadająca samodzielność finansową udziela zamówienia związanego z jej własną działalnością, wartość udzielanego zamówienia ustala się odrębnie od wartości zamówień udzielanych przez inne jednostki organizacyjne tego zamawiającego posiadające samodzielność finansową.

Art. 38. 1. Wartość zamówienia na roboty budowlane ustala się na podstawie:

- 1) kosztorysu inwestorskiego sporządzanego na etapie opracowania dokumentacji projektowej albo na podstawie planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym, jeżeli przedmiotem zamówienia jest wykonanie

robót budowlanych w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane (Dz. U. z 2018 r. poz. 1202, 1276, 1496, 1669 i 2245 oraz z 2019 r. poz. 51);

- 2) planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym, jeżeli przedmiotem zamówienia jest zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane;
- 3) dokumentów, o których mowa w pkt 1 i 2, lub innych wiarygodnych dokumentów, jeżeli przedmiotem zamówienia jest realizacja obiektu budowlanego za pomocą dowolnych środków, zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego.

2. Przy obliczaniu wartości zamówienia na roboty budowlane uwzględnia się także wartość dostaw i usług oddanych przez zamawiającego do dyspozycji wykonawcy, o ile są one niezbędne do wykonania tych robót budowlanych.

3. Minister właściwy do spraw budownictwa, planowania i zagospodarowania przestrzennego oraz mieszkalnictwa określi, w drodze rozporządzenia:

- 1) metody i podstawy sporządzania kosztorysu inwestorskiego,
- 2) metody i podstawy obliczania planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym,
- 3) metody i podstawy obliczania wartości zamówienia na roboty budowlane na podstawie dokumentów, o których mowa w ust. 1 pkt 3

– uwzględniając dane techniczne, technologiczne i organizacyjne, mające wpływ na wartość zamówienia.

Art. 39. 1. Podstawą ustalenia wartości zamówienia o charakterze ciągłym, na usługi lub dostawy, lub podlegającego wznowieniu w określonym czasie jest łączna wartość tych zamówień:

- 1) udzielonych w terminie poprzednich 12 miesięcy lub w poprzednim roku budżetowym lub roku obrotowym, z uwzględnieniem zmian ilościowych zamawianych usług lub dostaw oraz prognozowanego na dany rok średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem, albo
- 2) których zamawiający zamierza udzielić w terminie 12 miesięcy następujących po pierwszej usłudze lub dostawie.

2. Jeżeli zamówienia na dostawy na podstawie umowy dzierżawy, najmu lub leasingu udziela się na czas:

- 1) nieoznaczony lub, których okres obowiązywania nie może być oznaczony, wartością zamówienia jest wartość miesięczna pomnożona przez 48;
- 2) oznaczony:
 - a) nie dłuższy niż 12 miesięcy, wartością zamówienia jest wartość ustalona z uwzględnieniem okresu wykonywania zamówienia,
 - b) dłuższy niż 12 miesięcy, wartością zamówienia jest wartość ustalona z uwzględnieniem okresu wykonywania zamówienia, z uwzględnieniem również wartości końcowej przedmiotu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

3. Podstawą ustalenia wartości zamówienia na usługi, których łączna cena nie może być określona, jest:

- 1) całkowita wartość zamówienia przez cały okres jego realizacji – w przypadku zamówień udzielanych na okres oznaczony nie dłuższy niż 48 miesięcy;
- 2) wartość miesięczna zamówienia pomnożona przez 48 – w przypadku zamówień udzielanych na czas nieoznaczony lub oznaczony dłuższy niż 48 miesięcy.

4. Jeżeli zamówienie obejmuje:

- 1) usługi bankowe lub inne usługi finansowe, wartością zamówienia są opłaty, prowizje, odsetki i inne podobne świadczenia;
- 2) usługi ubezpieczeniowe, wartością zamówienia jest należna składka oraz inne rodzaje wynagrodzenia;
- 3) usługi projektowania, wartością zamówienia jest wynagrodzenie, opłaty, należne prowizje i inne podobne świadczenia.

Art. 40. 1. Ustalenia wartości zamówienia dokonuje się nie wcześniej niż 3 miesiące przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są dostawy lub usługi, oraz nie wcześniej niż 6 miesięcy przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli przedmiotem zamówienia są roboty budowlane, z tym że w przypadku zamówień udzielanych w częściach powyższe terminy odnoszą się do wszczęcia pierwszego z postępowań.

2. Jeżeli po ustaleniu wartości zamówienia nastąpiła zmiana okoliczności mających wpływ na dokonane ustalenie, zamawiający przed wszczęciem postępowania dokonuje zmiany wartości zamówienia.

Rozdział 6

Zamawiający i wykonawcy

Oddział 1

Zamawiający

Art. 41. 1. Zamawiający ponosi odpowiedzialność za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia oraz organizację konkursu.

2. Zamawiający może powierzyć przygotowanie lub przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia lub organizację konkursu, w ramach pomocniczych działań zakupowych, własnej jednostce organizacyjnej lub osobie trzeciej.

3. Pomocnicze działania zakupowe polegają na zapewnieniu zamawiającemu wsparcia w związku z udzielaniem zamówienia lub organizacją konkursu, w szczególności przez:

- 1) zapewnienie infrastruktury technicznej umożliwiającej zamawiającemu udzielanie zamówień lub zawieranie umów ramowych;
- 2) doradztwo dotyczące przygotowania lub przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu;
- 3) przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia lub przeprowadzanie go, w imieniu i na rzecz zamawiającego.

4. Podmioty, o których mowa w ust. 2, realizując pomocnicze działania zakupowe, o których mowa w ust. 3 pkt 3, działają jako pełnomocnicy zamawiającego.

Art. 42. 1. Zamawiający mogą wspólnie przygotować, przeprowadzić postępowanie lub konkurs lub udzielić zamówienia, zawrzeć umowę ramową, ustanowić dynamiczny system zakupów, lub udzielać zamówień na podstawie umowy ramowej lub objętych dynamicznym systemem zakupów, w szczególności przez:

- 1) wspólne przygotowanie i przeprowadzenie postępowania;
- 2) wspólne przygotowanie postępowania i indywidualne jego prowadzenie przez każdego z zamawiających;
- 3) wspólne prowadzenie postępowania przez kilku zamawiających;
- 4) powierzenie jednemu z zamawiających przygotowania postępowania lub wykonywania czynności w tym postępowaniu w imieniu i na rzecz pozostałych zamawiających.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1, zamawiający zawierają porozumienie, w którym określają, w szczególności:

- 1) strony oraz zakres porozumienia;

- 2) przedmiot zamówienia udzielanego wspólnie przez zamawiających stanowiącego sumę ich zapotrzebowań, sposób sporządzenia jego opisu i oszacowania;
- 3) zasady wspólnego przygotowania lub prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, lub udzielenia zamówienia, w tym wyznaczenie zamawiającego upoważnionego do przeprowadzenia postępowania lub konkursu lub udzielenia zamówienia w ich imieniu i na ich rzecz oraz zakres jego upoważnienia;
- 4) podział praw i obowiązków między zamawiających;
- 5) zasady wzajemnych rozliczeń między nimi z tego tytułu, w tym pokrycia kosztów czynności postępowania;
- 6) termin obowiązywania porozumienia;
- 7) sposób rozstrzygania sporów między stronami;
- 8) możliwość zmiany porozumienia.

3. Każdy z zamawiających wspólnie przeprowadzających postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs odpowiada za zgodność tego postępowania lub konkursu z ustawą.

4. Jeżeli postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs nie jest w całości przygotowywane lub prowadzone w imieniu i na rzecz wszystkich zamawiających:

- 1) każdy zamawiający ponosi odpowiedzialność za wypełnienie swoich obowiązków wynikających z ustawy w zakresie części postępowania lub konkursu, które przygotowuje lub prowadzi w swoim imieniu i na swoją rzecz;
- 2) wszyscy zamawiający ponoszą odpowiedzialność za wypełnienie obowiązków wynikających z ustawy w części postępowania lub konkursu, która jest przygotowywana lub prowadzona w imieniu i na rzecz wszystkich zamawiających.

5. Przepisy dotyczące zamawiającego stosuje się odpowiednio do zamawiających, o których mowa w ust. 1.

Art. 43. Prezes Rady Ministrów może, w drodze zarządzenia, wyznaczyć spośród organów administracji rządowej lub jednostek organizacyjnych podległych tym organom lub przez nie nadzorowanych, zamawiającego, który będzie właściwy do przeprowadzenia postępowania lub udzielenia zamówienia na rzecz tych jednostek, a także może określić sposób współdziałania z wyznaczonym zamawiającym.

Art. 44. Minister kierujący działem administracji rządowej może, w drodze zarządzenia, wyznaczyć spośród podległych jemu jednostek organizacyjnych lub przez niego nadzorowanych, zamawiającego, który będzie właściwy do przeprowadzenia postępowania

lub udzielenia zamówienia na rzecz tych jednostek, a także może określić sposób współdziałania z wyznaczonym zamawiającym.

Art. 45. Organ wykonawczy jednostki samorządu terytorialnego może wyznaczyć, spośród podległych sobie jednostek, zamawiającego, który będzie właściwy do przeprowadzenia postępowania lub udzielenia zamówienia na rzecz tych jednostek, a także może określić sposób współdziałania z wyznaczonym zamawiającym.

Art. 46. 1. Zamawiający mogą wspólnie z zamawiającymi mającymi siedzibę w innych państwach członkowskich Unii Europejskiej przygotować i przeprowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs, zawrzeć umowę ramową, obsługiwać dynamiczny system zakupów lub udzielać zamówień na podstawie umowy ramowej lub objętych dynamicznym systemem zakupów.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1, zamawiający zawierają porozumienie, w którym określają:

- 1) obowiązki stron, ich podział i mające zastosowanie przepisy państw, w których zamawiający mają siedzibę,
- 2) organizację postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, zawarcia umowy ramowej lub ustanowienia dynamicznego systemu zakupów, w tym kwestie przygotowania i przeprowadzenia tego postępowania lub konkursu, podziału zamawianych robót budowlanych, dostaw lub usług oraz zawarcia umów

– o ile nie zostało to uregulowane w umowie międzynarodowej zawartej między Rzeczpospolitą Polską a państwami członkowskimi Unii Europejskiej.

3. Podział obowiązków i mające zastosowanie przepisy wskazuje się w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia dotyczących wspólnie udzielanych zamówień lub organizowanych konkursów.

4. Zamawiający nie stosuje przepisów ustawy do czynności, o których mowa w ust. 1, jeżeli zastosowanie mają przepisy innego państwa członkowskiego Unii Europejskiej.

Art. 47. 1. Zamawiający mogą, w drodze porozumienia, utworzyć wspólny podmiot z zamawiającymi posiadającymi siedzibę w innych państwach członkowskich Unii Europejskiej, w szczególności europejskie ugrupowanie współpracy terytorialnej, o którym mowa w rozporządzeniu (WE) nr 1082/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 5 lipca

2006 r. w sprawie europejskiego ugrupowania współpracy terytorialnej (EUWT) (Dz. Urz. UE L 210 z 31.07.2006, str. 19, z późn. zm.⁸⁾).

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, właściwy organ wspólnego podmiotu wskazuje przepisy krajowe obowiązujące w jednym z państw członkowskich Unii Europejskiej, które będą miały zastosowanie do przygotowywania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub do organizacji konkursu, zawierania umów ramowych oraz ustanawiania dynamicznego systemu zakupów przez wspólny podmiot, z tym że zastosowanie mogą mieć wyłącznie przepisy krajowe państwa członkowskiego Unii Europejskiej, w którym wspólny podmiot ma siedzibę albo prowadzi swoją działalność.

Art. 48. 1. Udzielanie zamówień, zawieranie umów ramowych, ustanawianie dynamicznych systemów zakupów lub przeprowadzanie konkursów może być realizowane przez centralnego zamawiającego, którym jest zamawiający prowadzący stałą działalność w zakresie:

- 1) nabywania produktów lub usług z przeznaczeniem ich odsprzedaży zamawiającym;
- 2) udzielania zamówień, których przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, w imieniu lub na rzecz zamawiających, albo obsługi dynamicznych systemów zakupów lub zawierania umów ramowych, w celu korzystania z nich przez zamawiających do udzielania zamówień na roboty budowlane, dostawy lub usługi.

2. Centralny zamawiający odpowiada za zgodność z ustawą udzielania przez siebie zamówień, zawierania umów ramowych, ustanawiania dynamicznych systemów zakupów oraz przeprowadzania konkursów.

3. Zamawiający nie stosują przepisów ustawy do nabywania:

- 1) od centralnego zamawiającego produktów lub usług, a przypadku zamówień sektorowych także robót budowlanych, odpłatnych usług w zakresie określonym w ust. 1 oraz odpłatnych pomocniczych działań zakupowych w związku ze świadczeniem takich usług;
- 2) robót budowlanych, produktów lub usług od wykonawców, którym zostały udzielone zamówienia przez centralnego zamawiającego w imieniu lub na rzecz tych zamawiających.

⁸⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 347 z 20.12.2013, str. 303; Dz. Urz. UE L 330 z 03.12.2016, str. 5.

Art. 49. Zamawiający odpowiadają za zgodność z ustawą postępowań przeprowadzanych przez nich w celu udzielania zamówień w ramach dynamicznego systemu zakupów obsługiwanego przez centralnego zamawiającego albo na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego w przypadku przeprowadzania postępowania o udzielanie zamówienia lub wskazywania przez zamawiającego wykonawców zamówień.

Art. 50. Prezes Rady Ministrów może, w drodze zarządzenia, wyznaczyć centralnego zamawiającego spośród organów administracji rządowej lub jednostek organizacyjnych podległych tym organom lub przez nie nadzorowanych, oraz polecić zamawiającym z administracji rządowej nabywanie określonych rodzajów zamówień od centralnego zamawiającego lub od wykonawców wybranych przez centralnego zamawiającego oraz udzielanie zamówień na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego lub objętych dynamicznym systemem zakupów obsługiwanych przez centralnego zamawiającego, a także może określić sposób współdziałania z centralnym zamawiającym.

Art. 51. Minister kierujący działem administracji rządowej może, w drodze zarządzenia, wyznaczyć centralnego zamawiającego spośród podległych mu jednostek organizacyjnych lub przez niego nadzorowanych, a także polecić tym jednostkom nabywanie określonych rodzajów zamówień od centralnego zamawiającego lub od wykonawców wybranych przez centralnego zamawiającego oraz udzielanie zamówień na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego lub objętych dynamicznym systemem zakupów obsługiwanych przez centralnego zamawiającego a także może określić sposób współdziałania z centralnym zamawiającym.

Art. 52. Organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego może, w drodze uchwały, wyznaczyć albo powołać centralnego zamawiającego, polecić podległym jednostkom nabywanie określonych rodzajów zamówień od centralnego zamawiającego oraz udzielanie zamówień na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego lub objętych dynamicznym systemem zakupów obsługiwanych przez centralnego zamawiającego oraz a także określić sposób współdziałania z centralnym zamawiającym.

Art. 53. 1. Centralny zamawiający przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia oraz konkurs przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, zgodnie z zasadami określonymi w rozdziale 7.

2. Centralny zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o ustanowieniu dynamicznego systemu zakupów, czy z obsługiwanego przez niego dynamicznego systemu zakupów będą mogli korzystać inni zamawiający.

Art. 54. 1. Zamawiający może korzystać z usług centralnego zamawiającego mającego siedzibę w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej w zakresie nabywania produktów lub usług z przeznaczeniem ich odsprzedaży zamawiającym.

2. Usługi centralnego zamawiającego, o którym mowa w ust. 1, podlegają przepisom z zakresu zamówień publicznych obowiązującym w tym państwie członkowskim, w którym znajduje się siedziba centralnego zamawiającego.

3. Do udzielania zamówień objętych dynamicznym systemem zakupów, do udzielania zamówień na podstawie umowy ramowej oraz do wskazania wykonawców zamówień na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego, o którym mowa w ust. 1, stosuje się przepisy obowiązujące w państwie członkowskim Unii Europejskiej, w którym siedzibę posiada ten zamawiający.

Art. 55. Zamawiający nie może udzielać zamówień i przeprowadzać konkursów wspólnie z zamawiającym mającym siedzibę w innym państwie Unii Europejskiej, ani korzystać z możliwości nabywania usług i produktów od centralnego zamawiającego mającego siedzibę w innym państwie Unii Europejskiej, w celu unikania stosowania przepisów ustawy, zgodnych z prawem Unii Europejskiej.

Art. 56. 1. Za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia odpowiada kierownik zamawiającego.

2. Osoby inne niż kierownik zamawiającego odpowiadają za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w zakresie, w jakim powierzono im czynności w postępowaniu oraz czynności związane z przygotowaniem postępowania. Kierownik zamawiającego może powierzyć pracownikom zamawiającego, pisemnie, wykonywanie zastrzeżonych dla niego czynności, określonych w niniejszym rozdziale.

3. Jeżeli przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie przepisów odrębnych jest zastrzeżone dla organu innego niż kierownik zamawiającego, przepisy dotyczące kierownika zamawiającego stosuje się odpowiednio do tego organu.

Art. 57. 1. Jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza progi unijne, kierownik zamawiającego powołuje komisję do przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia, zwaną dalej „komisją przetargową”.

2. Jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż progi unijne, kierownik zamawiającego może powołać komisję przetargową.

3. Komisja przetargowa może mieć charakter stały lub być powoływana do przygotowania i przeprowadzenia określonych postępowań.

Art. 58. 1. Komisja przetargowa jest zespołem pomocniczym kierownika zamawiającego, powoływanym do oceny spełniania przez wykonawców warunków udziału w postępowaniu, kryteriów selekcji i braku podstaw wykluczenia oraz do badania i oceny ofert.

2. Kierownik zamawiającego może także powierzyć komisji przetargowej dokonanie innych, niż określone w ust. 1, czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz czynności związanych z przygotowaniem tego postępowania. Przepisy niniejszego rozdziału stosuje się odpowiednio.

3. Komisja przetargowa w szczególności przedstawia kierownikowi zamawiającego propozycje odrzucenia oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz wyboru najkorzystniejszej oferty, a także w zakresie, o którym mowa w ust. 1, występuje z wnioskiem o unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 59. 1. Członków komisji przetargowej powołuje i odwołuje kierownik zamawiającego.

2. Komisja przetargowa składa się z co najmniej trzech osób.

3. Kierownik zamawiającego określa organizację, skład, tryb pracy oraz zakres obowiązków członków komisji przetargowej, mając na celu zapewnienie sprawności jej działania, indywidualizacji odpowiedzialności jej członków za wykonywane czynności oraz przejrzystości jej prac.

4. Jeżeli dokonanie określonych czynności związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia wymaga wiadomości specjalnych, kierownik zamawiającego, z własnej inicjatywy lub na wniosek komisji przetargowej, może powołać biegłych.

Art. 60. 1. W przypadku zamówienia na roboty budowlane lub usługi, którego wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 1 000 000 euro, do

nadzoru nad realizacją udzielonego zamówienia powołuje się zespół osób, zwany dalej „zespołem”.

2. Zespół powoływany jest dla jednego lub więcej powiązanych ze sobą zamówień.

3. Do zespołu jest powoływanych co najmniej dwóch członków komisji przetargowej, o ile komisja przetargowa została powołana.

4. Zespołu nie powołuje się, jeżeli zamawiający w inny sposób zapewnia udział co najmniej dwóch członków komisji przetargowej w nadzorze nad realizacją udzielonego zamówienia.

Art. 61. 1. Kierownik zamawiającego, członek komisji przetargowej oraz inne osoby wykonujące czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, po stronie zamawiającego, lub mogące wpłynąć na wynik tego postępowania lub udzielające zamówienia podlegają wyłączeniu, jeżeli po ich stronie występuje konflikt interesów.

2. Konflikt interesów występuje wówczas, gdy osoby wymienione w ust. 1:

- 1) ubiegają się o udzielenie tego zamówienia;
- 2) pozostają w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, pokrewieństwa lub powinowactwa w linii bocznej do drugiego stopnia, lub są związane z tytułu przysposobienia, opieki lub kurateli albo pozostają we wspólnym pożyciu z wykonawcą, jego zastępcą prawnym lub członkami organów zarządzających lub organów nadzorczych wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia;
- 3) w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia pozostawały w stosunku pracy lub zlecenia z wykonawcą, otrzymywały od wykonawcy wynagrodzenie z innego tytułu lub były członkami organów zarządzających lub organów nadzorczych wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia;
- 4) pozostają z wykonawcą w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że ich bezstronność lub niezależność w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia jest lub może być postrzegana jako zagrożona z uwagi na posiadanie bezpośredniego lub pośredniego interesu finansowego, ekonomicznego lub osobistego w określonym rozstrzygnięciu tego postępowania.

3. Kierownik zamawiającego, członek komisji przetargowej oraz inne osoby wykonujące czynności związane z przygotowaniem lub przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia po stronie zamawiającego podlegają wyłączeniu z dokonywania tych czynności, jeżeli zostały prawomocnie skazane za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia, przestępstwo przekupstwa, przestępstwo przeciwko

obrotowi gospodarczemu lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowych.

4. Osoby, o których mowa w ust. 1 i 3, składają, pod rygorem odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia, oświadczenie w formie pisemnej o istnieniu albo braku istnienia okoliczności, o których mowa odpowiednio w ust. 2 lub 3. Przed odebraniem oświadczenia, kierownik zamawiającego lub osoba, której powierzył czynności w postępowaniu, uprzedza osoby składające oświadczenie o odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.

5. Oświadczenie o istnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 2, składa się niezwłocznie po powzięciu wiadomości o ich istnieniu, a oświadczenie o braku istnienia tych okoliczności nie później niż przed zakończeniem postępowania o udzielenie zamówienia.

6. Oświadczenie o braku lub istnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 3, składa się przed rozpoczęciem wykonywania czynności związanych z przygotowaniem lub przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia.

7. Czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia podjęte przez osobę podlegającą wyłączeniu powtarza się, z wyjątkiem otwarcia ofert oraz innych czynności faktycznych niewpływających na wynik postępowania.

Oddział 2

Wykonawcy

Art. 62. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy:

- 1) nie podlegają wykluczeniu;
- 2) spełniają warunki udziału w postępowaniu, o ile zostały one określone przez zamawiającego.

Art. 63. 1. Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o udzielenie zamówienia.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, wykonawcy ustanawiają pełnomocnika do reprezentowania ich w postępowaniu o udzielenie zamówienia albo do reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

3. Zamawiający nie może wymagać od wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia posiadania określonej formy prawnej w celu złożenia oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Zamawiający może jednak wymagać aby wykonawcy wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia przyjęli określoną formę

prawną w przypadku udzielenia im zamówienia, jeżeli taka forma prawna jest niezbędna do właściwej realizacji zamówienia.

4. Zamawiający może określić warunki realizacji zamówienia przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia w inny sposób niż w przypadku pojedynczych wykonawców, jeżeli jest to uzasadnione charakterem zamówienia i proporcjonalne do jego przedmiotu.

5. Przepisy dotyczące wykonawcy stosuje się odpowiednio do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Art. 64. Jeżeli została wybrana oferta wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, zamawiający może żądać przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego kopii umowy regulującej współpracę tych wykonawców.

Art. 65. Zamawiający może zastrzec obowiązek osobistego wykonania przez jednego z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia kluczowych zadań dotyczących:

- 1) zamówień na roboty budowlane lub usługi;
- 2) prac związanych z rozmieszczeniem i instalacją, w ramach zamówienia na dostawy.

Oddział 3

Zamówienia zastrzeżone

Art. 66. Zamawiający może zastrzec w ogłoszeniu o zamówieniu, że o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wyłącznie wykonawcy, mający status zakładu pracy chronionej oraz inni wykonawcy, których głównym celem lub głównym celem działalności ich wyodrębnionych organizacyjnie jednostek, które będą realizowały zamówienie, jest społeczna i zawodowa integracja osób społecznie marginalizowanych, w szczególności osób:

- 1) niepełnosprawnych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2018 r. poz. 511, 1000, 1076, 1925, 2192 i 2354),
- 2) bezrobotnych w rozumieniu ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 1256, z późn. zm.⁹⁾),

⁹⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2018 r. poz. 1149, 1544, 1629, 1669, 2077, 2192, 2215, 2245, 2432 i 2435 oraz z 2019 r. poz. 60.

- 3) pozbawionych wolności lub zwalnianych z zakładów karnych, o których mowa w ustawie z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks karny wykonawczy (Dz. U. z 2018 r. poz. 652, 1010, 1387 i 2432), mających trudności w integracji ze środowiskiem,
- 4) z zaburzeniami psychicznymi w rozumieniu ustawy z dnia 19 sierpnia 1994 r. o ochronie zdrowia psychicznego (Dz. U. z 2018 r. poz. 1878),
- 5) bezdomnych w rozumieniu ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (Dz. U. z 2018 r. poz. 1508, 1693, 2192, 2245, 2354 i 2529),
- 6) które uzyskały w Rzeczypospolitej Polskiej status uchodźcy lub ochronę uzupełniającą, o których mowa w ustawie z dnia 13 czerwca 2003 r. o udzielaniu cudzoziemcom ochrony na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2018 r. poz. 1109, 1669 i 2399),
- 7) do 30. roku życia oraz po ukończeniu 50. roku życia, posiadających status osoby poszukującej pracy, bez zatrudnienia,
- 8) będących członkami mniejszości znajdującej się w niekorzystnej sytuacji, w szczególności będących członkami mniejszości narodowych i etnicznych w rozumieniu ustawy z dnia 6 stycznia 2005 r. o mniejszościach narodowych i etnicznych oraz o języku regionalnym (Dz. U. z 2017 r. poz. 823)

– pod warunkiem, że procentowy wskaźnik zatrudnienia osób należących do jednej lub więcej kategorii, o których mowa w pkt 1-8, jest nie mniejszy niż 30% osób zatrudnionych u wykonawcy albo w jego jednostce, która będzie realizowała zamówienie.

Art. 67. Na potrzeby wyliczenia procentowego wskaźnika zatrudnienia, o którym mowa w art. 66, w przypadku osób zaliczonych do kategorii, o których mowa w art. 66 pkt 2 lub 7, bierze się pod uwagę osoby objęte integracją społeczną i zawodową, zatrudnione w zakładzie pracy chronionej lub u wykonawcy albo w jego jednostce, o których mowa w art. 66, nie wcześniej niż 36 miesięcy przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia.

Rozdział 7

Komunikacja zamawiającego z wykonawcami

Art. 68. 1. Komunikacja w postępowaniu o udzielenie zamówienia i w konkursie, w tym składanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wymiana informacji oraz przekazywanie dokumentów lub oświadczeń między zamawiającym

a wykonawcą, z uwzględnieniem wyjątków określonych w ustawie, odbywa się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

2. Komunikacja ustna oraz przy użyciu narzędzi i urządzeń innych niż środki komunikacji elektronicznej, dopuszczalna jest wyłącznie w odniesieniu do informacji, które nie dotyczą dokumentów zamówienia, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, potwierdzenia zainteresowania i ofert lub prac konkursowych, o ile treść przekazywanych informacji lub streszczenie ich istotnych elementów znajduje odzwierciedlenie w dokumencie załączanym do protokołu, w szczególności podlega udokumentowaniu informacja, która może mieć wpływ na treść i ocenę oferty.

Art. 69. Ilekroć w niniejszym rozdziale jest mowa o ofercie, należy przez to rozumieć również ofertę wstępną, ofertę podlegającą negocjacom, ofertę ostateczną, ofertę wariantową oraz ofertę częściową.

Art. 70. W postępowaniach o udzielenie zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub w konkursie oraz oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub konkursie są sporządzane, pod rygorem nieważności, w postaci elektronicznej i opatrywane kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo kwalifikowaną pieczęcią elektroniczną.

Art. 71. W postępowaniach o udzielenie zamówienia o wartości mniejszej niż progi unijne, oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub w konkursie oraz oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub konkursie są składane w formie dokumentowej przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Art. 72. Zamawiający korzysta, w postępowaniu o udzielenie zamówienia, tylko z takich narzędzi i urządzeń komunikacji elektronicznej, które są niedyskryminujące, ogólnie dostępne oraz interoperacyjne w rozumieniu ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów wykonujących zadania publiczne (Dz. U. z 2017 r. poz. 570, z 2018 r. poz. 1000, 1544 i 1669 oraz z 2019 r. poz. 60), z produktami powszechnie używanymi służącymi elektronicznemu przechowywaniu, przetwarzaniu i przesyłaniu danych, i które nie ograniczają wykonawcom dostępu do postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu.

Art. 73. 1. Zamawiający może odstąpić od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej, jeżeli:

- 1) z uwagi na wyspecjalizowany charakter zamówienia, użycie środków komunikacji elektronicznej wymagałoby narzędzi, urządzeń lub formatów plików, które nie są ogólnie dostępne lub nie są obsługiwane za pomocą ogólnie dostępnych aplikacji;
- 2) aplikacje do obsługi formatów plików, które nadają się do przygotowania ofert lub prac konkursowych, korzystają z formatów plików, których nie można obsługiwać za pomocą żadnych innych aplikacji otwartoźródłowych lub ogólnie dostępnych, lub są one objęte licencją i nie mogą zostać udostępnione do pobierania lub zdalnego wykorzystania przez zamawiającego;
- 3) użycie środków komunikacji elektronicznej wymagałoby pozyskania przez zamawiającego specjalistycznego sprzętu biurowego;
- 4) zamawiający wymaga przedstawienia modelu fizycznego, modelu w skali lub próbki, których nie można przekazać przy użyciu środków komunikacji elektronicznej;
- 5) jest to niezbędne z powodu naruszenia bezpieczeństwa środków komunikacji elektronicznej;
- 6) jest to niezbędne z uwagi na potrzebę ochrony informacji szczególnie wrażliwych, której nie można zagwarantować w sposób dostateczny przy użyciu środków komunikacji elektronicznej lub innych narzędzi, lub urządzeń, które są ogólnie dostępne dla wykonawców lub, które mogłyby być udostępnione przez zamawiającego.

2. W przypadku odstąpienia przez zamawiającego od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej w odniesieniu, w szczególności wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oferty, pracy konkursowej albo ich części, podmiotowego środka dowodowego lub przedmiotowego środka dowodowego, z uwagi na wystąpienie jednej z okoliczności, o której mowa w ust. 1, przekazuje się je w postaci innej niż elektroniczna, za pośrednictwem operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2018 r. poz. 2188), osobiście lub za pośrednictwem pośłańca.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oferta lub ich części, powinny być sporządzone w postaci papierowej i opatrzone podpisem wykonawcy.

4. Zamawiający opisuje w protokole postępowania powody odstąpienia od wymogu użycia środków komunikacji elektronicznej.

Art. 74. 1. Zamawiający może wymagać użycia narzędzi, urządzeń lub formatów plików, które nie są ogólnie dostępne, jeżeli:

- 1) od dnia opublikowania ogłoszenia lub od dnia wysłania dokumentu wszczynającego postępowanie, oferuje wykonawcom nieograniczony, pełny, bezpośredni i bezpłatny dostęp, przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, do umożliwiających złożenie ofert alternatywnych narzędzi, urządzeń lub formatów plików;
- 2) zapewnia, że wykonawcy nieposiadający dostępu do takich narzędzi, urządzeń lub formatów plików ani niemający możliwości jego uzyskania, o ile brak dostępu nie wynika z przyczyn dotyczących wykonawcy, będą mogli – w terminie umożliwiającym wzięcie udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia – mieć do nich dostęp dzięki zastosowaniu tymczasowych narzędzi uwierzytelniania bezpłatnie udostępnionych im pod wskazanym przez zamawiającego adresem internetowym;
- 3) udostępnia wykonawcom alternatywną ścieżkę elektronicznego składania ofert.

2. Zamawiający podaje adres internetowy, pod którym są dostępne narzędzia, urządzenia lub formaty plików, o których mowa w ust. 1 pkt 1, w ogłoszeniu lub dokumencie wszczynającym postępowanie.

Art. 75. Zamawiający zamieszcza w ogłoszeniu lub w dokumencie zamówienia rozpoczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których będzie komunikował się z wykonawcami, oraz informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej.

Art. 76. Przekazywanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub w konkursie, oświadczeń o niepodleganiu wykluczeniu i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub konkursie, zgłoszeń do udziału w konkursie oraz prac konkursowych odbywa się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, zapewniających zachowanie integralności, autentyczności, nienaruszalności danych i ich poufności w ramach wymiany i przechowywania informacji, w tym zapewniających możliwość zapoznania się z ich treścią wyłącznie po upływie terminu na ich składanie.

Art. 77. 1. W przypadku zamówień na roboty budowlane lub konkursów zamawiający może wymagać sporządzenia i przedstawienia ofert lub prac konkursowych przy użyciu narzędzi elektronicznego modelowania danych budowlanych lub innych podobnych narzędzi, które nie są ogólnie dostępne.

2. Zamawiający zapewnia wykonawcom możliwość skorzystania z alternatywnego środka dostępu do narzędzi, o których mowa w ust. 1.

Art. 78. 1. Zamawiający zamieszcza informacje o prowadzonych postępowaniach o udzielenie zamówienia lub konkursach na profilu nabywcy.

2. Zamawiający zapewnia zainteresowanym nieograniczony dostęp do informacji o prowadzonych postępowaniach o udzielenie zamówienia lub konkursach, w zakresie:

- 1) przedmiotu prowadzonego postępowania lub konkursu;
- 2) warunków technicznych i organizacyjnych udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie;
- 3) danych kontaktowych w sprawach prowadzonego postępowania lub konkursu i kwestiach technicznych;
- 4) terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, ofert lub prac konkursowych oraz zmianie terminów;
- 5) treści dokumentacji postępowania lub konkursu, w tym ogłoszeń, protokołu, wyjaśnień i sprostowań specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej „SWZ”, lub odpowiednio opis potrzeb i wymagań udostępnionych na stronie internetowej.

Art. 79. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia:

- 1) wymagania techniczne odnoszące się do środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie,
- 2) sposób sporządzania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, ofert, prac konkursowych, oświadczeń o niepodleganiu wykluczeniu i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub konkursie, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów, przekazywanych w postępowaniu lub konkursie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej,
- 3) wymagania techniczne dla dokumentów elektronicznych lub elektronicznych kopii dokumentów zawierających wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, oferty, prace konkursowe, oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub konkursie, podmiotowe środki dowodowych, przedmiotowe środki dowodowych, oraz inne informacje, oświadczenia lub dokumenty, przekazywane w postępowaniu lub konkursie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej,
- 4) sposób przechowywania dokumentów elektronicznych lub elektronicznych kopii dokumentów oraz sposób i tryb ich przekazywania, udostępniania i usuwania

– mając na względzie wartość zamówienia lub konkursu, konieczność zapewnienia integralności i autentyczności danych oraz potrzebę zapewnienia konkurencji i sprawności postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, otwartego dostępu wykonawców do postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, a także bezpieczeństwa przetwarzanych danych.

Rozdział 8

Dokumentowanie przebiegu postępowania

Art. 80. 1. Zamawiający dokumentuje przebieg postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu sporządzając w jego trakcie protokół.

2. Protokołu nie sporządza się w przypadku zamówień udzielanych na podstawie umów ramowych zawartych z jednym wykonawcą lub z kilkoma wykonawcami zgodnie z warunkami tej umowy, bez przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 81. 1. Protokół zawiera co najmniej:

- 1) nazwę zamówienia;
- 2) informację o trybie udzielenia zamówienia lub o rodzaju konkursu;
- 3) nazwę i adres zamawiającego, przedmiot i wartość umowy w sprawie zamówienia publicznego, umowy ramowej lub dynamicznego systemu zakupów;
- 4) w przypadku negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki wskazanie okoliczności uzasadniających zastosowanie wybranego trybu;
- 5) powody odstąpienia od wymogu użycia środków komunikacji elektronicznej przy składaniu ofert, prac konkursowych, podmiotowych środków dowodowych lub przedmiotowych środków dowodowych;
- 6) wyniki badania i oceny ofert oraz wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie oraz prac konkursowych, w tym:
 - a) imiona, nazwiska albo nazwy wykonawców, którzy zostali zaproszeni do udziału w postępowaniu w wyniku oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub do konkursu w wyniku oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie, oraz których oferty nie podlegają odrzuceniu,
 - b) imiona i nazwiska albo nazwy wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wnioski o dopuszczenie do udziału w konkursie lub oferty

zostały odrzucone, lub, którzy nie zostali zaproszeni do składania ofert albo do udziału w konkursie, oraz powody odrzucenia ofert, wniosków albo niezaproszenia tych wykonawców do udziału w postępowaniu;

- 7) powody unieważnienia postępowania lub konkursu lub nie ustanawiania dynamicznego systemu zakupów;
- 8) w przypadku gdy wykonawca lub osoby uprawnione do reprezentowania wykonawcy pozostają z zamawiającym lub osobami uprawnionymi do reprezentowania zamawiającego w relacjach określonych w art. 61 ust. 2, informację na temat tych relacji i podjęte w związku z tym środki;
- 9) informacje dotyczące osób wykonujących czynności związane z przygotowaniem postępowania o udzielenie zamówienia oraz osób wykonujących czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub osób mogących wpłynąć na wynik tego postępowania, pozostających w relacjach określonych w art. 61 ust. 2 i złożenia przez nie oświadczenia, o którym mowa w art. 61 ust. 4;
- 10) imię i nazwisko albo nazwę wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza oraz powody wyboru jego oferty, a także, jeśli jest to wiadome, wskazanie części zamówienia lub umowy ramowej, którą ten wykonawca zamierza zlecić do wykonania osobom trzecim, i jeśli jest to wiadome w danym momencie – imiona i nazwiska albo nazwy ewentualnych podwykonawców, imiona i nazwiska albo nazwy wykonawców, których prace zostały najwyżej ocenione w konkursie;
- 11) imiona i nazwiska członków komisji przetargowej i innych osób, które wykonywały czynności w prowadzonym postępowaniu lub konkursie.

2. Dla zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne treść protokołu sporządza się z uwzględnieniem przepisów działu VI.

3. Zamawiający nie ma obowiązku podawania w protokole informacji, które zostały podane w ogłoszeniu, pod warunkiem zamieszczenia w protokole adresu internetowego do tego ogłoszenia.

Art. 82. 1. Oferty, opinie biegłych, oświadczenia, informacja z zebrania, o którym mowa w art. 152 ust. 1, zawiadomienia, wnioski, inne dokumenty i informacje składane przez zamawiającego i wykonawców oraz umowa w sprawie zamówienia publicznego stanowią załączniki do protokołu.

2. Jeżeli przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia przeprowadzono wstępne konsultacje rynkowe, informację o przeprowadzeniu tych konsultacji, o podmiotach, które w nich uczestniczyły, zamawiający podaje w protokole.

3. W przypadku zwrotu wykonawcom złożonych przez nich planów, projektów, rysunków, modeli, próbek, wzorów, programów komputerowych i innych podobnych materiałów, informacja o zwrocie stanowi załącznik do protokołu.

Art. 83. 1. Protokół jest jawny i udostępniany na wniosek.

2. Załączniki do protokołu udostępnia się na wniosek wykonawcom i innym podmiotom uprawnionym do wnoszenia środków ochrony prawnej, po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty lub pracy konkursowej albo unieważnieniu postępowania lub konkursu, z tym że oferty udostępnia się od chwili ich otwarcia, oferty wstępne od dnia zaproszenia do składania ofert, a wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i prace konkursowe od dnia poinformowania o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu i wynikach konkursu.

3. Dostęp do danych osobowych, o których mowa w art. 10 rozporządzenia 2016/679, jest możliwy tylko w celu korzystania ze środków ochrony prawnej, o których mowa w dziale IX, do upływu terminu na ich wniesienie.

4. W przypadku, gdy wniesienie żądania dotyczącego prawa, o którym mowa w art. 18 ust. 1 rozporządzenia 2016/679, spowoduje ograniczenie przetwarzania danych osobowych zawartych w protokole lub załącznikach do protokołu, od dnia zakończenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu zamawiający nie udostępnia tych danych, chyba, że zachodzą przesłanki, o których mowa w art. 18 ust. 2 rozporządzenia 2016/679.

5. Udostępnianie, o którym mowa w ust. 1 i 2, ma zastosowanie do wszystkich danych osobowych, z wyjątkiem danych, o których mowa w art. 9 ust. 1 rozporządzenia 2016/679, zebranych w toku postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu. Ograniczenia zasady jawności, o których mowa w ust. 4 i art. 18 ust. 3-5, stosuje się odpowiednio.

Art. 84. W przypadku korzystania przez osobę, której dane osobowe są przetwarzane przez zamawiającego, z uprawnienia, o którym mowa w art. 15 ust. 1-3 rozporządzenia 2016/679, zamawiający może żądać od osoby występującej z żądaniem wskazania dodatkowych informacji, mających na celu sprecyzowanie nazwy lub daty zakończonego postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 85. Skorzystanie przez osobę, której dane osobowe są przetwarzane, z uprawnienia do sprostowania lub uzupełnienia danych osobowych, o którym mowa w art. 16 rozporządzenia 2016/679, nie może naruszać integralności protokołu oraz jego załączników.

Art. 86. 1. Zamawiający zwraca wykonawcom, których oferty nie zostały wybrane, na ich wniosek, złożone przez nich plany, projekty, rysunki, modele, próbki, wzory, programy komputerowe oraz inne podobne materiały.

2. Zamawiający zwraca wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, na jego wniosek, złożone przez niego plany, projekty, rysunki, modele, próbki, wzory, programy komputerowe oraz inne podobne materiały, o ile nie stanowią one załączników do umowy w sprawie zamówienia publicznego.

3. Zamawiający może zwrócić złożone przez wykonawcę plany, projekty, rysunki, modele, próbki, wzory, programy komputerowe oraz inne podobne materiały, jeżeli wniosek, o którym mowa w ust. 1 i 2, nie został złożony w terminie 30 dni od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego albo unieważnienia postępowania.

Art. 87. 1. Zamawiający przechowuje protokół wraz z załącznikami przez okres 4 lat od dnia zakończenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, w sposób gwarantujący jego nienaruszalność.

2. W przypadku prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu w oparciu o narzędzia i urządzenia komunikacji elektronicznej udostępniane przez inny podmiot, zamawiający może powierzyć mu przechowywanie protokołu i załączników do protokołu w jego systemie teleinformatycznym, pod warunkiem przekazania zamawiającemu elektronicznej kopii wszystkich informacji i dokumentów związanych z takim postępowaniem lub konkursem.

3. Sposób przechowywania oraz przekazywania w przypadku, o którym mowa w ust. 2, powinien umożliwiać odczytanie przechowywanych i przekazywanych dokumentów.

4. Jeżeli czas trwania umowy przekracza 4 lata, zamawiający przechowuje protokół wraz z załącznikami przez cały czas trwania umowy.

Art. 88. 1. Wszystkie dokumenty, w tym dokumenty elektroniczne składane lub wykorzystywane dla celów prowadzonego postępowania lub konkursu, a także przeprowadzanych wstępnych konsultacji rynkowych, stanowiące załączniki do protokołu, są przechowywane w oryginalnej postaci i formie, w jakich zostały sporządzone lub przekazane.

2. W przypadku protokołu sporządzanego w postaci papierowej zamawiający załącza do protokołu nośniki elektroniczne zawierające kopię dokumentacji postępowania lub konkursu przechowywanej w postaci elektronicznej.

3. W protokole prowadzonym w postaci elektronicznej zamawiający podaje łącza internetowe umożliwiające podgląd wszystkich dokumentów elektronicznych stanowiących załączniki do protokołu a także, załącza do protokołu elektroniczny wykaz załączników przechowywanych w postaci fizycznej z oznaczeniem podmiotów, które je przekazały oraz określeniem czasu ich przekazania.

Art. 89. Zamawiający dokumentuje wszystkie czynności oraz inne zdarzenia w postępowaniu w zakresie komunikacji z wykonawcami oraz innymi podmiotami, a także w związku z przechowywaniem protokołu, podając w porządku chronologicznym informacje dotyczące:

- 1) danych podmiotu albo wykonawcy, którzy uzyskali na wniosek dostęp do dokumentów zamówienia lub konkursu;
- 2) daty i godziny złożenia dokumentów przez wykonawcę oraz udostępnienia dokumentów przez zamawiającego;
- 3) danych podmiotu albo wykonawcy, który przekazał dokument zamawiającemu oraz danych tego dokumentu;
- 4) czasu trwania komunikacji przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Art. 90. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia:

- 1) wzór protokołu oraz zakres dodatkowych informacji zawartych w protokole, mając na względzie wartość zamówienia lub konkursu, tryb postępowania o udzielenie zamówienia lub procedurę, a także mając na celu zapewnienie możliwości zgłaszania uwag do treści protokołu przez osoby wykonujące czynności związane z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia;
- 2) sposób oraz formę udostępniania zainteresowanym protokołu wraz z załącznikami, mając na względzie zapewnienie jawności postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 91. 1. Zamawiający sporządza roczne sprawozdanie o udzielonych zamówieniach, zwane dalej „sprawozdaniem”, w tym zamówień wyłączonych na podstawie niniejszego działu rozdziału 1 oddziału 3, a także zamówień sektorowych, których wartość jest mniejsza niż progi unijne.

2. Sprawozdanie zamawiający przekazuje Prezesowi Urzędu w terminie do dnia 1 marca każdego roku następującego po roku, którego dotyczy sprawozdanie.

3. Zamawiający może skorygować sprawozdanie, jeżeli stwierdzi, że zawarte w nim informacje są nieaktualne lub niepoprawne.

4. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia, zakres informacji zawartych w sprawozdaniu, jego wzór, sposób przekazywania oraz sposób i tryb jego korygowania, mając na względzie wymagania dotyczące treści sprawozdania przekazywanego Komisji Europejskiej oraz potrzebę zapewnienia prawidłowych i aktualnych informacji, w celu monitorowania systemu zamówień publicznych, a także zasadność wykorzystania środków komunikacji elektronicznej.

DZIAŁ II

Postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne

Rozdział 1

Przygotowanie postępowania

Oddział 1

Analiza potrzeb zamawiającego

Art. 92. 1. Zamawiający, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia sporządza analizę potrzeb i wymagań.

2. Analiza, o której mowa w ust. 1, zawiera:

- 1) badanie możliwości zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb w wykorzystaniem zasobów własnych;
- 2) rozeznanie rynku, w aspekcie:
 - a) alternatywnych środków zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb, w tym z wykorzystaniem umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi,
 - b) możliwych wariantów realizacji zamówienia albo wskazuje, że jest wyłącznie jedna możliwość wykonania zamówienia.

3. Analiza zawiera również:

- 1) orientacyjną wartość zamówienia dla każdego ze wskazanych wariantów, o których mowa w ust. 2 pkt 2 lit. b;

- 2) możliwość podziału zamówienia na części;
- 3) przewidywany tryb udzielenia zamówienia;
- 4) możliwość uwzględnienia aspektów społecznych, środowiskowych lub innowacyjnych zamówienia;
- 5) ryzyka związane z udzieleniem zamówienia.

Art. 93. 1. Przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, w szczególności w ramach prowadzonych wstępnych konsultacji rynkowych, o których mowa w art. 94, lub po zamieszczeniu wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101, zamawiający może zorganizować spotkanie informacyjne z wykonawcami, którego przedmiotem będzie przedstawienie planów zamawiającego oraz oczekiwań dotyczących jednego zamówienia lub zamówień planowanych w terminie następnych 12 miesięcy.

2. Zamawiający zamieszcza informację o organizowanym spotkaniu z wykonawcami oraz o jego przedmiocie na stronie internetowej, z odpowiednim wyprzedzeniem, umożliwiającym udział wszystkich zainteresowanych wykonawców.

Oddział 2

Wstępne konsultacje rynkowe oraz wcześniejsze zaangażowanie wykonawców

Art. 94. 1. Zamawiający, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, może przeprowadzić wstępne konsultacje rynkowe, w celu przygotowania tego postępowania i poinformowania wykonawców o swoich planach i wymaganiach dotyczących zamówienia.

2. Prowadząc konsultacje rynkowe, zamawiający może w szczególności korzystać z doradztwa niezależnych ekspertów, władzy publicznej lub wykonawców. Doradztwo to może być wykorzystane przy planowaniu i przeprowadzaniu postępowania o udzielenie zamówienia, pod warunkiem że nie powoduje to zakłócenia konkurencji ani naruszenia zasad równego traktowania wykonawców i przejrzystości.

Art. 95. Zamawiający zamieszcza informację o zamiarze przeprowadzenia wstępnych konsultacji rynkowych oraz o ich przedmiocie na profilu nabywcy.

Art. 96. Zamawiający zamieszcza informację o przeprowadzeniu wstępnych konsultacji rynkowych w ogłoszeniu o zamówieniu.

Art. 97. 1. Jeżeli wykonawca lub podmiot, który należy z wykonawcą do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i

konsumentów (Dz. U. z 2018 r. poz. 798, 1637, 1669 i 2243), doradzał lub w inny sposób był zaangażowany w przygotowanie postępowania o udzielenie tego zamówienia, zamawiający podejmuje odpowiednie środki w celu zagwarantowania, że udział tego wykonawcy w postępowaniu nie zakłóci konkurencji, w szczególności przekazuje pozostałym wykonawcom istotne informacje, które przekazał lub uzyskał w związku z zaangażowaniem wykonawcy w przygotowanie postępowania, oraz wyznacza odpowiedni termin na złożenie ofert. Zamawiający wskazuje w protokole środki mające na celu zapobieżenie zakłóceniu konkurencji.

2. Wykonawca zaangażowany w przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia podlega wykluczeniu z tego postępowania wyłącznie w przypadku, gdy spowodowane tym zaangażowaniem zakłócenie konkurencji nie może być wyeliminowane w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy z udziału w postępowaniu. Przed wykluczeniem wykonawcy, zamawiający zapewnia temu wykonawcy możliwość udowodnienia, że jego zaangażowanie w przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia nie zakłóci konkurencji.

Oddział 3

Ogłoszenia

Art. 98. Ogłoszenia, o których mowa w niniejszym dziale, przekazywane są przez zamawiającego Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej i publikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Art. 99. 1. Zamawiający przygotowuje ogłoszenia zgodnie z wzorami standardowych formularzy, określonymi w rozporządzeniu wykonawczym Komisji (UE) 2015/1986 z dnia 11 listopada 2015 r. ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylającym rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 842/2011 (Dz. Urz. UE L 296 z 12.11.2015, str. 1, z późn. zm.¹⁰⁾).

2. Zamawiający przekazuje ogłoszenia zgodnie z formatem i procedurami elektronicznego przesyłania ogłoszeń, ustanowionymi przez Komisję Europejską, dostępnymi na stronie internetowej, o której mowa w ust. 3 załącznika VIII do dyrektywy 2014/24/UE.

3. Zamawiający jest obowiązany udokumentować datę przekazania ogłoszenia, w szczególności przechowywać dowód przekazania tego ogłoszenia.

¹⁰⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 172 z 05.07.2017, str. 36.

Art. 100. 1. Zamawiający udostępnia ogłoszenie również na stronie internetowej prowadzonego postępowania, od dnia jego publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

2. Zamawiający może dodatkowo udostępnić ogłoszenie w innym miejscu niż określone w ust. 1.

3. Udostępnienie ogłoszenia w miejscu, o którym mowa w ust. 1 i 2, nie może nastąpić przed jego publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia.

4. Ogłoszenie udostępnione w miejscu, o którym mowa w ust. 1 i 2:

- 1) nie może zawierać innych informacji niż informacje zawarte w ogłoszeniu przekazanym do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 2) zawiera datę przekazania ogłoszenia do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub jego publikacji na profilu nabywcy.

Art. 101. 1. Zamawiający może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieścić na profilu nabywcy wstępne ogłoszenie informacyjne o planowanych w terminie następnych 12 miesięcy zamówieniach lub umowach ramowych.

2. Jeżeli wstępne ogłoszenie informacyjne jest zamieszczane przez zamawiającego na profilu nabywcy, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego na profilu nabywcy.

3. Zamawiający może zamieścić wstępne ogłoszenie informacyjne na profilu nabywcy po upływie 48 godzin od przekazania Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenia, o którym mowa w ust. 2.

Art. 102. 1. Zamawiający może zmienić ogłoszenie, przekazując Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji. Przepis art. 99 i art. 100 stosuje się.

2. W przypadku gdy zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu są istotne dla sporządzenia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert, zamawiający przedłuża termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo termin składania ofert o czas niezbędny na ich przygotowanie.

3. Niedopuszczalne są zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, które mogą wpływać na krąg wykonawców zainteresowanych udzieleniem zamówienia, w szczególności w istotny sposób zmieniające charakter lub zakres zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonym.

Oddział 4

Ustalenie niektórych warunków zamówienia

Art. 103. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia w częściach, z których każda stanowi odrębne postępowanie, lub dopuścić możliwość składania ofert częściowych w ramach jednego postępowania, określając zakres i przedmiot części oraz wskazując czy ofertę można składać w odniesieniu do jednej, kilku lub wszystkich części zamówienia.

2. Zamawiający może określić maksymalną liczbę części, na które może zostać udzielone zamówienie jednemu wykonawcy.

3. Zamawiający może ograniczyć liczbę części, którą można udzielić jednemu wykonawcy, pod warunkiem że maksymalną liczbę części, jaka może być udzielona jednemu wykonawcy, wskaże w ogłoszeniu o zamówieniu, w dokumentach zamówienia, w zaproszeniu do składania ofert lub w zaproszeniu do negocjacji.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 3, zamawiający określa w dokumentach zamówienia obiektywne i niedyskryminujące kryteria lub zasady, które zastosuje w celu wyboru, w których częściach zostanie wykonawcy udzielone zamówienie w przypadku, gdy w wyniku przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia jeden wykonawca miałby uzyskać większą liczbę części zamówienia niż wynosi maksymalna liczba, na które może zostać mu udzielone zamówienie.

5. Zamawiający wskazuje w dokumentach zamówienia powody niedokonania podziału zamówienia na części.

Art. 104. 1. Zamawiający w dokumentach zamówienia może zezwolić na złożenie oferty wariantowej albo zobowiązać wykonawcę do złożenia oferty wariantowej, określając czy wymaga jej złożenia z jednoczesnym złożeniem oferty.

2. Zamawiający określa w dokumentach zamówienia minimalne wymagania, jakim muszą odpowiadać oferty wariantowe, oraz wszelkie szczególne wymagania dotyczące ich przedkładania, w szczególności informację o możliwości złożenia oferty wariantowej wyłącznie z jednoczesnym złożeniem oferty.

Art. 105. Oferta wariantowa musi być związana z przedmiotem zamówienia oraz musi spełniać minimalne wymagania określone przez zamawiającego w dokumentach zamówienia.

Art. 106. 1. Zamawiający może:

- 1) wymagać złożenia oferty w postaci katalogu elektronicznego, albo
- 2) wymagać dołączenia katalogu elektronicznego do składanej oferty, albo
- 3) dopuścić dołączenie katalogu elektronicznego do składanej oferty, albo
- 4) przewidzieć obowiązek złożenia katalogu elektronicznego wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w dynamicznym systemie zakupów.

2. Informacje dotyczące formatu, parametrów wykorzystywanego sprzętu elektronicznego oraz technicznych warunków i specyfikacji połączenia dotyczących przekazywania zamawiającemu katalogu elektronicznego podaje się w dokumentach zamówienia.

Art. 107. Wykonawca sporządza katalog elektroniczny na potrzeby udziału w danym postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego.

Art. 108. 1. Zamawiający określa w warunkach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę.

2. W przypadku, gdy zamawiający przewiduje w warunkach zamówienia wymagania, o których mowa w ust. 1, określa w dokumentach zamówienia, w szczególności:

- 1) rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia;
- 2) sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób;
- 3) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań związanych z zatrudnianiem tych osób oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań.

Art. 109. 1. Zamawiający może określić w warunkach zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia, które mogą obejmować aspekty gospodarcze, środowiskowe, społeczne, związane z innowacyjnością lub zatrudnieniem.

2. Wymagania, o których mowa w ust. 1, mogą dotyczyć w szczególności:

- 1) zastosowania określonych środków zarządzania środowiskowego;
- 2) zatrudnienia:
 - a) bezrobotnych w rozumieniu ustawy z dnia 20 kwietnia 2004 r. o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy,
 - b) młodocianych, o których mowa w przepisach prawa pracy, w celu przygotowania zawodowego,
 - c) osób niepełnosprawnych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych,
 - d) innych osób niż określone w lit. a-c, o których mowa w ustawie z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 1828 oraz z 2018 r. poz. 650) lub we właściwych przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt 2, zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia liczbę i okres wymaganego zatrudnienia osób, których dotyczy ten wymóg.

4. W przypadku, gdy zamawiający przewiduje w opisie przedmiotu zamówienia wymagania, o których mowa w ust. 1, w dokumentach zamówienia określa, w szczególności sposób dokumentowania spełniania przez wykonawcę tych wymagań, uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę tych wymagań oraz sankcje z tytułu ich niespełnienia.

Art. 110. 1. Zamawiający może żądać od wykonawców wniesienia wadium.

2. Zamawiający określa kwotę wadium w wysokości nie większej niż 3% wartości zamówienia.

3. Jeżeli zamawiający dopuszcza składanie ofert częściowych lub udziela zamówienia w częściach, określa kwotę wadium dla każdej z części. Przepis ust. 2 stosuje się odpowiednio.

4. Jeżeli zamawiający przewiduje udzielenie zamówień, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 7-8 lub art. 369 pkt 2 lit. b i c lub art. 393 ust. 1 pkt 4 i 5, określa kwotę wadium dla wartości zamówienia podstawowego.

5. Wadium wnosi się przed upływem terminu składania ofert i utrzymuje nieprzerwanie do dnia upływu terminu związania ofertą, z zastrzeżeniem art. 111 ust. 1 pkt 2 i 3.

6. Przedłużenie terminu związania ofertą jest dopuszczalne tylko z jednoczesnym przedłużeniem okresu ważności wadium albo, jeżeli nie jest to możliwe, z wniesieniem nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

7. Wadium może być wnoszone według wyboru wykonawcy w jednej lub kilku następujących formach:

- 1) pieniądzu;
- 2) gwarancjach bankowych;
- 3) gwarancjach ubezpieczeniowych;
- 4) poręczeniach udzielanych przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości (Dz. U. z 2018 r. poz. 110, 650, 1000 i 1669).

8. Wadium wnoszone w pieniądzu wpłaca się przelewem na rachunek bankowy wskazany przez zamawiającego.

9. Wadium wniesione w pieniądzu zamawiający przechowuje na rachunku bankowym.

10. Jeżeli wadium jest wnoszone w formie gwarancji lub poręczenia, o których mowa w ust. 7 pkt 2-4, wykonawca przekazuje zamawiającemu oryginał gwarancji lub poręczenia, w postaci elektronicznej.

Art. 111. 1. Zamawiający zwraca wadium wniesione w pieniądzu niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 7 dni od dnia wystąpienia jednej z okoliczności:

- 1) upływu terminu związania ofertą;
- 2) zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 3) unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia, z wyjątkiem sytuacji gdy nie zostało rozstrzygnięte odwołanie na czynność unieważnienia albo nie upłynął termin do jego wniesienia.

2. Zamawiający zwraca wadium wniesione w pieniądzu niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 7 dni, na wniosek wykonawcy:

- 1) który wycofał ofertę przed upływem terminu składania ofert;
- 2) którego oferta została odrzucona;
- 3) po wyborze najkorzystniejszej oferty, z wyjątkiem wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, lub unieważnieniu postępowania, w przypadku gdy nie

zostało rozstrzygnięte odwołanie na czynność unieważnienia albo nie upłynął termin do jego wniesienia.

3. Zamawiający zwraca wadium wniesione w pieniądzu wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym było ono przechowywane, pomniejszone o koszty prowadzenia rachunku bankowego oraz prowizji bankowej za przelew pieniędzy na rachunek bankowy wskazany przez wykonawcę.

4. Zamawiający zatrzymuje wadium wraz z odsetkami, a w przypadku wadium wniesionego w formie gwarancji lub poręczenia, o których mowa w art. 110 ust. 7 pkt 2 i 3, występuje odpowiednio do gwaranta lub poręczyciela z żądaniem zapłaty wadium, jeżeli:

- 1) wykonawca w odpowiedzi na wezwanie, o którym mowa w art. 121 lub art. 142 ust. 1, z przyczyn leżących po jego stronie, nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, pełnomocnictw lub nie wyraził zgody na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 254 ust. 2 pkt 3, co spowodowało brak możliwości wybrania oferty złożonej przez wykonawcę jako najkorzystniejszej;
- 2) wykonawca, którego oferta została wybrana:
 - a) odmówił podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego na warunkach określonych w ofercie,
 - b) nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy;
- 3) zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stało się niemożliwe z przyczyn leżących po stronie wykonawcy, którego oferta została wybrana.

Art. 112. Przygotowując i przeprowadzając postępowanie, zamawiający może korzystać z przykładowych wzorów umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów oraz innych dokumentów, o których mowa w art. 498 pkt 7, stosowanych przy udzielaniu zamówień.

Oddział 5

Opis przedmiotu zamówienia

Art. 113. 1. Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

2. Zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia wymagane cechy dostaw, usług lub robót budowlanych. Cechy te mogą odnosić się, w szczególności do określonego procesu, metody produkcji, realizacji wymaganych dostaw, usług lub robót budowlanych, lub do konkretnego procesu innego etapu ich cyklu życia, nawet jeżeli te czynniki nie są ich istotnym elementem, pod warunkiem że są one związane z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalne do jego wartości i celów.

3. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

4. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów, chyba że jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia i zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważny”.

5. Zamawiający może określić przedmiotowe środki dowodowe, jakie mogą wykorzystać wykonawcy w celu udowodnienia równoważności.

Art. 114. 1. W przypadku zamówień przeznaczonych do użytku osób fizycznych, w tym pracowników zamawiającego, opis przedmiotu zamówienia sporządza się, z uwzględnieniem wymagań w zakresie dostępności dla osób niepełnosprawnych lub projektowania z przeznaczeniem dla wszystkich użytkowników, chyba że nie jest to uzasadnione charakterem przedmiotu zamówienia.

2. Jeżeli wymagania, o których mowa w ust. 1, wynikają z aktu prawa Unii Europejskiej, przedmiot zamówienia, w zakresie wymagań dotyczących dostępności dla osób niepełnosprawnych oraz projektowania z przeznaczeniem dla wszystkich użytkowników, opisuje się przez odesłanie do tego aktu.

Art. 115. 1. W przypadku zamówień na roboty budowlane zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagane cechy materiału, produktu lub usługi, odpowiadające przeznaczeniu zamierzonemu przez zamawiającego, w szczególności:

- 1) określonych poziomów oddziaływania na środowisko i klimat;
- 2) określonej wydajności, bezpieczeństwa lub wymiarów, w tym procedur dotyczących zapewnienia jakości;

- 3) określonej terminologii, symboli, testów i metod testowania;
- 4) określonego opakowania i oznakowania;
- 5) instrukcji użytkowania;
- 6) procesów i metod produkcji na każdym etapie cyklu życia obiektów budowlanych;
- 7) dodatkowych badań i testów przeprowadzanych przez jednostki autoryzowane w rozumieniu ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r. poz. 1398 oraz z 2018 r. poz. 650 i 1338);
- 8) określonych zasad dotyczących projektowania i kosztorysowania;
- 9) warunków testowania, kontroli i odbioru obiektów budowlanych;
- 10) metod i technik budowy;
- 11) wszelkich pozostałych warunków technicznych.

2. W przypadku zamówień na dostawy lub usługi, zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagane cechy produktu lub usługi, w szczególności:

- 1) posiadania przez dostawę lub usługę cech, o których mowa w ust. 1 pkt 1, 3-5 oraz 8;
- 2) określonych poziomów jakości;
- 3) określonej wydajności, przeznaczenia produktu, bezpieczeństwa lub wymiarów, w tym wymagań odnoszących się do produktu w zakresie nazwy pod jaką produkt jest sprzedawany;
- 4) procesów i metod produkcji na każdym etapie cyklu życia dostawy lub usługi oraz procedury oceny zgodności.

Art. 116. 1. W przypadku zamówień o szczególnych cechach środowiskowych, społecznych lub innych, zamawiający może opisać przedmiot zamówienia poprzez odniesienie się do oznakowania, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- 1) wymagania dotyczące oznakowania dotyczą wyłącznie kryteriów, które są związane z przedmiotem zamówienia, i są odpowiednie dla określenia cech robót budowlanych, dostaw lub usług będących przedmiotem tego zamówienia;
- 2) wymagania dotyczące oznakowania są oparte na obiektywnie możliwych do sprawdzenia i niedyskryminujących kryteriach;
- 3) warunki przyznawania oznakowania są przyjmowane w drodze otwartej i przejrzystej procedury, w której mogą uczestniczyć wszystkie zainteresowane podmioty, w tym podmioty należące do administracji publicznej, konsumenci, partnerzy społeczni, producenci, dystrybutorzy oraz organizacje pozarządowe;
- 4) oznakowania są dostępne dla wszystkich zainteresowanych stron;

5) wymagania dotyczące oznakowania są określone przez podmiot trzeci, na który wykonawca ubiegający się o oznakowanie nie może wywierać decydującego wpływu.

2. Oznakowanie określone jest w formie zaświadczenia, poświadczenia lub każdego innego dokumentu i potwierdza, że obiekt budowlany, produkt, usługa, proces lub procedura spełniają wymogi, o których mowa w ust. 1.

3. W przypadku gdy zamawiający nie wymaga, aby roboty budowlane, dostawy lub usługi spełniały wszystkie wymagania dotyczące oznakowania, wskazuje poszczególne wymagania dotyczące oznakowania.

4. Jeżeli wymagane jest przedstawienie określonego oznakowania, zamawiający akceptuje wszystkie oznakowania potwierdzające, że dane roboty budowlane, dostawy lub usługi spełniają równoważne wymagania.

5. W przypadku gdy wykonawca z przyczyn od niego niezależnych nie może uzyskać określonego przez zamawiającego oznakowania lub oznakowania potwierdzającego, że dane roboty budowlane, dostawy lub usługi spełniają równoważne wymagania, zamawiający, w terminie, przez siebie wyznaczonym akceptuje inne odpowiednie środki dowodowe, w szczególności dokumentację techniczną producenta, o ile dany wykonawca udowodni, że roboty budowlane, dostawy lub usługi, które mają zostać przez niego wykonane, spełniają wymagania określonego oznakowania lub określone wymagania wskazane przez zamawiającego.

6. Jeżeli dane oznakowanie, które spełnia warunki określone w ust. 1 pkt 3–5, zawiera również wymagania niezwiązane z przedmiotem zamówienia, zamawiający nie może żądać tego oznakowania. W takim przypadku zamawiający może opisać przedmiot zamówienia przez odesłanie do tych wymagań oznakowania lub, w razie potrzeby, do tych jego części, które są związane z przedmiotem zamówienia i są odpowiednie dla określenia cech zamawianych robót budowlanych, dostaw lub usług.

Art. 117. 1. Przedmiot zamówienia opisuje się w jeden z następujących sposobów, z uwzględnieniem odrębnych przepisów technicznych:

- 1) przez określenie wymagań dotyczących wydajności lub funkcjonalności, w tym wymagań środowiskowych, pod warunkiem że podane parametry są dostatecznie precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie przedmiotu zamówienia, a zamawiającemu udzielenie zamówienia;
- 2) przez odniesienie się w kolejności preferencji do:
 - a) Polskich Norm przenoszących normy europejskie,

- b) norm innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego przenoszących normy europejskie,
 - c) europejskich ocen technicznych, rozumianych jako udokumentowane oceny działania wyrobu budowlanego względem jego podstawowych cech, zgodnie z odpowiednim europejskim dokumentem oceny, w rozumieniu art. 2 pkt 12 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 305/2011 z dnia 9 marca 2011 r. ustanawiającego zharmonizowane warunki wprowadzania do obrotu wyrobów budowlanych i uchylającego dyrektywę Rady 89/106/EWG (Dz. Urz. UE L 88 z 04.04.2011, str. 5, z późn. zm.¹¹⁾),
 - d) wspólnych specyfikacji technicznych, rozumianych jako specyfikacje techniczne w dziedzinie produktów teleinformatycznych określone zgodnie z art. 13 i art. 14 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1025/2012 z dnia 25 października 2012 r. w sprawie normalizacji europejskiej, zmieniającego dyrektywę Rady 89/686/EWG i 93/15/EWG oraz dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 94/9/WE, 94/25/WE, 95/16/WE, 97/23/WE, 98/34/WE, 2004/22/WE, 2007/23/WE, 2009/23/WE i 2009/105/WE oraz uchylającego decyzję Rady 87/95/EWG i decyzję Parlamentu Europejskiego i Rady nr 1673/2006/WE (Dz. Urz. UE L 316 z 14.11.2012, str. 12, z późn. zm.¹²⁾),
 - e) norm międzynarodowych,
 - f) specyfikacji technicznych, których przestrzeganie nie jest obowiązkowe, przyjętych przez instytucję normalizacyjną, wyspecjalizowaną w opracowywaniu specyfikacji technicznych w celu powtarzalnego i stałego stosowania w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa,
 - g) innych systemów referencji technicznych ustanowionych przez europejskie organizacje normalizacyjne;
- 3) przez odniesienie do norm, europejskich ocen technicznych, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w pkt 2, oraz przez odniesienie do wymagań dotyczących wydajności lub funkcjonalności, o których mowa w pkt 1, w zakresie wybranych cech;

¹¹⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 103 z 12.04.2013, str. 10; Dz. Urz. UE L 157 z 27.05.2014, str. 76 oraz Dz. Urz. UE L 159 z 28.05.2014, str. 41.

¹²⁾ Zmiany wymienionego rozporządzenia zostały ogłoszone w Dz. Urz. UE L 241 z 17.09.2015, str. 1.

4) przez odniesienie do kategorii wymagań dotyczących wydajności lub funkcjonalności, o których mowa w pkt 1, i przez odniesienie do norm, europejskich ocen technicznych, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w pkt 2, stanowiących środek domniemania zgodności z tego rodzaju wymaganiami dotyczącymi wydajności lub funkcjonalności.

3. Przez normę należy rozumieć specyfikację techniczną przyjętą przez krajową, europejską lub międzynarodową instytucję normalizacyjną w celu powtarzalnego i stałego stosowania, której przestrzeganie nie jest obowiązkowe, w tym Polską Normę, normę europejską lub normę międzynarodową.

4. W przypadku braku Polskich Norm przenoszących normy europejskie, norm innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego przenoszących normy europejskie oraz norm, europejskich ocen technicznych, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w ust. 1 pkt 2, przy opisie przedmiotu zamówienia uwzględnia się w kolejności:

- 1) Polskie Normy;
- 2) polskie aprobaty techniczne;
- 3) polskie specyfikacje techniczne dotyczące projektowania, wyliczeń i realizacji robót budowlanych oraz wykorzystania dostaw;
- 4) krajowe deklaracje zgodności oraz krajowe deklaracje właściwości użytkowych wyrobu budowlanego lub krajowe oceny techniczne wydawane na podstawie ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o wyrobach budowlanych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1570 oraz z 2018 r. poz. 650).

5. Opisując przedmiot zamówienia przez odniesienie do norm, europejskich ocen technicznych, aprobat, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w ust. 1 pkt 2 i ust. 4, zamawiający jest obowiązany wskazać, że dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym, a odniesieniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważne”.

6. Wykonawca, który powołuje się na rozwiązania równoważne opisywanym przez zamawiającego, jest obowiązany wykazać, że oferowane przez niego dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają wymagania określone przez zamawiającego.

7. Do opisu przedmiotu zamówienia stosuje się nazwy i kody określone we Wspólnym Słowniku Zamówień.

Art. 118. 1. Zamówienia na roboty budowlane opisuje się za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych.

2. Jeżeli przedmiotem zamówienia jest zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane, zamawiający opisuje przedmiot zamówienia za pomocą programu funkcjonalno-użytkowego.

3. Program funkcjonalno-użytkowy obejmuje opis zadania budowlanego, w którym podaje się przeznaczenie ukończonych robót budowlanych oraz stawiane im wymagania techniczne, ekonomiczne, architektoniczne, materiałowe i funkcjonalne.

4. Minister właściwy do spraw budownictwa, planowania i zagospodarowania przestrzennego oraz mieszkalnictwa określi, w drodze rozporządzenia, szczegółowy zakres i formę:

- 1) dokumentacji projektowej,
- 2) specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych,
- 3) programu funkcjonalno-użytkowego

– mając na względzie rodzaj robót budowlanych, a także nazwy i kody Wspólnego Słownika Zamówień.

Art. 119. 1. Zamawiający może żądać przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają określone przez zamawiającego wymagania, w szczególności certyfikatów. Zamawiający wskazuje wymagane certyfikaty, oznakowania, dokumenty lub inne przedmiotowe środki dowodowe w ogłoszeniu o zamówienia lub dokumentach zamówienia.

2. Zamawiający żąda przedmiotowych środków dowodowych proporcjonalnych do przedmiotu zamówienia i związanych z przedmiotem zamówienia.

3. Żądanie przedmiotowych środków dowodowych, nie może ograniczać uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zamawiający akceptuje równoważne certyfikaty, dokumenty lub inne przedmiotowe środki dowodowe, jeśli w dostateczny sposób potwierdzają, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają wymagania określone przez zamawiającego.

Art. 120. 1. Zamawiający żąda złożenia przedmiotowych środków dowodowych wraz z ofertą.

2. Jeżeli nie jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może żądać złożenia od wykonawcy, któremu zamierza

udzielić zamówienia, wszystkich lub niektórych przedmiotowych środków dowodowych, wyznaczając odpowiedni termin na ich złożenie, nie krótszy niż 10 dni.

Art. 121. 1. Jeżeli wykonawca nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone środki dowodowe są niekompletne, zamawiający, zapewniając zachowanie zasady równego traktowania wykonawców, może wezwać do ich złożenia lub uzupełniania w wyznaczonym terminie, o ile przewidział tę możliwość w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia.

2. Przepisu ust. 1 nie stosuje się, jeżeli pomimo złożenia przedmiotowego środka dowodowego, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferta podlega odrzuceniu.

Rozdział 2

Kwalifikacja podmiotowa wykonawców

Oddział 1

Podstawy wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia

Art. 122. Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawcę:

- 1) będącego osobą fizyczną, którego prawomocnie skazano za:
 - a) przestępstwo udziału w zorganizowanej grupie przestępczej albo związku mającym na celu popełnienie przestępstwa lub przestępstwa skarbowego, na podstawie art. 258 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks karny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1600 i 2077), zwanej dalej „Kodeksem karnym”,
 - b) przestępstwo handlu ludźmi, na podstawie art. 189a Kodeksu karnego,
 - c) przestępstwo korupcji, na podstawie art. 228-230a, art. 250a Kodeksu karnego lub art. 46 lub art. 48 ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (Dz. U. z 2018 r. poz. 1263 i 1669),
 - d) przestępstwa prania pieniędzy lub finansowania terroryzmu, na podstawie art. 165a lub art. 299 Kodeksu karnego,
 - e) przestępstwa o charakterze terrorystycznym lub związane z działalnością terrorystyczną, na podstawie art. 115 § 20, art. 255a lub art. 259a Kodeksu karnego, lub odpowiednio na podstawie przepisów miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy,

- f) przestępstwo pracy małoletnich, na podstawie w art. 9 ust. 2 ustawy z dnia 15 czerwca 2012 r. o skutkach powierzania wykonywania pracy cudzoziemcom przebywającym wbrew przepisom na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. poz. 769), lub inny prawomocny wyrok z powodu czynu zabronionego związanego z pracą dzieci na podstawie przepisów miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy,
 - g) nadużycia finansowe, w tym przestępstwa skarbowe, przestępstwa przeciwko obrotowi gospodarczemu na podstawie art. 296-307 Kodeksu karnego lub przestępstwa przeciwko wiarygodności dokumentów na podstawie art. 270-277d Kodeksu karnego, lub odpowiednio na podstawie przepisów miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy,
 - h) przestępstwo, o którym mowa w art. 9 ust. 1 lub art. 10 ustawy z dnia 15 czerwca 2012 r. o skutkach powierzania wykonywania pracy cudzoziemcom przebywającym wbrew przepisom na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub odpowiednie przestępstwo określone w przepisach miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy;
- 2) jeżeli urzędującego członka jego organu zarządzającego lub nadzorczego, wspólnika spółki w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej lub prokurenta prawomocnie skazano za przestępstwo, o którym mowa w pkt 1;
 - 3) wobec którego wydano prawomocny wyrok sądu lub ostateczną decyzję administracyjną o zaleganiu z uiszczeniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne, chyba że wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności;
 - 4) wobec którego orzeczono zakaz ubiegania się o zamówienia publiczne.

Art. 123. 1. Z postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający może wykluczyć wykonawcę:

- 1) który naruszył obowiązki dotyczące płatności podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych środków dowodowych, z wyjątkiem przypadku, o którym mowa w art. 122 pkt 3, chyba że wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub

składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności;

- 2) który naruszył obowiązki w dziedzinie ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy:
 - a) będącego osobą fizyczną skazanego prawomocnie za przestępstwo przeciwko środowisku na podstawie art. 181-188 Kodeksu karnego lub za przestępstwa przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową na podstawie art. 218-221 Kodeksu karnego, lub odpowiednio na podstawie przepisów miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy,
 - b) będącego osobą fizyczną prawomocnie skazanego za wykroczenie przeciwko prawom pracownika lub wykroczenie przeciwko środowisku, jeżeli za jego popełnienie wymierzono karę aresztu, ograniczenia wolności lub karę grzywny nie niższą niż 3000 złotych,
 - c) wobec którego wydano ostateczną decyzję administracyjną o naruszeniu obowiązków wynikających z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa pracy lub przepisów o zabezpieczeniu społecznym, jeżeli wymierzono tą decyzją karę pieniężną nie niższą niż 3000 złotych;
- 3) jeżeli urzędującego członka jego organu zarządzającego lub nadzorczego, wspólnika spółki w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej lub prokurenta prawomocnie skazano za przestępstwo lub wykroczenie, o którym mowa w pkt 1;
- 4) w stosunku do którego otwarto likwidację, ogłoszono upadłość, którego aktywami zarządza likwidator lub sąd, zawarł układ z wierzycielami, którego działalność gospodarcza jest zawieszona albo znajduje się on w innej tego rodzaju sytuacji wynikającej z podobnej procedury przewidzianej w przepisach miejsca zamieszkania lub siedziby danego wykonawcy;
- 5) który w sposób zawiniony poważnie naruszył obowiązki zawodowe, co podważa jego uczciwość, w szczególności gdy wykonawca w wyniku zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa nie wykonał lub nienależycie wykonał zamówienie, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych dowodów;
- 6) jeżeli ma uzasadnione podstawy, aby stwierdzić, że wykonawca zawarł z innymi wykonawcami porozumienie mające na celu zakłócenie konkurencji, w szczególności jeżeli należąc do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego

2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, złożyli odrębne oferty, oferty częściowe lub wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, chyba że wykażą, że przygotowali te oferty lub wnioski niezależnie od siebie;

- 7) jeżeli występuje konflikt interesów w rozumieniu art. 61 ust. 1, którego nie można skutecznie wyeliminować w inny sposób, niż przez wykluczenie wykonawcy, w szczególności gdy nie zostały dopełnione obowiązki związane z wyłączeniem z postępowania osób pozostających w relacjach z wykonawcą określonych w art. 61 ust. 2;
- 8) jeżeli, w przypadkach, o których mowa w art. 97 ust. 1, doszło do zakłócenia konkurencji wynikającego z wcześniejszego zaangażowania tego wykonawcy lub podmiotu, który należy z wykonawcą do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, chyba że spowodowane tym zakłócenie konkurencji może być wyeliminowane w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy z udziału w postępowaniu;
- 9) który, z przyczyn leżących po jego stronie, nie wykonał lub nienależycie wykonał w istotnym stopniu wcześniejszą umowę w sprawie zamówienia publicznego lub umowę koncesji, zawartą z zamawiającym publicznym, co doprowadziło od rozwiązania umowy, prawomocnego zasądzenia odszkodowania lub innych porównywalnych sankcji;
- 10) który w wyniku zamierzonego działania lub niedbalstwa wprowadził zamawiającego w błąd przy przedstawianiu informacji, że nie podlega wykluczeniu, spełnia warunki udziału w postępowaniu lub kryteria selekcji, co mogło mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia, lub który zataił te informacje lub nie jest w stanie przedstawić wymaganych podmiotowych środków dowodowych;
- 11) który bezprawnie wpływał lub próbował wpływać na czynności zamawiającego lub pozyskać informacje poufne, mogące dać mu przewagę w postępowaniu o udzielenie zamówienia, lub w wyniku lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawił informacje wprowadzające w błąd, co mogło mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

2. Jeżeli zamawiający przewiduje wykluczenie wykonawcy na podstawie ust. 1, wskazuje podstawy wykluczenia w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia.

Art. 124. 1. Zamawiający może wykluczyć wykonawcę na każdym etapie postępowania o udzielenie zamówienia.

2. Wykonawca nie podlega wykluczeniu w okolicznościach określonych w art. 122 pkt 1 i 2 lub art. 123 ust. 1 pkt 2–11, jeżeli udowodni zamawiającemu, że spełnił łącznie następujące przesłanki:

- 1) naprawił lub zobowiązał się do naprawienia szkody wyrządzonej przestępstwem lub nieprawidłowym postępowaniem wykonawcy, w tym poprzez zadośćuczynienie pieniężne;
- 2) wyczerpująco wyjaśnił fakty i okoliczności związane z przestępstwem lub nieprawidłowym postępowaniem wykonawcy oraz spowodowanymi przez nie szkodami, aktywnie współpracując odpowiednio z organami ścigania lub zamawiającym;
- 3) podjął konkretne środki techniczne, organizacyjne i kadrowe, odpowiednie dla zapobiegania dalszym przestępstwom lub przestępstwom skarbowym, lub nieprawidłowemu postępowaniu, w szczególności:
 - a) zerwał wszelkie powiązania z osobami lub podmiotami odpowiedzialnymi za nieprawidłowe postępowanie wykonawcy,
 - b) zreorganizował personel,
 - c) wdrożył system sprawozdawczości i kontroli,
 - d) utworzył struktury audytu wewnętrznego do monitorowania przestrzegania przepisów, wewnętrznych regulacji lub standardów,
 - e) wprowadził wewnętrzne regulacje dotyczące odpowiedzialności i odszkodowań za nieprzebrzeżenie przepisów, wewnętrznych regulacji lub standardów.

3. Zamawiający ocenia czy podjęte przez wykonawcę środki, o których mowa w ust. 2, są wystarczające do wykazania jego rzetelności, uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu wykonawcy. Jeżeli podjęte przez wykonawcę środki, o których mowa w ust. 2, nie są wystarczające do wykazania jego rzetelności, zamawiający wyklucza wykonawcę.

Art. 125. Wykluczenie wykonawcy następuje:

- 1) w przypadkach, o których mowa w art. 122 pkt 1 lit. a-g i pkt 2, jeżeli nie upłynęło 5 lat od dnia uprawomocnienia się wyroku potwierdzającego zaistnienie jednej z podstaw wykluczenia, chyba że w tym wyroku został określony inny okres wykluczenia;
- 2) w przypadkach, o których mowa w:

- a) art. 122 pkt 1 lit. h i pkt 2, gdy osoba, o której mowa w tych przepisach, została skazana za przestępstwo wymienione w art. 122 pkt 1 lit. h,
- b) art. 123 pkt 2 i 3
– na okres 3 lat od uprawomocnienia się odpowiednio wyroku potwierdzającego zaistnienie jednej z podstaw wykluczenia, wydania ostatecznej decyzji lub zaistnienia zdarzenia będącego podstawą wykluczenia, chyba że w wyroku lub decyzji został określony inny okres wykluczenia;
- 3) w przypadku, o którym mowa w art. 122 pkt 4, na okres, na jaki został prawomocnie orzeczony zakaz ubiegania się o zamówienia publiczne;
- 4) w przypadkach, o których mowa w art. 123 pkt 4-11, na okres 3 lat od zaistnienia zdarzenia będącego podstawą wykluczenia.

Oddział 2

Warunki udziału w postępowaniu

Art. 126. 1. Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności.

2. Warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć:

- 1) uprawnień do występowania w obrocie prawnym, zgodnie z wymaganiami ustawowymi;
- 2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;
- 3) sytuacji ekonomicznej lub finansowej;
- 4) zdolności technicznej lub zawodowej.

Art. 127. W odniesieniu do warunku dotyczącego uprawnień do występowania w obrocie prawnym, zgodnie z wymaganiami ustawowymi, zamawiający może wymagać, aby wykonawcy prowadzący działalność gospodarczą byli wpisani do jednego z rejestrów zawodowych lub handlowych prowadzonych w państwie członkowskim Unii Europejskiej, w którym posiadają siedzibę.

Art. 128. W odniesieniu do uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, zamawiający może w postępowaniu o udzielenie zamówienia na usługi wymagać udowodnienia:

- 1) posiadania odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia w kraju pochodzenia wykonawcy określonych usług, lub
- 2) udowodnienia statusu członka danej organizacji, jeżeli członkostwo w tej organizacji jest niezbędne do świadczenia w kraju pochodzenia wykonawcy określonych usług.

Art. 129. 1. W odniesieniu do sytuacji finansowej lub ekonomicznej, zamawiający może określić warunki, które zapewnią posiadanie przez wykonawców zdolności ekonomicznej lub finansowej niezbędnej do realizacji zamówienia. W tym celu zamawiający może wymagać w szczególności:

- 1) aby wykonawcy posiadali określone minimalne roczne przychody, w tym określone minimalne roczne przychody w obszarze objętym zamówieniem;
- 2) aby wykonawcy przedstawili informacje na temat ich rocznych sprawozdań finansowych wykazujących, w szczególności stosunek aktywów do zobowiązań;
- 3) posiadania przez wykonawcę odpowiedniego ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej;
- 4) posiadania przez wykonawcę określonej zdolności kredytowej lub środków finansowych.

2. Zamawiający nie może wymagać, aby minimalne roczne przychody, o których mowa w ust. 1 pkt 1, przekraczały dwukrotność wartości zamówienia, z wyjątkiem należycie uzasadnionych przypadków odnoszących się do przedmiotu zamówienia lub sposobu jego realizacji. Zamawiający wskazuje w dokumentach zamówienia powody zastosowania takiego wymagania.

3. Zamawiający może wymagać informacji, o których mowa w ust. 1 pkt 2, jeżeli określi w dokumentach zamówienia przejrzyste i obiektywne metody i kryteria, na podstawie których uwzględni te informacje.

4. Jeżeli zamówienie jest podzielone na części, przepisy ust. 1-3 stosuje się do każdej z tych części. Zamawiający może określić minimalny roczny przychód także w odniesieniu do więcej niż jednej części zamówienia, na wypadek, gdyby wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, przyznano kilka części zamówienia do realizacji w tym samym czasie.

5. Jeżeli zamówienie objęte umową ramową jest udzielane po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia, o którym mowa w art. 294 ust. 1 pkt 2 lub 3, wymóg posiadania minimalnego rocznego przychodu oblicza się na podstawie przewidywanej maksymalnej wielkości zamówień, które będą realizowane w tym samym czasie, lub, w przypadku braku takich informacji, na podstawie wartości umowy ramowej. W przypadku dynamicznego systemu zakupów wymóg posiadania minimalnego rocznego przychodu wyliczany jest na podstawie przewidywanej maksymalnej wielkości zamówień, które mają być objęte tym systemem.

Art. 130. 1. W odniesieniu do zdolności technicznej lub zawodowej wykonawcy, zamawiający może określić warunki dotyczące niezbędnego wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, potencjału technicznego wykonawcy lub osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia, umożliwiające realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości. W szczególności zamawiający może wymagać, aby wykonawcy spełniali wymagania odpowiednich norm zapewnienia jakości, w tym w zakresie dostępności dla osób niepełnosprawnych, oraz systemów lub norm zarządzania środowiskowego, wskazanych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia.

2. Oceniając zdolność techniczną lub zawodową wykonawcy, zamawiający może, na każdym etapie postępowania, uznać, że wykonawca nie posiada wymaganych zdolności, jeżeli zaangażowanie zasobów technicznych lub zawodowych wykonawcy w inne przedsięwzięcia gospodarcze wykonawcy może mieć negatywny wpływ na realizację zamówienia.

Art. 131. 1. Zamawiający może określić szczególny, obiektywnie uzasadniony, sposób spełniania przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia warunków udziału w postępowaniu, jeżeli jest to uzasadnione charakterem zamówienia i jest proporcjonalne.

2. Warunek dotyczący uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o którym mowa w art. 126 ust. 2 pkt 2, jest spełniony, jeżeli co najmniej jeden z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia posiada uprawnienia do prowadzenia określonej działalności zawodowej i zrealizuje tę część zamówienia, do której realizacji te uprawnienia są wymagane.

3. W odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia mogą polegać na zdolnościach tych z wykonawców, którzy wykonają roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 i 3, wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia wskazują, które części zamówienia wykonają poszczególni wykonawcy.

Oddział 3

Udostępnienie zasobów

Art. 132. 1. Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych.

2. W odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, wykonawcy mogą polegać na zdolnościach podmiotów udostępniających zasoby, jeśli podmioty te wykonają roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.

3. Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby, musi udowodnić zamawiającemu, że realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 3, wykonawca przedkłada podmiotowe środki dowodowe, w szczególności zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji danego zamówienia.

5. Podmiotowe środki dowodowe, o których mowa w ust. 4, potwierdzają, że stosunek łączący wykonawcę z podmiotami udostępniającymi zasoby gwarantuje rzeczywisty dostęp do tych zasobów oraz określają, w szczególności:

- 1) zakres dostępnych wykonawcy zasobów podmiotu udostępniającego zasoby;
- 2) sposób udostępnienia wykonawcy i wykorzystania przez niego zasobów podmiotu udostępniającego te zasoby przy wykonywaniu zamówienia;
- 3) zakres i okres udziału podmiotu udostępniającego zasoby przy wykonywaniu zamówienia;

- 4) czy podmiot udostępniający zasoby, na zdolnościach którego wykonawca polega w odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, zrealizuje roboty budowlane lub usługi, których wskazane zdolności dotyczą.

Art. 133. Zamawiający ocenia, czy udostępniane wykonawcy przez podmioty udostępniające zasoby zdolności techniczne lub zawodowe lub ich sytuacja finansowa lub ekonomiczna, pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełniania warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 126 ust. 2 pkt 3 i 4, oraz, jeżeli to dotyczy, kryteriów selekcji, a także bada, czy nie zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 122 i art. 123 ust. 1.

Art. 134. Podmiot, który zobowiązał się do udostępnienia zasobów, odpowiada solidarnie z wykonawcą, który polega na jego sytuacji finansowej lub ekonomicznej, za szkodę poniesioną przez zamawiającego powstałą wskutek nieudostępnienia tych zasobów, chyba że za nieudostępnienie zasobów podmiot ten nie ponosi winy.

Art. 135. Zamawiający może zastrzec obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych zadań dotyczących:

- 1) zamówień na roboty budowlane lub usługi, lub
- 2) prac związanych z rozmieszczeniem i instalacją, w ramach zamówienia na dostawy.

Art. 136. Jeżeli zdolności techniczne lub zawodowe, sytuacja ekonomiczna lub finansowa podmiotu udostępniającego zasoby nie potwierdzają spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu lub zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, zamawiający żąda, aby wykonawca w terminie określonym przez zamawiającego zastąpił ten podmiot innym podmiotem lub podmiotami albo wykazał, że samodzielnie spełnia warunki udziału w postępowaniu.

Art. 137. Wykonawca nie może powoływać się na zdolności lub sytuację podmiotów udostępniających zasoby, jeżeli na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert nie polegał on w danym zakresie na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby.

Oddział 4

Podmiotowe środki dowodowe

Art. 138. 1. Zamawiający określa podmiotowe środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia.

2. Na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, zamawiający może zamiast dokumentów żądać oświadczeń.

Art. 139. 1. Do wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty wykonawca dołącza oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu, spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, w zakresie wskazanym przez zamawiającego.

2. Oświadczenie, o którym mowa ust. 1, składa się na formularzu jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, sporządzonego zgodnie ze wzorem standardowego formularza określonego w rozporządzeniu Wykonawczym Komisji (UE) 2016/7 z dnia 5 stycznia 2016 r. ustanawiający standardowy formularz jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, zwanego dalej „jednolitym dokumentem”.

3. Oświadczenie, o którym mowa w ust. 1, stanowi wstępny dowód potwierdzający brak podstaw wykluczenia, spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, na dzień składania wniosków o dopuszczeniu do udziału w postępowaniu albo ofert, tymczasowo zastępujący wymagane przez zamawiającego podmiotowe środki dowodowe.

4. W przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez wykonawców, oświadczenie, o którym mowa w ust. 1, składa każdy z wykonawców. Oświadczenia te potwierdzają brak podstaw wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji w zakresie, w jakim każdy z wykonawców wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji.

5. Wykonawca, w przypadku, o którym mowa w art. 133, przedstawia, wraz z jednolitym dokumentem, jednolity dokument podmiotu udostępniającego zasoby, potwierdzający brak podstaw wykluczenia po stronie tego podmiotu oraz odpowiednio spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, w zakresie, w jakim wykonawca powołuje się na jego zasoby.

6. Wykonawca może wykorzystać jednolity dokument złożony w odrębnym postępowaniu o udzielenie zamówienia, jeżeli potwierdzi, że informacje w nim zawarte pozostają prawidłowe.

Art. 140. 1. Zamawiający przed wyborem najkorzystniejszej oferty wzywa wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni, aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych.

2. Jeżeli jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może na każdym etapie postępowania, w tym na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub niezwłocznie po ich złożeniu, wezwać wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych aktualnych na dzień ich złożenia.

3. Jeżeli zachodzą uzasadnione podstawy do uznania, że złożone uprzednio podmiotowe środki dowodowe nie są już aktualne, zamawiający może w każdym czasie wezwać wykonawcę lub wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych aktualnych na dzień złożenia środków dowodowych.

Art. 141. 1. Zamawiający nie wzywa do złożenia podmiotowych środków dowodowych, jeżeli:

- 1) może je uzyskać za pomocą bezpłatnych i ogólnodostępnych baz danych, w szczególności rejestrów publicznych w rozumieniu ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne;
- 2) już posiada te środki dowodowe;
- 3) podmiotowym środkiem dowodowym jest oświadczenie, którego treść odpowiada zakresowi oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt 2 i 3, zamawiający wzywa wykonawcę do potwierdzenia aktualności informacji zawartych w podmiotowych środkach dowodowych lub jednolitym dokumencie.

Art. 142. 1. Jeżeli wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1, podmiotowych środków dowodowych, innych dokumentów lub oświadczeń, niebędących przedmiotowymi środkami dowodowymi, lub są one niekompletne lub zawierają błędy, zamawiający, wzywa wykonawcę odpowiednio do ich złożenia, poprawienia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie, chyba że mimo ich złożenia, uzupełnienia lub poprawienia odpowiednio wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferta wykonawcy podlegają odrzuceniu albo zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania.

2. Przepisu ust. 1 nie stosuje się, w przypadku gdy ze złożonego oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1, podmiotowego środka dowodowego lub innego dokumentu lub

oświadczenia, niebędących przedmiotowymi środkami dowodowym, wynika, że odpowiednio wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferta podlega odrzuceniu.

3. Złożenie, uzupełnienie lub poprawienie oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1, lub podmiotowych środków dowodowych nie może służyć potwierdzeniu spełniania kryteriów selekcji.

4. Zamawiający może żądać od wykonawców wyjaśnień dotyczących treści oświadczenia wykonawcy, o którym mowa w art. 139 ust. 1, lub złożonych podmiotowych środków dowodowych lub innych dokumentów lub oświadczeń, niebędących przedmiotowymi środkami dowodowymi.

Art. 143. 1. W postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie podmiotowych środków dowodowych lub przedmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, które są niezbędne do przeprowadzenia postępowania.

2. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia, rodzaje podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, okres ich ważności oraz formy, w jakich mogą być one składane, mając na uwadze potrzebę potwierdzenia braku podstaw wykluczenia, spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji oraz sposoby komunikacji między zamawiającym a wykonawcą, a także potrzebę zapewnienia ochrony informacji niejawnych.

Rozdział 3

Tryby udzielania zamówień

Oddział 1

Przepisy wspólne

Art. 144. 1. Zamawiający publiczni oraz zamawiający, o których mowa w art. 7, w przypadku gdy wartość zamówienia jest równa lub przekracza progi unijne udzielają zamówienia w jednym z następujących trybów:

- 1) przetargu nieograniczonego;
- 2) przetargu ograniczonego;
- 3) negocjacji z ogłoszeniem;

- 4) dialogu konkurencyjnego;
- 5) partnerstwa innowacyjnego;
- 6) negocjacji bez ogłoszenia;
- 7) zamówienia z wolnej ręki.

2. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem lub dialogu konkurencyjnego, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z okoliczności określonych w art. 170.

3. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego w przypadku zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane, jeżeli nie są one dostępne na rynku.

4. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki wyłącznie w szczególnych przypadkach określonych odpowiednio w art. 226 ust. 1 lub art. 231 ust. 1.

Art. 145. 1. Zamawiający wszczyna postępowanie o udzielenie zamówienia przez przekazanie:

- 1) ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, w przypadku trybu przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego albo partnerstwa innowacyjnego;
- 2) zaproszenia do negocjacji, w przypadku trybu negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki.

2. Zamawiający może wszcząć postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem lub dialogu konkurencyjnego przez przekazanie zaproszenia do negocjacji w okolicznościach, o których mowa w art. 171 ust. 1.

Art. 146. Zamawiający może, po opublikowaniu ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, bezpośrednio poinformować o wszczęciu postępowania o udzielenie zamówienia znanych sobie wykonawców, którzy w ramach prowadzonej działalności świadczą usługi, dostawy lub roboty budowlane będące przedmiotem zamówienia.

Art. 147. 1. Zamawiający wyznacza terminy składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, ofert wstępnych oraz ofert, z uwzględnieniem złożoności i specyfiki przedmiotu zamówienia oraz czasu niezbędnego do ich przygotowania i złożenia, z tym że terminy te nie mogą być krótsze niż ustawowe terminy minimalne, o ile są one określone.

2. W przypadku gdy oferty mogą zostać złożone jedynie po odbyciu przez wykonawcę wizji lokalnej albo po sprawdzeniu przez niego dokumentów niezbędnych do realizacji zamówienia, zamawiający wyznacza terminy składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego do zapoznania się przez wykonawców z informacjami koniecznymi do przygotowania oferty, z tym że terminy te muszą być dłuższe od ustawowych terminów minimalnych, o ile są one określone.

Oddział 2

Przetarg nieograniczony

Art. 148. Przetarg nieograniczony to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy.

Art. 149. 1. Zamawiający zapewnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do SWZ, od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

2. Jeżeli zamawiający nie może udostępnić części SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodu jednej z okoliczności, o których mowa w art. 73 ust. 1, przekazuje ją w inny sposób określony przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu.

3. Jeżeli zamawiający nie może udostępnić części SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodu ochrony poufnej charakteru informacji zawartych w SWZ, określa w ogłoszeniu o zamówieniu sposób dostępu do tych informacji oraz wymagania związane z ochroną ich poufnej charakteru.

Art. 150. 1. SWZ zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) dokładny adres internetowy, pod którym udostępniane będą zmiany i wyjaśnienia dotyczące treści SWZ oraz inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 3) tryb udzielenia zamówienia;
- 4) datę przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 5) opis przedmiotu zamówienia;
- 6) termin wykonania zamówienia;

- 7) informację o warunkach udziału w postępowaniu;
 - 8) wykaz podmiotowych środków dowodowych;
 - 9) informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których zamawiający będzie komunikował się z wykonawcami, oraz informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej;
 - 10) informacje o sposobie komunikowania się zamawiającego z wykonawcami w inny sposób niż przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w przypadku zaistnienia jednej z sytuacji określonych w art. 73, art. 74 i art. 77;
 - 11) wskazanie osób uprawnionych do komunikowania się z wykonawcami;
 - 12) termin związania ofertą;
 - 13) opis sposobu przygotowywania oferty;
 - 14) sposób oraz termin składania ofert;
 - 15) termin otwarcia ofert;
 - 16) sposób obliczenia ceny;
 - 17) opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert;
 - 18) informacje o formalnościach, jakie powinny zostać dopełnione po wyborze oferty w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego;
 - 19) informacje dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy;
 - 20) projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, uwzględniające w szczególności specyfikę przedmiotu zamówienia oraz przepisy działu VII;
 - 21) pouczenie o środkach ochrony prawnej przysługujących wykonawcy.
2. SWZ zawiera również:
- 1) podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 123 ust. 1, jeżeli zamawiający je przewiduje;
 - 2) opis części zamówienia, jeżeli zamawiający dopuszcza składanie ofert częściowych;
 - 3) liczbę części zamówienia, na którą wykonawca może złożyć ofertę, lub maksymalną liczbę części, na które zamówienie może zostać udzielone temu samemu wykonawcy, oraz kryteria lub zasady, mające zastosowanie do ustalenia, które części zamówienia zostaną udzielone jednemu wykonawcy, w przypadku wyboru jego oferty w większej niż maksymalna liczbie części;
 - 4) wymagania dotyczące wadium, jeżeli zamawiający przewiduje obowiązek wniesienia wadium;

- 5) informacje dotyczące ofert wariantowych, w tym informacje o sposobie przedstawiania ofert wariantowych oraz minimalne warunki, jakim muszą odpowiadać oferty wariantowe, jeżeli zamawiający wymaga lub dopuszcza ich składanie;
- 6) maksymalną liczbę wykonawców, z którymi zamawiający zawrze umowę ramową, jeżeli zamawiający przewiduje zawarcie umowy ramowej;
- 7) informację o przewidywanych zamówieniach, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 7 i 8, jeżeli zamawiający przewiduje udzielenie takich zamówień;
- 8) informacje dotyczące przeprowadzenia wizji lokalnej, jeżeli oferty mogą zostać złożone jedynie po odbyciu przez wykonawcę wizji lokalnej;
- 9) informacje dotyczące walut obcych, w jakich mogą być prowadzone rozliczenia między zamawiającym a wykonawcą, jeżeli zamawiający przewiduje rozliczenia w walutach obcych;
- 10) informację o uprzedniej ocenie ofert, zgodnie z art. 156, jeżeli zamawiający przewiduje odwróconą kolejność oceny;
- 11) informację o przewidywanym wyborze najkorzystniejszej oferty z zastosowaniem aukcji elektronicznej wraz z informacjami, o których mowa w art. 262, jeżeli zamawiający przewiduje aukcję elektroniczną;
- 12) informacje dotyczące zwrotu kosztów udziału w postępowaniu, jeżeli zamawiający przewiduje ich zwrot;
- 13) wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, o których mowa w art. 108;
- 14) wymagania w zakresie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 109 ust. 2 pkt 2, jeżeli zamawiający przewiduje takie wymagania;
- 15) informację o zastrzeżeniu możliwości ubiegania się o udzielenie zamówienia wyłącznie na rzecz wykonawców, o których mowa w art. 66, jeżeli zamawiający przewiduje takie wymagania;
- 16) informację o obowiązku osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia, jeżeli zamawiający dokonuje takiego zastrzeżenia zgodnie z art. 65 i art. 135;
- 17) wymóg lub możliwość złożenia ofert w postaci katalogów elektronicznych lub dołączenia katalogów elektronicznych do oferty, w sytuacji określonej w art. 106.

Art. 151. 1. Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

2. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert albo nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert w przypadku, o którym mowa w art. 155 ust. 2 pkt 2, pod warunkiem że wnioski o wyjaśnienie treści SWZ wpłynęły do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert.

3. Jeżeli zamawiający nie udzieli wyjaśnień w terminach, o których mowa w ust. 2, przedłuży termin składania ofert o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia ofert.

4. W przypadku gdy o wyjaśnienie treści SWZ wykonawca nie wystąpił w terminie, o którym mowa w ust. 2, zamawiający nie ma obowiązku udzielania wyjaśnień SWZ oraz obowiązku przedłużenia terminu składania ofert.

5. Przedłużenie terminu składania ofert nie wpływa na bieg terminu składania wniosku o wyjaśnienie SWZ, o którym mowa w ust. 2.

6. Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a w przypadkach, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, przekazuje wykonawcom, którym przekazał SWZ, bez ujawniania źródła zapytania.

Art. 152. 1. Zamawiający może zwołać zebranie wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących treści SWZ. Informację o terminie zebrania zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

2. Zamawiający sporządza informację zawierającą zgłoszone na zebraniu pytania o wyjaśnienie treści SWZ oraz odpowiedzi na nie, bez wskazywania źródeł zapytań. Informację z zebrania udostępnia się na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Art. 153. 1. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ.

2. Niedopuszczalne są zmiany treści SWZ wpływające na krąg wykonawców zainteresowanych udzieleniem zamówienia, w szczególności modyfikacje istotnie zmieniające charakter lub zakres zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonymi.

3. W przypadku gdy zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia oferty lub wymagają od wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie ofert, zamawiający przedłuża termin składania ofert.

4. Zamawiający informuje wykonawców o przedłużonym terminie składania ofert przez zamieszczenie informacji na stronie internetowej prowadzonego postępowania, na której została udostępniona SWZ.

5. Informację o przedłużonym terminie składania ofert zamawiający zamieszcza w ogłoszeniu, o którym mowa w art. 102 ust. 1.

6. Dokonaną zmianę treści SWZ zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

7. Jeżeli zmiana dotyczy części SWZ, które nie zostały udostępnione na stronie internetowej prowadzonego postępowania, zgodnie z art. 149 ust. 2 i 3, dokonaną zmianę treści SWZ przekazuje w inny sposób wskazany w ogłoszeniu o zamówieniu.

Art. 154. W przypadku gdy zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie, o którym mowa w art. 102 ust. 1.

Art. 155. 1. Termin składania ofert nie może być krótszy niż 35 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 15 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, w następujących przypadkach:

- 1) opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101, o ile zawierało ono wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone na profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 2) jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

3. W sytuacjach określonych w art. 149 ust. 2 i 3, terminy składania ofert, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 pkt 1, ulegają wydłużeniu o 5 dni.

4. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert o 5 dni krótszy niż określony w ust. 1, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70.

Art. 156. 1. Zamawiający może najpierw dokonać oceny ofert, a następnie zbadać, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, nie zachodzą podstawy wykluczenia oraz czy wykonawca ten spełnia warunki udziału w postępowaniu, o ile taka możliwość została przewidziana w SWZ lub w ogłoszeniu o zamówieniu.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, wykonawca nie jest obowiązany do złożenia jednolitego dokumentu wraz z ofertą, jeżeli zamawiający przewidział w SWZ możliwość żądania tego dokumentu wyłącznie od wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona.

3. Jeżeli wobec wykonawcy, o którym mowa w ust. 1, zachodzą podstawy wykluczenia, wykonawca ten nie spełnia warunków udziału w postępowaniu, nie składa podmiotowych środków dowodowych lub jednolitego dokumentu, zamawiający dokonuje ponownej oceny ofert pozostałych wykonawców, a następnie bada, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, nie zachodzą podstawy wykluczenia oraz czy wykonawca ten spełnia warunki udziału w postępowaniu.

4. Jeżeli wybrany wykonawca uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może dokonać ponownej oceny ofert, a następnie zbadać, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, nie zachodzą podstawy wykluczenia oraz czy wykonawca ten spełnia warunki udziału w postępowaniu.

5. Zamawiający kontynuuje procedurę ponownej oceny ofert, o której mowa w ust. 3, w odniesieniu do pozostałych wykonawców, a następnie bada, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, nie zachodzą podstawy wykluczenia oraz czy wykonawca ten spełnia warunki udziału w postępowaniu, do momentu wyboru najkorzystniejszej oferty albo unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia.

Oddział 3

Przetarg ograniczony

Art. 157. Przetarg ograniczony to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a oferty mogą składać wyłącznie wykonawcy zaproszeni do składania ofert.

Art. 158. Zamawiający zapewnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do SWZ od dnia publikacji ogłoszenia

o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Przepisy art. 149 ust. 2 i 3 stosuje się.

Art. 159. 1. W przypadku trybu przetargu ograniczonego SWZ zawiera co najmniej informacje, o których mowa w art. 150 ust. 1 pkt 1-11 i pkt 16-21, oraz może zawierać informacje, o których mowa w art. 150 ust. 2 pkt 1-9 i pkt 11-17.

2. SWZ zawiera również:

- 1) informację o etapach postępowania, na których wykonawcy będą obowiązani do składania wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych, jeżeli zamawiający przewiduje taką możliwość;
- 2) informację, czy zamawiający przewiduje możliwość ograniczenia liczby wykonawców, których zaprosi do składania ofert wraz z podaniem liczby wykonawców oraz kryteriów selekcji, o których mowa w art. 165, jeżeli są ustalone;
- 3) opis sposobu przygotowywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 4) sposób oraz termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 5) termin otwarcia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Art. 160. 1. Do wyjaśnień oraz zmian treści SWZ stosuje się odpowiednio przepisy, o których mowa w art. 151-154, z uwzględnieniem ust. 2-4.

2. Jeżeli wyjaśnienia treści SWZ są niezbędne do należytego przygotowania i złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień w tym zakresie, jeżeli wniosek o wyjaśnienie wpłynął do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu na złożenie wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

3. Niedopuszczalne jest dokonywanie zmian treści SWZ po upływie terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, które prowadzą do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

4. W przypadku gdy wyjaśnienia lub zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub wymagają od wykonawców, dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie wniosków, zamawiający przedłuża termin ich składania.

Art. 161. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia, należyce uzasadniona przez zamawiającego, może on wyznaczyć krótszy termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, jednak nie krótszy niż 15 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Art. 162. Z zawartością wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie można się zapoznać przed upływem terminu na ich składanie.

Art. 163. 1. Zamawiający odrzuca wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, jeżeli:

- 1) został złożony po terminie;
- 2) został złożony przez wykonawcę:
 - a) podlegającego wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia,
 - b) niespełniającego warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia,
 - c) który nie złożył w przewidzianym terminie wymaganego jednolitego dokumentu, podmiotowego środka dowodowego, pełnomocnictwa, innych dokumentów lub oświadczeń;
- 3) jest niezgodny z przepisami ustawy;
- 4) jest nieważny na podstawie odrębnych przepisów;
- 5) został złożony w związku z zawarciem porozumienia ograniczającego konkurencję w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów.

2. Wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawcy niezaproszonego do składania ofert uznaje się za odrzucony.

Art. 164. O wynikach oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zamawiający niezwłocznie informuje wykonawców, którzy złożyli wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Art. 165. 1. Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców zapraszanych do składania ofert, których wnioski nie podlegały odrzuceniu, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 5.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w SWZ kryteria selekcji, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zaproszonych do składania ofert, oraz podaje minimalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert. Zamawiający może wskazać maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert.

Art. 166. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie do składania ofert wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji, zaprasza wykonawców, którzy spełniają te kryteria, w liczbie ustalonej przez zamawiającego.

2. W przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 165, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do składania ofert tych wykonawców, albo unieważnić postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 167. 1. Zaproszenie do składania ofert zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) numer opublikowanego ogłoszenia o zamówieniu;
- 3) dokładny adres strony internetowej, na której dostępna jest SWZ oraz jej ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia dotyczące treści SWZ, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 4) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich podmiotowych środków dowodowych na etapie składania ofert;
- 5) sposób i termin składania ofert oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, a także termin otwarcia ofert.

2. Jeżeli część SWZ nie została udostępniona przez zamawiającego na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert nieudostępnioną część SWZ oraz jej ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia dotyczące treści tej części SWZ, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

Art. 168. 1. Termin składania ofert nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert.

2. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 10 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, w następujących przypadkach:

- 1) opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101, o ile wstępne ogłoszenie informacyjne zawierało wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone na profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 2) jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.
 3. W sytuacjach określonych w art. 149 ust. 2 i 3, terminy składania ofert, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 pkt 1 ulegają wydłużeniu o 5 dni.
 4. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert o 5 dni krótszy niż określony w ust. 1, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70.

Oddział 4

Negocjacje z ogłoszeniem

Art. 169. 1. Negocjacje z ogłoszeniem to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, zamawiający zaprasza wykonawców dopuszczonych do udziału w postępowaniu do składania ofert wstępnych, prowadzi z nimi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert składanych na etapie negocjacji, po zakończeniu których zaprasza wykonawców do składania ofert.

2. Zamawiający może udzielić zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez negocjacji, o ile wskaże w ogłoszeniu o zamówieniu, że zastrzega sobie taką możliwość.

Art. 170. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) rozwiązania dostępne na rynku nie mogą zaspokoić, bez ich dostosowania, potrzeb zamawiającego;
- 2) roboty budowlane, dostawy lub usługi obejmują rozwiązania projektowe lub innowacyjne;

- 3) zamówienie nie może zostać udzielone bez wcześniejszych negocjacji z uwagi na szczególne okoliczności dotyczące jego charakteru, stopnia złożoności lub uwarunkowań prawnych lub finansowych, lub z uwagi na ryzyko związane z robotami budowlanymi, dostawami lub usługami;
- 4) jeżeli zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia w wystarczająco precyzyjny sposób przez odniesienie do określonej normy, europejskiej oceny technicznej, o której mowa w art. 117 ust. 1 pkt 2 lit. c, wspólnej specyfikacji technicznej, o której mowa w art. 117 ust. 1 pkt 2 lit. d, lub referencji technicznej;
- 5) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1, lub zamawiający unieważnił postępowanie na podstawie art. 281 pkt 3.

Art. 171. 1. W sytuacji, o której mowa w art. 170 ust. 1 pkt 5 zamawiający może odstąpić od publikacji ogłoszenia o zamówieniu, jeżeli zaprosi do negocjacji wyłącznie wszystkich wykonawców, którzy w prowadzonym uprzednio postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego, nie podlegali wykluczeniu i spełniali warunki udziału w postępowaniu oraz złożyli oferty w wyznaczonym terminie, w sposób określony przez zamawiającego.

2. Oferty wykonawców, o których mowa w ust. 1, uznaje się za oferty wstępne podlegające negocjacjom.

3. Zamawiający jednocześnie kieruje do wykonawców, o których mowa w ust. 1, zaproszenie do negocjacji ofert wstępnych, wskazując miejsce, termin i sposób prowadzenia negocjacji.

4. Wraz z zaproszeniem do negocjacji zamawiający udostępnia opis potrzeb i wymagań, który zawiera informacje określone odpowiednio w art. 173 ust. 1 pkt 1-3, 5-8, 10-13 i 19-20. Przepisy art. 149 ust. 2 i 3 stosuje się odpowiednio.

Art. 172. 1. W celu ustalenia przez wykonawców charakteru i zakresu zamówienia oraz wymagań formalnych i proceduralnych dotyczących postępowania zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań.

2. Zamawiający zapewnia bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Przepisy art. 149 ust. 2 i 3 stosuje się odpowiednio.

Art. 173. 1. Opis potrzeb i wymagań zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) dokładny adres internetowy, pod którym udostępnione zostaną zmiany i wyjaśnienia dotyczące opisu potrzeb i wymagań, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 3) tryb udzielenia zamówienia;
- 4) datę przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 5) określenie przedmiotu zamówienia;
- 6) opis potrzeb zamawiającego i cechy charakterystyczne dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiące przedmiot zamówienia;
- 7) minimalne wymagania dotyczące opisu przedmiotu zamówienia lub realizacji zamówienia, niepodlegające negocjacom, które muszą spełnić wszystkie oferty;
- 8) opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert;
- 9) informację o warunkach udziału w postępowaniu;
- 10) informację o podmiotowych środkach dowodowych, w tym o etapach postępowania, na których wykonawcy będą obowiązani do składania wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych;
- 11) informację o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których zamawiający będzie komunikował się z wykonawcami wraz informacją o wymaganiach technicznych i organizacyjnych wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej;
- 12) informację o sposobie komunikowania się zamawiającego z wykonawcami w inny sposób niż przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w tym w przypadku zaistnienia jednej z sytuacji określonych w art. 73, art. 74 i art. 77;
- 13) wskazanie osób uprawnionych do komunikowania się z wykonawcami;
- 14) opis sposobu przygotowywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 15) sposób oraz termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 16) termin otwarcia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 17) sposób informowania o wynikach oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 18) informację czy zamawiający przewiduje udzielenie zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez przeprowadzenia negocjacji;

19) informację o liczbie etapów negocjacji, w tym o podziale negocjacji na etapy w celu ograniczenia liczby ofert podlegających negocjacom przez zastosowanie kryteriów oceny ofert, jeżeli zamawiający przewiduje taki podział;

20) pouczenie o środkach ochrony prawnej przysługujących wykonawcy.

2. Opis potrzeb i wymagań zawiera również informacje, o których mowa w art. 150 ust. 2 pkt 1-9 i 11-17.

3. Informacje zawarte w opisie potrzeb i wymagań muszą być wystarczająco precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie charakteru i zakresu zamówienia oraz podjęcie decyzji co do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Art. 174. 1. Do wyjaśnień oraz zmian treści opisu potrzeb i wymagań w zakresie niezbędnym do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu odpowiednio stosuje się art. 151 ust. 1 i 6, art. 152, art. 153 ust. 4-7, art. 154 i art. 160 ust. 2-4.

2. Jeżeli zamawiający zastrzegł możliwość udzielenia zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez negocjacji do wyjaśnień oraz zmian treści opisu potrzeb i wymagań niezbędnych do złożenia tych ofert odpowiednio stosuje się art. 151-154 oraz art. 160 ust. 3.

Art. 175. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Do wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się art. 162, art. 163 ust. 1 i art. 164.

3. Wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawcy niezaproszonego do składania ofert wstępnych uznaje się za odrzucony.

Art. 176. 1. Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców zapraszanych do składania ofert wstępnych, których wnioski nie podlegały odrzuceniu, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań kryteria selekcji, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zaproszonych do składania ofert wstępnych podlegających negocjacom, oraz podaje minimalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert wstępnych. Zamawiający może wskazać maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert wstępnych.

Art. 177. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie do składania ofert wstępnych wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji, zaprasza wykonawców, którzy spełniają te kryteria w liczbie określonej przez zamawiającego, zgodnie z art. 176. Przepisy art. 246-249, art. 257 ust. 1 pkt 1-7, 9, 15 i 16, art. 281 pkt 1, 2, 5 i 6 oraz art. 285-287 stosuje się odpowiednio.

2. W przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 176, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do składania ofert wstępnych tych wykonawców, albo unieważnić postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 178. 1. Zaproszenie do składania ofert wstępnych zawiera co najmniej:

- 1) firmę oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) numer opublikowanego ogłoszenia o zamówieniu;
- 3) dokładny adres strony internetowej, na której jest dostępny opis potrzeb i wymagań oraz modyfikacje i wyjaśnienia jego treści, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 4) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty wstępnej, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich podmiotowych środków dowodowych na etapie składania ofert wstępnych;
- 5) sposób i termin składania ofert wstępnych oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, oraz termin otwarcia ofert wstępnych.

2. Jeżeli część opisu potrzeb i wymagań nie została udostępniona przez zamawiającego z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert wstępnych nieudostępnioną część opisu potrzeb i wymagań oraz jego ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia dotyczące treści tej części opisu potrzeb i wymagań, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

Art. 179. 1. Termin składania ofert wstępnych nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert wstępnych.

2. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert wstępnych krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 10 dni licząc od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert wstępnych, w następujących przypadkach:

- 1) opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101, o ile wstępne ogłoszenie informacyjne zawierało wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone na profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 2) jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

3. W sytuacjach określonych odpowiednio w art. 149 ust. 2 i 3, terminy składania ofert wstępnych, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 pkt 1 ulegają wydłużeniu o 5 dni.

4. Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert wstępnych o 5 dni krótszy niż określony w ust. 1, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70.

Art. 180. 1. Jeżeli zamawiający przewidział w ogłoszeniu o zamówieniu możliwość udzielenia zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez negocjacji i na ich podstawie dokonuje wyboru najkorzystniejszej oferty, do badania i oceny ofert wstępnych odpowiednio stosuje się art. 246-249, art. 251, art. 252- 256, art. 257 ust. 1 pkt 1-11, 15 i 16, art. 258-270 oraz art. 272-279.

2. Do badania i oceny ofert wstępnych oraz kolejnych ofert podlegającym negocjacom odpowiednio stosuje się art. 246-249, art. 251, art. 252-256, art. 257 ust. 1 pkt 1-7, 9, 15 i 16 oraz art. 258-270, z tym że zamawiający odrzuca ofertę wstępną oraz kolejne oferty podlegające negocjacom, które nie spełniają minimalnych wymogów dotyczących opisu przedmiotu zamówienia lub realizacji zamówienia, określonych przez zamawiającego.

3. Zamawiający jednocześnie zaprasza do negocjacji wszystkich wykonawców, którzy złożyli oferty wstępne niepodlegające odrzuceniu, wskazując termin i numer opublikowania ogłoszenia o zamówieniu.

4. Zamawiający może podzielić negocjacje na etapy w celu ograniczenia liczby ofert, stosując kryteria oceny ofert określone w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań, o ile skorzystanie z tej możliwości przewidział zamawiający w ogłoszeniu o

zamówieniu lub w opisie potrzeb i wymagań. Liczba ofert uzyskana na ostatnim etapie musi być wystarczająca, aby zapewnić konkurencję.

5. W przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli na etapie negocjacji niepodlegające odrzuceniu oferty jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do składania ofert tych wykonawców, albo unieważnić postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 181. Negocjacje ofert nie mogą dotyczyć oraz prowadzić do zmiany minimalnych wymagań oraz kryteriów oceny ofert i ich wag, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

Art. 182. 1. Podczas negocjacji ofert zamawiający zapewnia równe traktowanie wszystkich wykonawców.

2. Zamawiający nie udziela informacji w sposób, który mógłby zapewnić niektórym wykonawcom przewagę nad innymi wykonawcami.

3. Zamawiający informuje jednocześnie wszystkich wykonawców, których oferty zostały zakwalifikowane do kolejnych etapów, o wszelkich zmianach mających wpływ na treść ofert składanych na etapie negocjacji lub ofert, w szczególności o zmianach związanych z opisem potrzeb zamawiającego i cechami charakterystycznymi dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiących przedmiot zamówienia, warunkami umowy w sprawie zamówienia publicznego, tak aby wykonawcy mieli jednakowo wystarczająco dużo czasu na zmodyfikowanie i ponowne złożenie poprawionych ofert składanych na etapie negocjacji lub ofert.

Art. 183. 1. Treść oferty wstępnej, ofert składanych w trakcie negocjacji oraz prowadzone negocjacje mają charakter poufny.

2. Żadna ze stron nie może bez zgody drugiej strony ujawnić informacji technicznych i handlowych związanych z negocjacjami. Zgoda powinna być udzielona w odniesieniu do konkretnych informacji i przed ich ujawnieniem.

Art. 184. 1. W przypadku, gdy zamawiający zamierza zakończyć etap negocjacji, informuje o tym równocześnie wszystkich pozostałych w postępowaniu wykonawców oraz wyznacza termin na złożenie poprawionych ofert składanych na etapie negocjacji lub ofert.

2. Po zakończeniu etapu negocjacji zamawiający sporządza SWZ, która stanowi doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań, wyłącznie w zakresie, w jakim było to przedmiotem negocjacji.

Art. 185. 1. Zamawiający zaprasza do składania ofert wykonawców, z którymi prowadził negocjacje i którzy nie zostali wyeliminowani z postępowania na poszczególnych etapach.

2. Zaproszenie do składania ofert zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której jest prowadzone postępowanie;
- 2) dokładny adres strony internetowej, na której jest dostępna SWZ oraz jej ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 3) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich środków dowodowych na etapie składania ofert;
- 4) sposób i termin składania ofert, oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, oraz termin otwarcia ofert.

3. Jeżeli część SWZ nie została udostępniona przez zamawiającego na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert nieudostępnioną część SWZ, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

4. SWZ zawiera informacje, o których mowa art. 150 ust. 1 i ust. 2 pkt 1-9 i 11-17.

5. Do wyjaśnień i modyfikacji SWZ art. 151, art.152, art. 153 ust. 1, 4, 6 i 7, art. 160 ust. 3 stosuje się odpowiednio.

Oddział 5

Dialog konkurencyjny

Art. 186. Dialog konkurencyjny to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, następnie zamawiający prowadzi dialog z zaproszonymi do udziału w dialogu wykonawcami w zakresie zaproponowanych przez nich rozwiązań, po zakończeniu którego zaprasza ich do składania ofert.

Art. 187. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie dialogu konkurencyjnego, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z okoliczności, o których mowa w art. 170. Przepisy art. 171 stosuje się odpowiednio.

Art. 188. 1. Zamówienia udziela się wyłącznie na podstawie kryteriów jakościowych, o których mowa w art. 239 ust. 2, oraz ceny lub kosztu.

2. Zamawiający przypisuje wagi poszczególnym kryteriom oceny ofert, nie później niż wraz z zaproszeniem do składania ofert.

Art. 189. W celu ustalenia przez wykonawców potrzeb zamawiającego dotyczących charakteru i zakresu zamówienia oraz wymagań formalnych i proceduralnych prowadzonego postępowania zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań.

Art. 190. Zamawiający zapewnia bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Przepisy art. 149 ust. 2 i 3 stosuje się odpowiednio.

Art. 191. 1. Opis potrzeb i wymagań zawiera co najmniej informacje, o których mowa w art. 173 ust. 1 pkt 1-6, 9-17 i 20 oraz może zawierać również informacje, o których mowa w art. 150 ust. 1 pkt 1-9 i 11-17.

2. Opis potrzeb i wymagań zawiera również:

- 1) informację o wysokości nagród dla wykonawców, którzy podczas dialogu przedstawili rozwiązania stanowiące podstawę do składania ofert, jeżeli zamawiający przewiduje nagrody;
- 2) wstępny harmonogram postępowania;
- 3) opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert, a jeżeli przypisanie wag nie jest możliwe na etapie wszczęcia postępowania z obiektywnych przyczyn, zamawiający wskazuje kryteria oceny ofert w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego;
- 4) liczbę wykonawców, którzy zostaną zaproszeni do udziału w dialogu, jeżeli zamawiający przewiduje ograniczenie liczby wykonawców;
- 5) informację o podziale dialogu na etapy, jeżeli zamawiający przewiduje taki podział w celu ograniczenia liczby rozwiązań, które będą przedmiotem dialogu na kolejnych etapach.

3. Informacje zawarte w opisie potrzeb i wymagań, muszą być wystarczająco precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie charakteru i zakresu zamówienia oraz podjęcie decyzji co do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Art. 192. Do wyjaśnień oraz zmian treści opisu potrzeb i wymagań w zakresie niezbędnym do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu odpowiednio stosuje się art. 151 ust. 1 i ust. 6, art. 152, art. 153 ust. 4-7, art. 154 i art. 160 ust. 2-4.

Art. 193. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Do wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się art. 162, art. 163 ust. 1 i art. 164.

3. Wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawcy niezaproszonego do dialogu uznaje się za odrzucony.

Art. 194. 1. Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców zapraszanych do dialogu, których wnioski nie podlegały odrzuceniu, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań kryteria selekcji, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zaproszonych do dialogu, oraz podaje minimalną liczbę wykonawców, których zaprosi do tego dialogu. Zamawiający może wskazać maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do dialogu.

Art. 195. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie do dialogu wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji, zaprasza wykonawców, którzy spełniają te kryteria w liczbie określonej przez zamawiającego, zgodnie z art. 194.

2. Jeżeli liczba wykonawców, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest większa niż określona w ogłoszeniu, zamawiający zaprasza do dialogu wykonawców wyłonionych na podstawie kryteriów selekcji.

3. W przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 194, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do udziału w dialogu tych wykonawców, albo unieważnić postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 196. 1. Zaproszenie do dialogu zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) numer opublikowanego ogłoszenia o zamówieniu;
- 3) dokładny adres strony internetowej, na której dostępny jest opis potrzeb i wymagań oraz jego ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem, niezbędne do przygotowania się wykonawców do udziału w dialogu;
- 4) informację o podmiotowych środkach dowodowych, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wszystkich lub wybranych podmiotowych środków dowodowych na etapie dialogu;
- 5) wagę przypisaną kryteriom oceny ofert, w stosownych przypadkach, kolejność tych kryteriów od najważniejszego do najmniej ważnego, jeśli nie zostało to wskazane w ogłoszeniu o zamówieniu lub w opisie potrzeb i wymagań;
- 6) informację o miejscu i terminie rozpoczęcia dialogu;
- 7) informację o języku lub językach, w jakich będzie prowadzony dialog.

2. Jeżeli część opisu potrzeb i wymagań nie została udostępniona przez zamawiającego na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do dialogu nieudostępnioną lub zmodyfikowaną część opisu potrzeb i wymagań, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

Art. 197. Zamawiający podczas dialogu może omawiać z zaproszonymi wykonawcami wszystkie aspekty zamówienia.

Art. 198. 1. Podczas dialogu zamawiający zapewnia równe traktowanie wszystkich wykonawców.

2. Zamawiający nie udziela informacji w sposób, który może zapewnić niektórym wykonawcom przewagę nad innymi wykonawcami.

3. Zamawiający informuje jednocześnie wszystkich wykonawców, których propozycje zostały zakwalifikowane do kolejnych etapów dialogu, na podstawie art. 200, o wszelkich zmianach mających wpływ na treść kolejnych propozycji lub ofert, w szczególności o zmianach związanych z opisem potrzeb zamawiającego i cechami charakterystycznymi dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiących przedmiot zamówienia, warunkami umowy w sprawie zamówienia publicznego, tak aby poszczególni wykonawcy mieli

jednakowo wystarczająco dużo czasu na zmodyfikowanie i ponowne złożenie kolejnych poprawionych propozycji lub ofert.

Art. 199. 1. Treść propozycji wykonawców oraz prowadzony dialog mają charakter poufny.

2. Żadna ze stron nie może bez zgody drugiej strony ujawnić informacji technicznych i handlowych związanych z dialogiem. Zgoda powinna być udzielona w odniesieniu do konkretnych informacji i przed ich ujawnieniem.

Art. 200. 1. Zamawiający może podzielić dialog na etapy w celu ograniczenia liczby rozwiązań stosując kryteria oceny ofert określone w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań, o ile skorzystanie z tej możliwości przewidział zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu lub w opisie potrzeb i wymagań. Liczba rozwiązań uzyskana na ostatnim etapie musi być wystarczająca, aby zapewnić konkurencję.

2. W przypadku, gdy liczba rozwiązań przedstawionych przez wykonawców podczas dialogu jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do dialogu lub do składania ofert tych wykonawców, albo unieważnić postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 201. 1. Zamawiający prowadzi dialog do momentu, gdy jest w stanie określić rozwiązanie lub rozwiązania najbardziej spełniające jego potrzeby.

2. O zakończeniu dialogu zamawiający jednocześnie informuje wszystkich pozostałych, uczestniczących w dialogu wykonawców.

Art. 202. Po zakończeniu dialogu zamawiający sporządza SWZ, która stanowi doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań, na podstawie rozwiązań przedstawionych podczas dialogu.

Art. 203. 1. Zamawiający zaprasza do składania ofert wykonawców, z którymi prowadził dialog i którzy nie zostali wyeliminowani z postępowania na poszczególnych etapach.

2. Zaproszenie do składania ofert zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której jest prowadzone postępowanie;
- 2) dokładny adres strony internetowej, na której jest dostępna SWZ oraz jej ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;

- 3) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich środków dowodowych na etapie składania ofert;
- 4) wagę poszczególnych kryteriów oceny ofert, jeżeli nie została ona przypisana na wcześniejszym etapie postępowania;
- 5) sposób i termin składania ofert, oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, oraz termin otwarcia ofert.

3. Jeżeli część SWZ nie została udostępniona przez zamawiającego na stronie internetowej prowadzonego postępowania z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert nieudostępnioną część SWZ, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

4. SWZ zawiera informacje, o których mowa odpowiednio w art. 150 ust. 1 i 2 pkt 1-9 i 11-17.

5. Do wyjaśnień i modyfikacji SWZ art. 151, art. 152, art. 153 ust. 1, 4, 6 i 7, art. 160 ust. 3 stosuje się odpowiednio.

Art. 204. W toku badania i oceny ofert zamawiający może żądać od wykonawców uszczegółowienia, wyjaśnienia i optymalizacji treści ofert oraz przedstawienia informacji dodatkowych, z tym że niedopuszczalne jest dokonywanie istotnych zmian w treści ofert oraz zmian wymagań zawartych w SWZ.

Art. 205. Zamawiający po wyborze najkorzystniejszej oferty może, w celu potwierdzenia zobowiązań finansowych lub innych warunków zawartych w ofercie, negocjować z wykonawcą, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, ostateczne warunki umowy, o ile nie skutkuje to zmianami istotnych elementów oferty lub zmianami potrzeb i wymagań określonych w ogłoszeniu o zamówieniu ani nie prowadzi do zakłócenia konkurencji lub dyskryminacji wykonawców.

Oddział 6

Partnerstwo innowacyjne

Art. 206. 1. Partnerstwo innowacyjne to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, następnie zamawiający zaprasza

wykonawców dopuszczonych do udziału w postępowaniu do składania ofert wstępnych, prowadzi z nimi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert składanych na etapie negocjacji, po zakończeniu których zaprasza do składania ofert na opracowanie innowacyjnego produktu, usług lub robót budowlanych.

2. W ramach partnerstwa innowacyjnego zamawiający w późniejszym terminie, bez konieczności przeprowadzania odrębnego postępowania o udzielenie zamówienia, dokona zakupu dostaw, usług lub robót budowlanych, będących wynikiem działań badawczo-rozwojowych, na podstawie których dokonano opracowania innowacyjnego produktu, usług lub robót budowlanych, pod warunkiem że odpowiadają one poziomom wydajności i maksymalnym kosztom, uzgodnionym między zamawiającym a wykonawcą lub wykonawcami.

3. Przez innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane należy rozumieć, niedostępny na rynku, nowy lub znacznie udoskonalony produkt, usługę lub proces, w tym proces produkcji, budowy lub konstrukcji, nową metodę marketingową lub nową metodę organizacyjną w działalności gospodarczej, organizowaniu pracy lub relacjach zewnętrznych.

Art. 207. 1. Zamawiający może podjąć decyzję o ustanowieniu partnerstwa innowacyjnego z jednym partnerem lub kilkoma partnerami prowadzącymi odrębne działania badawczo-rozwojowe, w szczególności w celu zapobieżenia ograniczeniu lub zakłóceniu konkurencji.

2. Ilekroć w niniejszym oddziale jest mowa o partnerze, należy przez to rozumieć wykonawcę, który zawarł umowę w sprawie zamówienia publicznego, przedmiotem której jest ustanowienie partnerstwa innowacyjnego.

Art. 208. 1. Zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań w celu ustalenia przez wykonawców charakteru i zakresu wymaganego rozwiązania dotyczącego opracowania innowacyjnego produktu, usługi lub robót budowlanych oraz wymagań formalnych i proceduralnych dotyczących postępowania.

2. Zamawiający zapewnia bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Przepisy art. 149 ust. 2 i 3 stosuje się.

Art. 209. 1. Opis potrzeb i wymagań zawiera co najmniej informacje, o których mowa w 173 ust. 1 pkt 1-6, 9-17 i 20 oraz może zawierać informacje, o których mowa w art. 150 ust. 2 pkt 1-9 i 11-17.

2. Opis potrzeb i wymagań zawiera również:

- 1) określenie zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane, które nie może zostać zaspokojone przez zakup produktów, usług lub robót budowlanych już dostępnych na rynku;
- 2) informację, które elementy opisu potrzeb i wymagań stanowią minimalne wymagania, niepodlegające negocjacjom, jakie muszą spełniać wszystkie oferty;
- 3) minimalne wymogi, jakie muszą spełniać oferty wariantowe, jeżeli zamawiający przewiduje możliwość złożenia ofert wariantowych;
- 4) informację o ustanowieniu partnerstwa innowacyjnego tylko z jednym partnerem lub możliwość jego ustanowienia z wieloma partnerami;
- 5) zasady, na jakich nastąpi wybór partnera lub partnerów;
- 6) kryteria, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag, a jeżeli przypisanie wag nie jest, z obiektywnych przyczyn, możliwe na etapie wszczęcia postępowania zamawiający wskazuje kryteria oceny ofert w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego;
- 7) informacje o wysokości nagród dla wykonawców, którzy podczas negocjacji przedstawili propozycję innowacyjnych rozwiązań w zakresie przedmiotu zamówienia, jeżeli je przewiduje;
- 8) informację o wypłacie wynagrodzenia w częściach.

3. Informacje zawarte w opisie potrzeb i wymagań muszą być wystarczająco precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie charakteru i zakresu wymaganego rozwiązania oraz podjęcie decyzji o złożeniu wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

4. Do wyjaśnień treści opisu potrzeb i wymagań w zakresie niezbędnym do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu odpowiednio stosuje się art. 151 ust. 1 i 6, art. 152, art. 153 ust. 4-7 i art. 154.

5. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zmienić treść opisu potrzeb i wymagań. Przepisy art. 160 ust. 3 i 4 stosuje się odpowiednio.

Art. 210. 1. Zamawiający określając spełnianie przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, uwzględnia w szczególności zdolności wykonawców w zakresie badań i rozwoju oraz opracowywania i wdrażania innowacyjnych produktów, usług lub robót budowlanych.

2. Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców zaproszonych do składania ofert wstępnych, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu. Przepisy art. 176 i art. 177 stosuje się.

Art. 211. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Do wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się art. 162, art. 163 ust. 1 i art. 164.

Art. 212. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie do składania ofert wstępnych wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji, zaprasza wykonawców, którzy spełniają te kryteria w liczbie określonej przez zamawiającego, zgodnie z art. 176. Przepisy art. 284 stosuje się.

2. Zaproszenie do składania ofert wstępnych zawiera co najmniej informacje, o których mowa w art. 178 ust. 1.

3. W zaproszeniu do składania ofert wstępnych zamawiający wskazuje również kryteria oceny ofert wraz z podaniem ich wag, a jeżeli przypisanie wag nie jest, z obiektywnych przyczyn, możliwe na tym etapie postępowania, wskazuje kryteria oceny ofert w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.

4. Jeżeli część opisu potrzeb i wymagań nie została udostępniona przez zamawiającego z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert wstępnych nieudostępnioną część opisu potrzeb i wymagań oraz jego ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia dotyczące treści tej części opisu potrzeb i wymagań, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

Art. 213. Termin składania ofert wstępnych nie może być krótszy niż 30 dni licząc od dnia przekazania wykonawcom zaproszenia do składania ofert wstępnych.

Art. 214. 1. Do badania i oceny ofert wstępnych oraz kolejnych ofert składanych na etapie negocjacji odpowiednio stosuje się art. 246-249, art. 251, art. 252-256, art. 257 ust. 1 pkt 1-7, 9, 15 i 16 oraz art. 258-270, z tym że zamawiający odrzuca ofertę wstępną oraz kolejne oferty składane na etapie negocjacji, które nie spełniają minimalnych wymagań określonych przez zamawiającego.

2. Zamawiający jednocześnie zaprasza do negocjacji wszystkich wykonawców, którzy złożyli oferty wstępne niepodlegające odrzuceniu, wskazując numer opublikowanego ogłoszenia o zamówieniu oraz miejsce, termin i sposób prowadzenia negocjacji.

Art. 215. Zamawiający może podzielić negocjacje na etapy w celu ograniczenia liczby ofert wstępnych lub ofert składanych na etapie negocjacji. Przepisy art. 180 ust. 4 i 5 stosuje się.

Art. 216. Negocjacje ofert nie mogą prowadzić do zmiany minimalnych wymagań oraz kryteriów oceny ofert, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

Art. 217. Do negocjacji oferty wstępnej oraz ofert składanych w trakcie negocjacji stosuje się art. 182 i art. 183.

Art. 218. W przypadku, gdy zamawiający zamierza zakończyć etap negocjacji, informuje o tym równocześnie wszystkich pozostałych wykonawców.

Art. 219. 1. Po zakończeniu negocjacji zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań, który stanowi doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań udostępnianym od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, wyłącznie w zakresie, w jakim było to przedmiotem negocjacji.

2. Opis potrzeb i wymagań, o którym mowa w ust. 1, zawiera co najmniej informacje, o których mowa w art. 173 ust. 1 pkt 1-6, 11-13 i 20 oraz zawiera również informacje, o których mowa w art. 150 ust. 2 pkt 2-9 i 11-17.

3. Opis potrzeb i wymagań, o którym mowa w ust. 1, zawiera również:

- 1) opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag;
- 2) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich podmiotowych środków dowodowych na etapie składania ofert;
- 3) informacje o etapach partnerstwa innowacyjnego, celach do osiągnięcia po każdym z nich oraz celach pośrednich;
- 4) informację o możliwości zakończenia partnerstwa innowacyjnego lub zmniejszenia liczby partnerów po każdym etapie oraz warunki skorzystania z tych możliwości, jeżeli zamawiający przewiduje taką możliwość;

- 5) obiektywne kryteria i zasady na jakich nastąpi zakup dostaw, usług lub robót budowlanych będących wynikiem działań badawczo-rozwojowych, powstałych w ramach partnerstwa innowacyjnego;
- 6) rozwiązania mające zastosowanie do praw własności intelektualnej.

Art. 220. 1. Zamawiający zaprasza do składania ofert wykonawców, z którymi prowadził negocjacje i którzy nie zostali wyeliminowani z postępowania na poszczególnych etapach.

2. Zaproszenie do składania ofert zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) dokładny adres strony internetowej, na której jest dostępny opis potrzeb i wymagań, o którym mowa w art. 219, oraz jego ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 3) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich środków dowodowych na etapie składania ofert;
- 4) wagę poszczególnych kryteriów oceny ofert, jeżeli nie została ona przypisana na wcześniejszym etapie postępowania;
- 5) sposób i termin składania ofert oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, a także termin otwarcia ofert.

3. Jeżeli część opisu potrzeb i wymagań, o którym mowa w art. 219, nie została udostępniona przez zamawiającego z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający załącza do zaproszenia do składania ofert nieudostępnioną część opisu potrzeb i wymagań, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

4. Do wyjaśnień i zmian opisu potrzeb i wymagań, o którym mowa w art. 219, odpowiednio stosuje się art. 151, art. 152, art. 153 ust. 1, 4, 6 i 7, art. 160 ust. 3.

Art. 221. 1. Zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę, która przedstawia najkorzystniejszy bilans ceny lub kosztu oraz kryteriów jakościowych, odnoszących się do przedmiotu zamówienia.

2. Zamawiający może wybrać kilka ofert złożonych przez kilku wykonawców.

Art. 222. 1. Zamawiający zawiera umowę w sprawie zamówienia publicznego, której przedmiotem jest ustanowienie partnerstwa innowacyjnego, z jednym partnerem, a w przypadku, o którym mowa w art. 207 ust. 1, zawiera umowy z kilkoma partnerami.

2. Umowa w sprawie zamówienia publicznego, której przedmiotem jest ustanowienie partnerstwa innowacyjnego zawiera co najmniej postanowienia dotyczące spraw, o których mowa w art. 209 ust. 2 pkt 1, 2, 4 i 8 oraz art. 219 ust. 3 pkt 3-6.

Art. 223. 1. Partnerstwo innowacyjne składa się z etapów odpowiadających kolejności działań w procesie badawczo-rozwojowym, w szczególności może obejmować opracowanie prototypów oraz wytworzenie produktów, świadczenie usług lub ukończenie robót budowlanych.

2. W ramach partnerstwa innowacyjnego zamawiający ustala cele pośrednie, które mają osiągnąć partnerzy, oraz przewiduje wynagrodzenie w częściach uwzględniających etapy partnerstwa lub cele pośrednie.

3. Zamawiający zapewnia, aby struktura partnerstwa innowacyjnego, w szczególności czas trwania oraz wartość poszczególnych etapów odzwierciedlała stopień innowacyjności proponowanego rozwiązania i kolejność działań niezbędnych do opracowania innowacyjnego produktu, usługi lub roboty budowlanej. Szacowana wartość innowacyjnych produktów, usług lub robót budowlanych musi być proporcjonalna do wartości inwestycji niezbędnej do ich opracowania.

4. Zamawiający po każdym etapie może zakończyć partnerstwo innowacyjne lub, w przypadku partnerstwa innowacyjnego z kilkoma partnerami, zmniejszyć liczbę partnerów przez rozwiązanie poszczególnych umów, pod warunkiem że zamawiający przewidział w opisie potrzeb i wymagań, o którym mowa w art. 219, taką możliwość oraz określił warunki skorzystania z niej.

5. W przypadku partnerstwa innowacyjnego z kilkoma partnerami, zamawiający nie ujawnia pozostałym partnerom proponowanych rozwiązań ani innych informacji poufnych udzielanych w ramach partnerstwa innowacyjnego przez jednego z partnerów, bez jego zgody. Przepisy art. 182 i art. 183 stosuje się odpowiednio.

Art. 224. Zamawiający może dokonać zakupu dostaw, usług lub robót budowlanych będących wynikiem działań badawczo-rozwojowych, powstałych w ramach partnerstwa innowacyjnego, od jednego lub kilku partnerów, stosując obiektywne kryteria i zasady

zakupu określone w opisie potrzeb i wymagań, o którym mowa w art. 219, odnoszące się do zakładanych poziomów wydajności i maksymalnych kosztów zakupu.

Oddział 7

Negocjacje bez ogłoszenia

Art. 225. 1. Negocjacje bez ogłoszenia to tryb udzielenia zamówienia, w którym zamawiający negocjuje warunki umowy w sprawie zamówienia publicznego z wybranymi przez siebie wykonawcami, a następnie zaprasza ich do składania ofert.

2. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

Art. 226. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego albo przetargu ograniczonego nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub wszystkie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zostały odrzucone na podstawie art. 163 ust. 1 pkt 2 albo nie zostały złożone żadne oferty lub wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 2 i 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 2) został przeprowadzony konkurs, o którym mowa w art. 306 pkt 2, w którym nagrodą było zaproszenie do negocjacji bez ogłoszenia co najmniej dwóch autorów wybranych prac konkursowych;
- 3) przedmiotem zamówienia na dostawy są rzeczy wytwarzane wyłącznie w celach badawczych, doświadczalnych, naukowych lub rozwojowych, które nie służą prowadzeniu przez zamawiającego produkcji masowej, służącej osiągnięciu rentowności rynkowej lub pokryciu kosztów badań lub rozwoju;
- 4) ze względu na pilną potrzebę udzielenia zamówienia niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której wcześniej nie można było przewidzieć, nie można zachować terminów określonych dla przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 1, zamawiający przekazuje Komisji Europejskiej protokół, jeżeli Komisja Europejska wystąpiła o jego przekazanie.

Art. 227. 1. Zamawiający wszczyna postępowanie w trybie negocjacji bez ogłoszenia, przekazując wybranym przez siebie wykonawcom zaproszenie do negocjacji.

2. Zaproszenie do negocjacji bez ogłoszenia zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) i adres zamawiającego, w tym adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;
- 2) określenie trybu zamówienia i podstawy prawnej jego zastosowania;
- 3) określenie przedmiotu zamówienia, z podaniem informacji o możliwości składania ofert częściowych;
- 4) informację o możliwości złożenia oferty wariantowej;
- 5) termin wykonania zamówienia;
- 6) warunki udziału w postępowaniu;
- 7) kryteria oceny ofert i ich znaczenie;
- 8) miejsce i termin oraz sposób prowadzenia negocjacji z zamawiającym.

3. Zamawiający zaprasza do negocjacji wykonawców w liczbie zapewniającej konkurencję, nie mniejszej niż 3, chyba że ze względu na specjalistyczny charakter zamówienia liczba wykonawców mogących je wykonać jest mniejsza, jednak nie mniejsza niż 2.

4. W przypadku, o którym mowa w art. 226 ust. 1 pkt 1, zamawiający zaprasza do negocjacji co najmniej tych wykonawców, którzy złożyli oferty w przetargu nieograniczonym albo przetargu ograniczonym. Przepis ust. 3 stosuje się.

Art. 228. Prowadzone negocjacje mają charakter poufny. Przepisy art. 182 ust. 1 i 2 oraz art. 183 ust. 2 stosuje się.

Art. 229. 1. O zakończeniu negocjacji zamawiający informuje równocześnie wszystkich pozostałych wykonawców, a następnie zaprasza do składania ofert wykonawców, z którymi prowadził negocjacje, i którzy nie zostali wyeliminowani z postępowania.

2. Zaproszenie do składania ofert zawiera co najmniej informacje, o których mowa w 185 ust. 2.

3. Wraz z zaproszeniem do składania ofert zamawiający przekazuje SWZ zawierającą co najmniej informacje, o których mowa w art. 150 ust. 1 pkt 1-3 i 5-20.

4. W przypadku, o którym mowa w art. 226 ust. 1 pkt 4, zamawiający może odstąpić od żądania złożenia przez wykonawcę oświadczenia sporządzonego na formularzu jednolitego dokumentu, o którym mowa w art. 139 ust. 2, oraz podmiotowych środków dowodowych.

5. Do wyjaśnień i modyfikacji SWZ art. 151 ust. 1, art. 152, art. 153 ust. 1, 3, 4, 6 i 7. stosuje się odpowiednio.

Oddział 8

Zamówienie z wolnej ręki

Art. 230. 1. Zamówienie z wolnej ręki to tryb udzielenia zamówienia, w którym zamawiający udziela zamówienia po negocjacjach tylko z jednym wykonawcą.

2. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

Art. 231. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę z przyczyn:
 - a) technicznych o obiektywnym charakterze,
 - b) związanych z ochroną praw wyłącznych wynikających z odrębnych przepisów – jeżeli nie istnieje rozsądne rozwiązanie alternatywne lub rozwiązanie zastępcze, a brak konkurencji nie jest wynikiem celowego zawężenia parametrów zamówienia;
- 2) dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę, w przypadku udzielania zamówienia w zakresie działalności twórczej lub artystycznej;
- 3) przedmiotem zamówienia na dostawy są rzeczy wytwarzane wyłącznie w celach badawczych, doświadczalnych, naukowych lub rozwojowych, które nie służą prowadzeniu przez zamawiającego produkcji masowej, służącej osiągnięciu rentowności rynkowej lub pokryciu kosztów badań lub rozwoju, oraz które mogą być wytwarzane tylko przez jednego wykonawcę;
- 4) przeprowadzono konkurs, o którym mowa w art. 306 pkt 2, w którym nagrodą było zaproszenie do negocjacji w trybie zamówienia z wolnej ręki autora wybranej pracy konkursowej;
- 5) ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie można zachować terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia;

- 6) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego albo przetargu ograniczonego nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub wszystkie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zostały odrzucone na podstawie art. 163 ust. 1 pkt 2 albo nie zostały złożone żadne oferty lub wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 2 i 5 ze względu na ich niezgodność z opisem przedmiotu zamówienia, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 7) w przypadku udzielenia, w okresie 3 lat od dnia udzielenia zamówienia podstawowego, dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych, zamówienia polegającego na powtórzeniu podobnych usług lub robót budowlanych, jeżeli takie zamówienie było przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego i jest zgodne z jego przedmiotem oraz całkowita wartość tego zamówienia została uwzględniona przy obliczaniu jego wartości;
- 8) w przypadku udzielania dotychczasowemu wykonawcy zamówienia podstawowego, zamówienia na dodatkowe dostawy, których celem jest częściowa wymiana dostarczonych produktów lub instalacji albo zwiększenie bieżących dostaw lub rozbudowa istniejących instalacji, jeżeli zmiana wykonawcy zobowiązywałaby zamawiającego do nabywania materiałów o innych właściwościach technicznych, co powodowałoby niekompatybilność techniczną lub nieproporcjonalnie duże trudności techniczne w użytkowaniu i utrzymaniu tych produktów lub instalacji;
- 9) możliwe jest udzielenie zamówienia na dostawy na szczególnie korzystnych warunkach w związku z likwidacją działalności innego podmiotu, postępowaniem egzekucyjnym albo upadłościowym;
- 10) zamówienie na dostawy jest dokonywane na giełdzie towarowej w rozumieniu ustawy z dnia 26 października 2000 r. o giełdach towarowych (Dz.U. 2018 r. poz. 622, 685 i 771), w tym na giełdzie towarowej innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego lub gdy dokonuje zakupu świadectw pochodzenia, świadectw pochodzenia biogazu rolniczego, świadectw pochodzenia z kogeneracji oraz świadectw efektywności energetycznej na giełdzie towarowej, w tym na giełdzie towarowej innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego;
- 11) 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;
- 12) zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, innemu zamawiającemu, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, który sprawuje kontrolę nad zamawiającym udzielającym zamówienia, lub innej osobie prawnej kontrolowanej przez tego samego zamawiającego, jeżeli spełnione są następujące warunki:
- a) zamawiający, któremu udzielane jest zamówienie, sprawuje nad zamawiającym udzielającym zamówienia kontrolę odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami kontrolowanego zamawiającego; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego, któremu udzielane jest zamówienie,
 - b) ponad 90% działalności kontrolowanego zamawiającego dotyczy wykonywania zadań powierzonych mu przez zamawiającego sprawującego kontrolę, o której mowa w lit. a, lub przez inną osobę prawną, nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a,
 - c) w kontrolowanym zamawiającym i w zamawiającym sprawującym kontrolę nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;
- 13) 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 wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, 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 poszczególne przedstawiciele mogą 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;

14) umowa ma być zawarta wyłącznie między co najmniej dwoma zamawiającymi, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, 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.

2. W opisie zamówienia podstawowego, o którym mowa w ust. 1 pkt 7, należy wskazać ewentualny zakres tych usług lub robót budowlanych oraz warunki na jakich zostaną one udzielone.

3. Czas trwania umowy zawartej w wyniku udzielenia zamówienia, o którym mowa w ust. 1 pkt 8, nie może przekraczać 3 lat.

4. Do obliczania procentu działalności, o którym mowa w ust. 1 pkt 11 lit. b, pkt 12 lit. b, pkt 13 lit. b i pkt 14 lit. c, uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną

lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia.

5. 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, o którym mowa w ust. 1 pkt 11 lit. b, pkt 12 lit. b, pkt 13 lit. b i pkt 14 lit. c, ustala się za pomocą wiarygodnych prognoz handlowych.

6. Zakazu udziału kapitału prywatnego, o którym mowa w ust. 1 pkt 11 lit. c, pkt 12 lit. c i pkt 13 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 2017 r. poz. 1834 oraz z 2018 r. poz. 1693), lub
- 2) udziału pracowników reprezentujących w sumie do 15% kapitału zakładowego spółki, posiadających łącznie do 15% głosów na zgromadzeniu wspólników albo walnym zgromadzeniu.

7. Wykonawca, któremu udzielono zamówienia na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 11-13 nie może powierzyć wykonania części zamówienia podwykonawcy, która dotyczy głównego przedmiotu zamówienia.

Art. 232. 1. Zamawiający może odstąpić od stosowania przepisów art. 57-60, art. 122 pkt 2 oraz art. 234 ust. 1 w przypadku zamówień udzielonych na podstawie art. 231 ust. 1:

- 1) pkt 1 lit. b, pkt 2, 4, 9 i 10;
- 2) pkt 5, w celu ograniczenia skutków zdarzenia losowego wywołanego przez czynniki zewnętrzne, którego nie można było przewidzieć, w szczególności zagrażającego życiu lub zdrowiu ludzi lub grożącego powstaniem szkody o znacznych rozmiarach;
- 3) pkt 1 lit. a, których przedmiotem są:
 - a) dostawy wody za pomocą sieci wodociągowej lub odprowadzanie ścieków do sieci kanalizacyjnej,
 - b) dostawy gazu z sieci gazowej,
 - c) dostawy ciepła z sieci ciepłowniczej,
 - d) usługi przesyłowe lub dystrybucyjne energii elektrycznej, ciepła lub paliw gazowych.

2. Zamawiający może odstąpić od stosowania przepisów art. 234 ust. 2 oraz art. 139 ust. 1, w przypadku zamówień udzielanych na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 10.

3. Zamawiający może odstąpić od stosowania przepisu art. 234 ust. 2 w przypadku zamówień udzielanych na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 2.

4. W przypadku, o którym mowa w art. 231 ust. 1 pkt 6, zamawiający przekazuje Komisji Europejskiej protokół, jeżeli Komisja Europejska wystąpiła o jego przekazanie.

Art. 233. 1. Przed udzieleniem zamówienia na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 11-14, zamawiający zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy, na zasadach określonych w dziale VI rozdziale 2.

2. Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia udzielonego na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 11-14 nie wcześniej niż po upływie 14 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia, o którym mowa w ust. 1.

3. Zamawiający niezwłocznie, ale nie później niż w terminie 14 dni od dnia zakończenia postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie ust. 1 pkt 11-14, zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o wyniku postępowania, na zasadach określonych w dziale VI rozdziale 2.

Art. 234. 1. Wraz z zaproszeniem do negocjacji zamawiający przekazuje wykonawcy informacje niezbędne do przeprowadzenia postępowania, w tym istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego, ogólne warunki umowy lub wzór umowy.

2. Przed udzieleniem zamówienia zamawiający może odstąpić od żądania złożenia przez wykonawcę oświadczenia sporządzonego na formularzu jednolitego dokumentu, o którym mowa w art. 139 ust. 2, oraz podmiotowych środków dowodowych.

Rozdział 4

Kryteria oceny ofert

Art. 235. Zamówienia udziela się na podstawie kryteriów oceny ofert gwarantujących obiektywne porównanie relatywnej wartości ofert w warunkach konkurencji w celu ustalenia, która z ofert jest najkorzystniejsza .

Art. 236. 1. Kryteria oceny ofert nie mogą pozostawiać zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru najkorzystniejszej oferty ani nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej.

2. Zamawiający określa kryteria oceny ofert w sposób jednoznaczny i zrozumiały, zapewniający możliwość konkurencji.

3. Opisy kryteriów oceny ofert powinny umożliwiać skuteczną weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach pod kątem stopnia spełniania przez te oferty kryteriów oceny ofert, w tym, poprzez podanie przez zamawiającego rodzaju i zakresu informacji w ofertach, które będą brane pod uwagę, oraz przedmiotowych środków dowodowych przedstawianych na ich poparcie.

Art. 237. 1. Kryteria oceny ofert muszą być związane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem zamówienia.

2. Związek kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia istnieje wówczas, gdy kryteria te dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, będących przedmiotem zamówienia we wszystkich aspektach oraz w odniesieniu do wszystkich etapów ich cyklu życia, w tym do elementów składających się na proces produkcji, dostarczania lub wprowadzania na rynek, nawet jeżeli elementy te nie są istotną cechą przedmiotu zamówienia.

Art. 238. Zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę, jako ofertę przedstawiającą najkorzystniejszy stosunek jakości do ceny lub kosztu, kierując się względami ekonomicznymi i efektywnością udzielanego zamówienia.

Art. 239. 1. Najkorzystniejsza oferta może zostać wybrana na podstawie:

- 1) ceny lub kosztu;
- 2) kryteriów jakościowych oraz ceny lub kosztu.

2. Kryteriami jakościowymi mogą być w szczególności kryteria odnoszące się do:

- 1) jakości, w tym do parametrów technicznych, właściwości estetycznych i funkcjonalnych jak dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników;
- 2) aspektów społecznych, w tym integracji zawodowej i społecznej osób, o których mowa w art. 66;
- 3) aspektów środowiskowych, w tym efektywności energetycznej przedmiotu zamówienia;
- 4) aspektów innowacyjnych;
- 5) organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą one mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia;
- 6) serwisu posprzedażnego, pomocy technicznej, warunków dostawy takich jak termin, sposób lub czas dostawy, oraz okresu realizacji.

3. Zastosowanie kryteriów jakościowych odnoszących się do aspektów społecznych i środowiskowych powinno przyczynić się do ochrony środowiska lub wspierania zrównoważonego rozwoju, zapewniając jednocześnie możliwość uzyskania najlepszej jakości nabywanych dostaw, usług lub robót budowlanych w stosunku do ich ceny lub kosztu.

4. Ofertę najkorzystniejszą ekonomicznie wybiera się wyłącznie na podstawie kryteriów jakościowych jeżeli, w oparciu o powszechnie obowiązujące przepisy lub decyzje właściwych organów, cena lub koszt są stałe.

5. W przypadku zamówień o szczególnych cechach środowiskowych, społecznych lub innych, zamawiający może opisać kryteria oceny ofert przez odniesienie się do oznakowania w sposób określony w art. 116.

Art. 240. W postępowaniach, których przedmiot zamówienia obejmuje świadczenia z zakresu działalności twórczej lub naukowej, lub których przedmiotu zamówienia nie można opisać w sposób jednoznaczny lub wyczerpujący, najkorzystniejsza oferta jest wybierana wyłącznie na podstawie ceny lub kosztu oraz kryteriów jakościowych.

Art. 241. Dla celów dokonywania wyboru oferty najkorzystniejszej ekonomicznie wyłącznie na podstawie kryterium ceny lub kryterium kosztu w dokumentach zamówienia ustala się standardy jakości przedmiotu zamówienia poprzez specyfikacje techniczne lub warunki realizacji zamówienia, z zastrzeżeniem art. 244.

Art. 242. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia, inne niż cena obowiązkowe kryteria oceny ofert w odniesieniu do niektórych rodzajów zamówień publicznych, kierując się potrzebą wdrożenia przepisów prawa Unii Europejskiej oraz mając na względzie szczególny charakter lub cel zamówienia publicznego.

Art. 243. 1. Kryterium kosztu może być oparte na metodzie efektywności kosztowej, jaką jest rachunek kosztów cyklu życia.

2. Rachunek kosztów cyklu życia może obejmować w odpowiednim zakresie niektóre lub wszystkie koszty ponoszone w czasie cyklu życia produktu, usługi lub robót budowlanych.

3. Do kosztów, o których mowa w ust. 1, należą koszty:

- 1) poniesione przez zamawiającego lub innych użytkowników, związane z:
 - a) nabyciem,
 - b) użytkowaniem, w szczególności zużyciem energii i innych zasobów,
 - c) utrzymaniem,

- d) wycofaniem z eksploatacji, w szczególności koszty zbiórki i recyklingu;
- 2) przypisywane ekologicznym efektom zewnętrznym, związane z produktem, usługą lub robotą budowlaną w okresie ich cyklu życia, o ile ich wartość pieniężną można określić i zweryfikować, w szczególności koszty emisji gazów cieplarnianych i innych zanieczyszczeń oraz inne związane z łagodzeniem zmian klimatu.

4. W przypadku szacowania kosztów w oparciu o rachunek kosztów cyklu życia, w dokumentach zamówienia określa się dane, które mają przedstawić wykonawcy, oraz metodę, którą zastosuje zamawiający do oszacowania kosztów cyklu życia na podstawie tych danych.

5. Metoda szacowania kosztów przypisywanych ekologicznym efektom zewnętrznym musi spełniać łącznie następujące warunki:

- 1) opierać się na kryteriach obiektywnie możliwych do zweryfikowania i niedyskryminujących;
- 2) być dostępną dla wszystkich zainteresowanych stron;
- 3) zapewniać, aby dostarczanie danych przez wykonawców działających z należytą starannością nie było nadmiernie uciążliwe, także dla wykonawców z państw trzecich będących stronami Porozumienia Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych lub innych umów międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska.

6. W przypadku, gdy na podstawie przepisów prawa Unii Europejskiej, określonych w załączniku XIII do dyrektywy 2014/24/UE, stanie się obowiązkowa wspólna metoda obliczania kosztów cyklu życia, oszacowanie kosztów cyklu życia jest dokonywane z zastosowaniem tej metody.

7. Minister właściwy do spraw budownictwa, planowania i zagospodarowania przestrzennego oraz mieszkalnictwa określi, w drodze rozporządzenia, metodę kalkulacji kosztów cyklu życia budynków oraz sposób przedstawiania informacji o tych kosztach, kierując się potrzebą zapewnienia ujednolicenia i wiarygodności tych kalkulacji.

Art. 244. 1. Zamawiający publiczni oraz ich związki nie stosują kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo kryterium o wadze przekraczającej 60%.

2. Zamawiający publiczni oraz ich związki, mogą zastosować kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert lub jako kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia wymagania jakościowe odnoszące się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia oraz jeżeli określą maksymalny koszt, jaki może ponieść zamawiający lub inni użytkownicy w odniesieniu do co

najmniej jednego istotnego czynnika związanego z używaniem, użytkowaniem, utrzymaniem lub utylizacją oddziałującego na koszty cyklu życia przedmiotu zamówienia.

3. W przypadku, gdy realizacja przedmiotu zamówienia nie pociąga za sobą żadnych dodatkowych kosztów po stronie zamawiającego związanych z cyklem życia przedmiotu zamówienia, skorzystanie z kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert lub jako kryterium o wadze przekraczającej 60% jest uzależnione od określenia wymagań jakościowych, o których mowa w ust. 2, oraz wykazania w protokole braku kosztów, o których mowa w ust. 2.

Art. 245. 1. Każdemu kryterium oceny ofert przypisuje się wagę, proporcjonalnie do sumy wag wszystkich kryteriów.

2. W przypadkach określonych ustawą, gdy nie jest możliwe podanie wag z wyprzedzeniem w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia, w szczególności z powodu złożonego przedmiotu zamówienia, kryteria oceny ofert wskazuje się w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.

Rozdział 5

Składanie i otwarcie ofert

Oddział 1

Składanie ofert

Art. 246. 1. Wykonawca może złożyć tylko jedną ofertę, z wyjątkiem przypadków określonych ustawą.

2. Treść oferty musi być zgodna z wymaganiami zamawiającego określonymi w dokumentach zamówienia.

Art. 247. 1. Jeżeli zamawiający wymagał lub dopuścił możliwość złożenia oferty wariantowej, wykonawca składa ją razem z ofertą podstawową.

2. Jeżeli zamawiający wymaga lub dopuszcza możliwość złożenia oferty wariantowej określa kryteria oceny ofert w sposób zapewniający możliwość ich zastosowania zarówno w odniesieniu do oferty podstawowej jak i oferty wariantowej.

Art. 248. Oferta może być złożona tylko do upływu terminu składania ofert.

Art. 249. Do upływu terminu składania ofert wykonawca może wycofać ofertę i złożyć nową lub zmienioną ofertę.

Art. 250. 1. Wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego konkretną datą w dokumentach zamówienia, jednak nie dłużej niż:

- 1) 90 dni,
- 2) 120 dni – jeżeli wartość zamówienia dla robót budowlanych jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 20 000 000 euro, a dla dostaw lub usług – 10 000 000 euro

- licząc od dnia upływu terminu składania ofert.

2. W przypadku, gdy wybór najkorzystniejszej oferty nie nastąpi przed upływem terminu związania ofertą określonego w dokumentach zamówienia, zamawiający przed upływem terminu związania ofertą, zwraca się jednokrotnie do wykonawców o wyrażenie zgody na przedłużenie tego terminu o wskazywany przez niego okres, nie dłuższy niż 60 dni.

3. Przedłużenie terminu związania ofertą wymaga złożenia przez wykonawcę pisemnego oświadczenia o przedłużeniu terminu związania ofertą.

4. W przypadku, gdy zamawiający żąda wniesienia wadium, przedłużenie terminu związania ofertą następuje wraz z jednoczesnym przedłużeniem okresu ważności wadium albo, jeżeli nie jest to możliwe, z wniesieniem nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

Oddział 2

Otwarcie ofert

Art. 251. Zamawiający podejmuje stosowne środki, aby z zawartością ofert nie można było zapoznać się przed upływem terminu ich otwarcia.

Art. 252. 1. Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert.

2. Najpóźniej przed otwarciem ofert zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

3. Bezpośrednio po otwarciu ofert zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacje o:

- 1) firmach albo imionach i nazwiskach oraz adresach wykonawców, których oferty zostały otwarte;
- 2) cenach lub kosztach zawartych w ofertach.

4. W przypadku ofert podlegających negocjacjom, zamawiający udostępnia informacje o cenach lub kosztach zawartych w tych ofertach niezwłocznie po wyborze najkorzystniejszej oferty albo unieważnieniu postępowania.

Rozdział 6

Badanie i ocena ofert

Art. 253. Zamawiający bada czy złożone oferty nie podlegają odrzuceniu.

Art. 254. 1. W toku badania i oceny ofert zamawiający może żądać od wykonawców wyjaśnień dotyczących treści złożonych ofert oraz środków dowodowych lub innych składanych dokumentów. Niedopuszczalne jest prowadzenie między zamawiającym a wykonawcą negocjacji dotyczących złożonej oferty oraz z zastrzeżeniem ust. 2 i art. 204, dokonywanie jakiegokolwiek zmiany w jej treści.

2. Zamawiający poprawia w ofercie:

- 1) oczywiste omyłki pisarskie,
- 2) oczywiste omyłki rachunkowe, z uwzględnieniem konsekwencji rachunkowych dokonanych poprawek,
- 3) inne omyłki polegające na niezgodności oferty w dokumentach zamówienia, niepowodujące istotnych zmian w treści oferty

– niezwłocznie zawiadamiając o tym wykonawcę, którego oferta została poprawiona.

3. Brak zgody wykonawcy na poprawienie w ofercie omyłek, o których mowa w ust. 2 pkt 3, wymaga złożenia przez wykonawcę oświadczenia w oznaczonym przez zamawiającego terminie.

Art. 255. 1. Jeżeli zaoferowana cena lub koszt, lub ich istotne części składowe, wydają się rażąco niskie w stosunku do przedmiotu zamówienia lub budzą wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi w dokumentach zamówienia lub wynikającymi z odrębnych przepisów, zamawiający żąda od wykonawcy wyjaśnień, w tym złożenia dowodów w zakresie wyliczenia ceny lub kosztu.

2. W przypadku gdy cena całkowita oferty jest niższa o co najmniej 30% od:

- 1) wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług, ustalonej przed wszczęciem postępowania, zgodnie z art. 40, lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych w terminie ofert, zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, o których mowa w ust. 1, chyba że rozbieżność wynika z okoliczności oczywistych, które nie wymagają wyjaśnienia;
- 2) wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług, zaktualizowanej z uwzględnieniem okoliczności, które nastąpiły po wszczęciu postępowania, w szczególności istotnej zmiany cen rynkowych, zamawiający może zwrócić się o udzielenie wyjaśnień, o których mowa w ust. 1.

3. Wyjaśnienia, o których mowa w ust. 1, mogą dotyczyć w szczególności:

- 1) zarządzania procesem produkcji, świadczonych usług lub metody budowy;
- 2) wybranych rozwiązań technicznych, wyjątkowo korzystnych warunków dostaw, usług bądź związanych z realizacją robót budowlanych;
- 3) oryginalności dostaw, usług lub robót budowlanych oferowanych przez wykonawcę;
- 4) zgodności z przepisami dotyczącymi kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. z 2018 r. poz. 2177);
- 5) zgodności z przepisami dotyczącymi pomocy publicznej udzielonej na podstawie odrębnych przepisów;
- 6) zgodności z przepisami dotyczącymi z zakresu prawa pracy i o zabezpieczeniu społecznym, obowiązującymi w miejscu, w którym realizowane jest zamówienie;
- 7) zgodności z przepisami dotyczącymi z zakresu ochrony środowiska;
- 8) wypełniania obowiązków związanych z powierzeniem wykonania części zamówienia podwykonawcy.

4. Zamawiający ocenia przedstawione informacje z uwzględnieniem, gdy wystąpi taka potrzeba, dodatkowych wyjaśnień składanych przez wykonawców.

5. Obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny lub kosztu spoczywa na wykonawcy.

6. Odrzuceniu, jako oferta z rażąco niską ceną lub kosztem, podlega oferta wykonawcy, który nie udzielił wyjaśnień, lub jeżeli złożone wyjaśnienia wraz z dowodami nie uzasadniają

wystarczająco niskiej ceny lub kosztu tej oferty albo wykonawca narusza przepisy lub obowiązki, o których mowa w ust. 3.

7. Jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza progi unijne, zamawiający zawiadamia Prezesa Urzędu oraz Komisję Europejską o odrzuceniu ofert, które według zamawiającego zawierały rażąco niską cenę lub koszt z powodu udzielenia pomocy publicznej, a wykonawca, w terminie wyznaczonym przez zamawiającego, nie udowodnił, że pomoc ta jest zgodna z prawem w rozumieniu przepisów o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej.

Art. 256. 1. Jeżeli została złożona oferta, której wybór prowadziłby do powstania u zamawiającego obowiązku podatkowego zgodnie z przepisami o podatku od towarów i usług, dla celów zastosowania kryterium ceny lub kosztu zamawiający dolicza do przedstawionej w tej ofercie ceny kwotę podatku od towarów i usług, którą miałby obowiązek rozliczyć.

2. W ofercie, o której mowa w ust. 1, wykonawca ma obowiązek:

- 1) poinformowania zamawiającego, że wybór jego oferty będzie prowadził do powstania u zamawiającego obowiązku podatkowego;
- 2) wskazania nazwy (rodzaju) towaru lub usługi, których dostawa lub świadczenie będą prowadziły do powstania obowiązku podatkowego;
- 3) wskazania wartości towaru lub usługi objętego obowiązkiem podatkowym zamawiającego, bez kwoty podatku.

Art. 257. 1. Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli:

- 1) oferta lub jej część została złożona po terminie składania ofert;
- 2) została złożona przez wykonawcę:
 - a) podlegającego wykluczeniu z postępowania,
 - b) niespełniającego warunków udziału w postępowaniu, lub
 - c) który nie złożył w przewidzianym terminie wymaganego oświadczenia, o którym mowa w art. 139 ust. 1, podmiotowego środka dowodowego potwierdzającego niepodleganie wykluczeniu lub spełnianie warunków udziału w postępowaniu, pełnomocnictwa lub innych dokumentów;
- 3) jest niezgodna z przepisami ustawy;
- 4) jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów;
- 5) jej treść jest niezgodna z wymaganiami zamawiającego określonymi w dokumentach zamówienia;

- 6) została złożona w warunkach czynu nieuczciwej konkurencji w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;
- 7) została złożona w związku z zawarciem porozumienia ograniczającego konkurencję w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów;
- 8) zawiera rażąco niską cenę lub koszt w stosunku do przedmiotu zamówienia;
- 9) została złożona przez wykonawcę niezaproszonego do składania ofert;
- 10) zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu;
- 11) wykonawca złożył oświadczenie, o którym mowa w art. 254 ust. 3, o niewyrażeniu zgody na poprawienie omyłki;
- 12) wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 250 ust. 3, na przedłużenie terminu związania ofertą;
- 13) wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 271 ust. 2 i 3;
- 14) wykonawca nie wniósł wadium, lub wniósł w sposób nieprawidłowy lub nie utrzymywał nieprzerwanie do upływu terminu związania ofertą;
- 15) oferta wariantowa nie spełnia minimalnych wymagań określonych przez zamawiającego;
- 16) jej przyjęcie naruszałoby bezpieczeństwo publiczne lub podstawowy interes bezpieczeństwa państwa, w tym bezpieczeństwo podmiotów objętych jednolitym wykazem obiektów, instalacji, urządzeń i usług wchodzących w skład infrastruktury krytycznej, o której mowa w art. 5b ust. 7 pkt 1 ustawy z dnia 26 kwietnia 2007 r. o zarządzaniu kryzysowym (Dz. U. z 2018 r. poz. 1401 i 1560), a tego bezpieczeństwa lub interesu nie można zagwarantować w inny sposób.

2. W postępowaniach o udzielenie zamówienia na dostawy lub usługi oferta wariantowa nie podlega odrzuceniu tylko z tego powodu, że jej wybór prowadziłby do udzielenia zamówienia na usługi w miejsce zamówienia na dostawy, albo do udzielenia zamówienia na dostawy w miejsce zamówienia na usługi.

Rozdział 7

Aukcja elektroniczna

Art. 258. Zamawiający może przeprowadzić aukcję elektroniczną w celu uzyskania nowych, obniżonych cen lub nowych wartości w zakresie niektórych elementów ofert.

Art. 259. 1. Aukcja elektroniczna jest przeprowadzana w formie powtarzalnego procesu elektronicznego, umożliwiającego klasyfikację ofert za pomocą metod automatycznej oceny, po wstępnym badaniu i ocenie ofert zgodnie z kryteriami udzielania zamówienia i przypisaną im wagą.

2. Aukcja elektroniczna nie ma zastosowania do takich zamówień na usługi lub roboty budowlane, których przedmiotem są świadczenia o charakterze intelektualnym, w szczególności projektowe, i nie można ich sklasyfikować za pomocą metod automatycznej oceny.

Art. 260. 1. W przypadku postępowań o udzielenie zamówienia prowadzonych w trybie przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem, zamawiający może przewidzieć w ogłoszeniu o zamówieniu, w dokumentach zamówienia, że wybór najkorzystniejszej oferty zostanie poprzedzony aukcją elektroniczną, jeżeli opis przedmiotu zamówienia i warunki realizacji zamówienia są określone w dokumentach zamówienia w sposób precyzyjny i świadczenia mogą być sklasyfikowane za pomocą metod automatycznej oceny oraz złożono co najmniej 2 oferty niepodlegające odrzuceniu.

2. Aukcja elektroniczna może być przeprowadzona w przypadku udzielania zamówień na podstawie umów ramowych w przypadkach wskazanych w art. 294 ust. 3 oraz w ramach dynamicznego systemu zakupów, na zasadach określonych w ust. 1.

Art. 261. Aukcja elektroniczna może opierać się na następujących elementach ofert:

- 1) cenach, jeżeli jedynym kryterium oceny ofert w postępowaniu jest cena;
- 2) cenach lub nowych wartościach elementów ofert wskazanych w dokumentach zamówienia, jeżeli kryteriami oceny ofert w postępowaniu są kryteria jakościowe, albo najniższy koszt.

Art. 262. W przypadku przeprowadzania aukcji elektronicznej, w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia określa się co najmniej:

- 1) elementy, których wartości będą przedmiotem aukcji elektronicznej, pod warunkiem że elementy te są wymierne i mogą być wyrażone w postaci liczbowej lub procentowej;
- 2) wszelkie ograniczenia co do przedstawianych wartości, wynikające z opisu przedmiotu zamówienia;
- 3) informacje, które zostaną udostępnione wykonawcom w trakcie aukcji elektronicznej, oraz, w stosownych przypadkach, termin ich udostępnienia;
- 4) informacje dotyczące przebiegu aukcji elektronicznej;

- 5) warunki, na jakich wykonawcy będą mogli licytować, w szczególności minimalne wysokości postąpień, które wymagane będą podczas licytacji;
- 6) informacje dotyczące parametrów wykorzystywanego sprzętu elektronicznego, rozwiązań i specyfikacji technicznych w zakresie połączeń.

Art. 263. Aukcja elektroniczna jest jednoetapowa lub wieloetapowa.

Art. 264. 1. Zamawiający zaprasza do udziału w aukcji elektronicznej jednocześnie wszystkich wykonawców, którzy złożyli oferty będące przedmiotem badania i oceny ofert, przy użyciu połączeń elektronicznych wskazanych w zaproszeniu.

2. W zaproszeniu, o którym mowa w ust. 1, zamawiający informuje wykonawcę o:

- 1) wyniku badania i oceny oferty tego wykonawcy;
- 2) minimalnych wartościach postąpień składanych w toku aukcji elektronicznej;
- 3) terminie otwarcia aukcji elektronicznej;
- 4) terminie i warunkach zamknięcia aukcji elektronicznej;
- 5) sposobie oceny ofert w toku aukcji elektronicznej;
- 6) formule matematycznej, która zostanie wykorzystana w aukcji elektronicznej do automatycznego tworzenia kolejnych klasyfikacji na podstawie przedstawianych nowych cen lub wartości;
- 7) harmonogramie dla każdego etapu aukcji elektronicznej, jeżeli zamawiający zamierza zamknąć aukcję elektroniczną na podstawie art. 269 pkt 3.

3. Z wyjątkiem przypadków, gdy najkorzystniejsza oferta jest wybierana na podstawie ceny, formuła matematyczna, o której mowa w ust. 2 pkt 6, uwzględnia wagi przypisane poszczególnym kryteriom oceny ofert w celu dokonania wyboru najkorzystniejszej oferty, wskazanym w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia, a w przypadku dopuszczenia ofert wariantowych określa się odrębną formułę dla każdego wariantu.

4. Termin otwarcia aukcji elektronicznej nie może być krótszy niż 2 dni robocze od dnia przekazania zaproszenia, o którym mowa w ust. 1.

Art. 265. 1. W toku aukcji elektronicznej zamawiający na bieżąco przekazuje każdemu wykonawcy informacje umożliwiające mu ustalenie pozycji jego oferty w klasyfikacji ofert, w szczególności informacje o uzyskanej punktacji oraz o punktacji oferty, która uzyskała najwyższą ilość punktów.

2. Zamawiający, jeżeli zostało to przewidziane w dokumentach zamówienia, może w ustalonym przez siebie czasie, ogłaszać liczbę uczestników danego etapu aukcji.

3. Do momentu zamknięcia aukcji elektronicznej nie ujawnia się informacji umożliwiających identyfikację wykonawców biorących udział w danym etapie aukcji.

Art. 266. 1. W toku aukcji elektronicznej wykonawcy za pomocą formularza umieszczonego na stronie internetowej, umożliwiającego wprowadzenie niezbędnych danych w trybie bezpośredniego połączenia z tą stroną, składają kolejne korzystniejsze postąpienia, podlegające automatycznej ocenie i klasyfikacji.

2. Składane postąpienia, pod rygorem nieważności, opatruje się kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Art. 267. 1. Oferta wykonawcy przestaje wiązać w zakresie, w jakim złoży on korzystniejszą ofertę w toku aukcji elektronicznej.

2. W sytuacji określonej ust. 1, bieg terminu związania ofertą nie ulega przerwaniu.

Art. 268. W przypadku, gdy awaria systemu teleinformatycznego spowoduje przerwanie aukcji elektronicznej, zamawiający wyznacza termin kontynuowania aukcji elektronicznej na następny dzień roboczy przypadający po usunięciu awarii, z uwzględnieniem stanu ofert po ostatnim zatwierdzonym postąpieniu.

Art. 269. Zamawiający zamyka aukcję elektroniczną:

- 1) w terminie określonym w zaproszeniu do udziału w aukcji elektronicznej;
- 2) jeżeli w ustalonym terminie nie zostaną zgłoszone nowe postąpienia;
- 3) po zakończeniu ostatniego, ustalonego etapu.

Art. 270. Zamawiający po zamknięciu aukcji dokonuje oceny ofert w oparciu o kryteria oceny ofert wskazane w ogłoszeniu o zamówieniu i w dokumentach zamówienia, z uwzględnieniem wyników aukcji elektronicznej.

Rozdział 8

Wybór najkorzystniejszej oferty

Art. 271. 1. Zamawiający dokonuje wyboru najkorzystniejszej oferty w terminie związania ofertą określonym w dokumentach zamówienia.

2. Jeżeli termin związania ofertą upłynął, zamawiający wzywa wykonawcę, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę, do wyrażenia pisemnej zgody na wybór jego oferty.

3. W przypadku braku zgody, o której mowa w ust. 2, zamawiający zwraca się o wyrażenie takiej zgody do kolejnego wykonawcy, którego oferta otrzymała w kolejności

najwyższą ocenę. W przypadku wyrażenia zgody przez kolejnego wykonawcę na wybór jego oferty zamawiający nie jest zobowiązany do ponownej oceny ofert.

Art. 272. Zamawiający wybiera jako najkorzystniejszą ofertę wykonawcy, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę, który przedstawił wszystkie środki dowodowe wymagane przez zamawiającego, nie podlegał wykluczeniu i spełnia warunki udziału w postępowaniu.

Art. 273. 1. Jeżeli nie można wybrać najkorzystniejszej oferty z uwagi na to, że dwie lub więcej ofert przedstawia taki sam bilans ceny lub kosztu i innych kryteriów oceny ofert, zamawiający wybiera spośród tych ofert ofertę, która otrzymała najwyższą ocenę w kryterium o najwyższej wadze.

2. Jeżeli oferty otrzymały taką samą ocenę w kryterium o najwyższej wadze, zamawiający wybiera ofertę z najniższą ceną lub najniższym kosztem.

3. Jeżeli nie można dokonać wyboru oferty, w sposób o którym mowa w ust. 2, zamawiający wzywa wykonawców, którzy złożyli te oferty, do złożenia w terminie określonym przez zamawiającego ofert dodatkowych zawierających nową cenę lub koszt.

Art. 274. Jeżeli w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w którym jedynym kryterium oceny ofert jest cena lub koszt, nie można dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty ze względu na to, że zostały złożone oferty o takiej samej cenie lub koszcie, zamawiający wzywa wykonawców, którzy złożyli te oferty, do złożenia w terminie określonym przez zamawiającego ofert dodatkowych.

Art. 275. Jeżeli w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w którym jedynym kryterium oceny ofert jest koszt rozumiany jako suma kosztu nabycia i innych kosztów cyklu życia, nie można dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty ze względu na to, że zostały złożone oferty o takim samym koszcie, zamawiający wybiera ofertę:

- 1) z niższym kosztem nabycia, albo
- 2) z niższymi innymi kosztami cyklu życia

– pod warunkiem dopuszczenia takiego rozwiązania w dokumentach zamówienia.

Art. 276. Wykonawcy, składając oferty dodatkowe, nie mogą oferować cen lub kosztów wyższych niż zaoferowane w uprzednio złożonych przez nich ofertach.

Art. 277. Zamawiający informuje niezwłocznie każdego wykonawcę o:

- 1) o powodach odrzucenia jego oferty, a w przypadkach, o których mowa w art. 116 ust. 5 i art. 117 ust. 6, o braku równoważności lub braku spełniania wymagań dotyczących wydajności lub funkcjonalności;
- 2) powodach, dla których dowody przedstawione przez wykonawcę, zamawiający uznał za niewystarczające w przypadkach, o których mowa w art. 124 ust. 2.

Art. 278. 1. Zamawiający informuje niezwłocznie wszystkich wykonawców, których oferty podlegały ocenie o:

- 1) wyborze najkorzystniejszej oferty, podając nazwę albo imię i nazwisko, siedzibę albo miejsce zamieszkania i adres, jeżeli jest miejscem wykonywania działalności wykonawcy, którego ofertę wybrano, oraz nazwy albo imiona i nazwiska, siedziby albo miejsca zamieszkania i adresy, jeżeli są miejscami wykonywania działalności wykonawców, którzy złożyli oferty, a także punktację przyznaną ofertom w każdym kryterium oceny ofert i łączną punktację;
- 2) wykonawcach, których oferty zostały odrzucone;
- 3) przebiegu negocjacji lub dialogu;
- 4) dopuszczeniu do dynamicznego systemu zakupów;
- 5) nieustanowieniu dynamicznego systemu zakupów;
- 6) zawarciu umowy ramowej albo odstąpieniu od jej zawarcia, wraz z podaniem przyczyn.

2. Zamawiający udostępnia niezwłocznie informacje, o których mowa w ust. 1 pkt 1, 5 i 6, na stronie internetowej prowadzonego postępowania oraz na profilu nabywcy.

3. Zamawiający może nie ujawniać informacji, o których mowa w ust. 1, jeżeli ich ujawnienie byłoby sprzeczne z ważnym interesem publicznym.

Art. 279. 1. Zamawiający, na wniosek wykonawcy, którego oferta nie została wybrana, zgłoszony nie później niż w terminie 3 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty, organizuje spotkanie zapraszając do jego udziału wybranego wykonawcę, o ile został wybrany, oraz wykonawców, których oferty nie zostały wybrane albo zostały odrzucone.

2. Spotkanie odbywa się przed dniem zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

3. Zamawiający zaprasza na spotkanie wszystkich wykonawców, którzy złożyli oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

4. Spotkanie, o którym mowa w ust. 1, jest utrwalane za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo dźwięk i obraz.

Rozdział 9

Zakończenie postępowania

Art. 280. Postępowanie o udzielenie zamówienia kończy się:

- 1) z chwilą zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, albo
- 2) unieważnieniem postępowania.

Art. 281. Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli:

- 1) nie złożono żadnego wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo żadnej oferty;
- 2) wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty podlegały odrzuceniu;
- 3) cena najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższa kwotę, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, chyba że zamawiający może zwiększyć tę kwotę do ceny najkorzystniejszej oferty;
- 4) w przypadkach, o których mowa w art. 273 ust. 3 i art. 274, zostały złożone oferty dodatkowe o takiej samej cenie lub koszcie;
- 5) wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć;
- 6) postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 7) wykonawca uchylił się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy albo w trybie zamówienia z wolnej ręki negocjacje nie doprowadziły do zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Art. 282. Zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia przed upływem terminu do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo składania ofert, jeżeli wystąpiły okoliczności powodujące, że dalsze prowadzenie postępowania jest nieuzasadnione.

Art. 283. Zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli środki publiczne, które zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie całości lub części zamówienia, nie zostały mu przyznane, a możliwość unieważnienia postępowania na tej podstawie została przewidziana w:

- 1) ogłoszeniu o zamówieniu – w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, partnerstwa innowacyjnego, albo
- 2) zaproszeniu do negocjacji – w postępowaniu prowadzonym w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki.

Art. 284. Zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli liczba wykonawców, którzy złożyli niepodlegające odrzuceniu wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferty, jest mniejsza niż określona w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia liczba wykonawców, których zamawiający zamierzał zaprosić do składania ofert, ofert wstępnych, dialogu konkurencyjnego albo negocjacji.

Art. 285. Jeżeli zamawiający dopuścił możliwość składania ofert częściowych, do unieważnienia w części postępowania o udzielenie zamówienia stosuje się art. 281–284.

Art. 286. 1. O unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający zawiadamia równocześnie wszystkich wykonawców, którzy:

- 1) ubiegali się o udzielenie zamówienia – w przypadku unieważnienia postępowania przed upływem terminu składania ofert,
- 2) złożyli oferty – w przypadku unieważnienia postępowania po upływie terminu składania ofert

– podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

2. Zamawiający udostępnia niezwłocznie informacje, o których mowa w ust. 1, na stronie internetowej prowadzonego postępowania oraz na profilu nabywcy.

Art. 287. W przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia 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.

Art. 288. W przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający zawiadamia wykonawców, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia w tym

postępowaniu, o wszczęciu kolejnego postępowania, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmuje ten sam przedmiot zamówienia.

Art. 289. 1. Jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może unieważnić postępowanie albo ponownie zbadać kolejną ofertę, która otrzymała najwyższą ocenę, pod kątem spełniania warunków udziału w postępowaniu oraz niepodlegania wykluczeniu i dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty.

2. Jeżeli upłynął termin związania ofert, w przypadku badania kolejnej oferty, o którym mowa w ust. 1, zamawiający wzywa wykonawcę, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę do wyrażenia zgody na wybór jego oferty.

3. W przypadku braku zgody, o której mowa w ust. 2, zamawiający może zwrócić się o wyrażenie takiej zgody po kolei do wykonawców, których oferty otrzymały w kolejności najwyższe oceny.

Art. 290. 1. Zamawiający zawiera umowę w sprawie zamówienia publicznego, z zastrzeżeniem art. 606, w terminie nie krótszym niż 10 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, albo 15 dni – jeżeli zostało przesłane w inny sposób.

2. Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia publicznego przed upływem terminu, o którym mowa w ust. 1, jeżeli:

- 1) w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w trybie:
 - a) przetargu nieograniczonego złożono tylko jedną ofertę,
 - b) przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego złożono tylko jedną ofertę oraz w przypadku odrzucenia wniosku upłynął termin do wniesienia odwołania na tę czynność lub w następstwie jego wniesienia Krajowa Izba Odwoławcza ogłosiła wyrok lub postanowienie kończące postępowanie odwoławcze;
- 2) umowa dotyczy zamówienia udzielanego w trybie negocjacji bez ogłoszenia, zamówienia z wolnej ręki, w ramach dynamicznego systemu zakupów albo na podstawie umowy ramowej.

3. Zamawiający nie później niż w terminie 30 dni od dnia zakończenia postępowania przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, wyniki postępowania.

4. Zamawiający może nie zawierać niektórych informacji w ogłoszeniu, o którym mowa w ust. 1, jeżeli ich ujawnienie w treści opublikowanego ogłoszenia mogłoby utrudnić egzekwowanie prawa lub w inny sposób byłoby sprzeczne z interesem publicznym, mogłoby zaszkodzić uzasadnionym interesom handlowym konkretnego wykonawcy lub mogłoby negatywnie wpłynąć na uczciwą konkurencję pomiędzy wykonawcami. W takim przypadku informacje oznaczone przez zamawiającego jako nieprzeznaczone do publikacji są publikowane tylko w formie uproszczonej do celów statystycznych.

DZIAŁ III

Szczególne instrumenty i procedury w zakresie zamówień publicznych

Rozdział 1

Umowa ramowa

Art. 291. 1. Zamawiający może zawrzeć umowę ramową po przeprowadzeniu postępowania w jednym z trybów udzielenia zamówienia przewidzianych w ustawie.

2. Do umów ramowych stosuje się przepisy działu VII, z zastrzeżeniem ust. 3.

3. Umowę ramową zawiera się na okres nie dłuższy niż 4 lata, z tym że ze względu na przedmiot zamówienia i szczególny interes zamawiającego umowa taka może być zawarta na okres dłuższy.

4. Zamawiający nie może wykorzystywać umowy ramowej do ograniczania konkurencji.

Art. 292. 1. Udzielenie zamówienia objętego umową ramową może nastąpić wyłącznie między zamawiającymi wskazanymi w ogłoszeniu o zamówieniu albo w dokumentach zamówienia, jeżeli ogłoszenie o zamówieniu nie było wymagane, a wykonawcami będącymi stronami umowy ramowej.

2. Zamawiający, udzielając zamówienia, nie może dokonywać istotnych zmian warunków zamówienia określonych w umowie ramowej.

Art. 293. W przypadku, gdy umowa ramowa została zawarta tylko z jednym wykonawcą zamawiający udziela zamówienia na warunkach określonych w umowie

ramowej, bez przeprowadzania postępowania o udzielenie zamówienia. Jeżeli nie wszystkie warunki wykonania zamówień określono w umowie ramowej, zamawiający może pisemnie wezwać wykonawcę do uzupełnienia oferty w formie dokumentowej.

Art. 294. 1. W przypadku, gdy umowa ramowa została zawarta z większą liczbą wykonawców zamawiający udziela:

- 1) zamówień zgodnie z warunkami umowy ramowej, bez przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli w umowie ramowej określono wszystkie warunki wykonania zamówień, oraz warunki wyboru wykonawców, którzy wykonają zamówienie;
- 2) część zamówień bez przeprowadzania postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z pkt 1, a część po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia zgodnie z pkt 3, jeżeli w umowie ramowej określono wszystkie warunki wykonania zamówień, a zamawiający w dokumentach zamówienia dotyczących umowy ramowej przewidział taką możliwość oraz określił łącznie:
 - a) kryteria podjęcia decyzji, które roboty budowlane, dostawy lub usługi zostaną udzielone po przeprowadzeniu lub bez przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia,
 - b) warunki wykonania zamówień, które mogą być przedmiotem nowego postępowania o udzielenie zamówienia;
- 3) zamówień po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia, w przypadku gdy nie wszystkie warunki wykonania zamówień określono w umowie ramowej.

2. Przepis ust. 1 pkt 2 stosuje się również do tych części umowy ramowej, dla których określono wszystkie warunki wykonania zamówień, niezależnie od tego, czy w umowie ramowej określono wszystkie warunki wykonania zamówień dla pozostałych części tej umowy.

3. W przypadku postępowań o udzielenie zamówienia, o których mowa w ust. 1 pkt 2 lub 3, zamawiający udziela zamówienia na tych samych i, w razie potrzeby, bardziej sprecyzowanych warunkach zamówienia, które stosowano przy zawarciu umowy ramowej, oraz, w stosownych przypadkach, na innych warunkach zamówienia wskazanych w dokumentach zamówienia dotyczących umowy ramowej.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 3, zamawiający udziela zamówienia po przeprowadzeniu aukcji elektronicznej, lub następującej procedury:

- 1) przed udzieleniem każdego zamówienia zamawiający pisemnie zaprasza do składania ofert wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia;
- 2) wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem złożoności przedmiotu zamówienia oraz czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia ofert w odniesieniu do każdego zamówienia;
- 3) oferty składa się w formie dokumentowej, a z ich zawartością nie można się zapoznać przed upływem terminu ich składania;
- 4) zamawiający udziela zamówienia wykonawcy, który złożył najkorzystniejszą ofertę na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w dokumentach zamówienia dotyczących umowy ramowej.

Art. 295. 1. Jeżeli umowa ramowa została zawarta z większą liczbą wykonawców po złożeniu wszystkich ofert w postaci katalogów elektronicznych, zamawiający może postanowić, że postępowanie o udzielenie zamówienia będzie odbywało się w oparciu o zaktualizowane katalogi elektroniczne.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający:

- 1) zaprasza wykonawców do ponownego złożenia katalogów elektronicznych, dostosowanych do wymagań danego zamówienia, albo
- 2) informuje wykonawców, że z katalogów elektronicznych, które zostały już złożone, pobierze dane potrzebne do sporządzenia ofert dostosowanych do wymagań danego zamówienia, pod warunkiem że poinformował o tym w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia dotyczących umowy ramowej.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt 2, zamawiający:

- 1) informuje, z należyтым wyprzedzeniem, wykonawców o terminie i godzinie pobrania danych potrzebnych do sporządzenia ofert dostosowanych do wymagań danego zamówienia, oraz zapewnia wykonawcom możliwość zaktualizowania katalogów elektronicznych lub odmówienia zgody na takie pobranie danych;
- 2) przed udzieleniem zamówienia przedstawia wykonawcy, któremu zamierza udzielić zamówienia, pobrane dane, oraz wyznacza temu wykonawcy odpowiedni termin na zakwestionowanie lub potwierdzenie, że tak sporządzona oferta nie zawiera istotnych błędów, przy czym jeżeli wykonawca w wyznaczonym terminie nie zakwestionuje tak sporządzonej oferty, uznaje się, że złożył ofertę.

Rozdział 2

Dynamiczny system zakupów

Art. 296. 1. Zamawiający może ustanowić dynamiczny system zakupów oraz udzielać zamówień objętych tym systemem, stosując odpowiednio przepisy dotyczące udzielenia zamówienia w trybie przetargu ograniczonego, jeżeli przepisy niniejszego rozdziału nie stanowią inaczej.

2. Dynamiczny system zakupów może zostać podzielony na kategorie dostaw, usług lub robót budowlanych, zdefiniowane na podstawie cech zamówień, które będą udzielane w ramach danej kategorii. Cechy te mogą, w szczególności, dotyczyć dopuszczalnej wielkości późniejszych zamówień lub obszaru geograficznego, na którym późniejsze zamówienia będą realizowane.

3. W przypadku zmiany czasu trwania dynamicznego systemu zakupów zamawiający zmienia ogłoszenie o zamówieniu.

4. Dostęp do dynamicznego systemu zakupów jest bezpłatny.

5. Zamawiający nie może wykorzystywać dynamicznego systemu zakupów do ograniczania konkurencji.

Art. 297. W postępowaniu prowadzonym w celu ustanowienia dynamicznego systemu zakupów oraz w postępowaniu o udzielenie zamówienia objętego dynamicznym systemem zakupów zamawiający i wykonawcy przekazują oświadczenia, dokumenty, wnioski, zawiadomienia, zaproszenia i inne informacje, przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Art. 298. 1. Od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zamawiający udostępnia na stronie internetowej informację o stosowaniu dynamicznego systemu zakupów wraz z informacjami dotyczącymi dynamicznego systemu zakupów, a w szczególności:

- 1) określenie przedmiotu zamówień objętych dynamicznym systemem zakupów wraz z szacowaną ilością;
- 2) czas trwania dynamicznego systemu zakupów;
- 3) przewidywane terminy dokonywania zamówień;
- 4) wymagania techniczne dotyczące urządzeń teleinformatycznych niezbędnych do komunikowania się zamawiającego z wykonawcami, w tym przesyłania ofert;
- 5) sposób funkcjonowania dynamicznego systemu zakupów;

- 6) podział na kategorie dostaw, usług lub robót budowlanych wraz z cechami określającymi te kategorie, o ile dynamiczny system zakupów zostanie podzielony na kategorie;
- 7) czy przewiduje się wymóg składania ofert w postaci katalogu elektronicznego lub dołączenia katalogu elektronicznego do oferty.

2. Informacje, o których mowa w ust. 1, są dostępne na stronie internetowej przez cały okres trwania dynamicznego systemu zakupów.

Art. 299. 1. Zamawiający wyznacza termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w dynamicznym systemie zakupów, nie krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub, gdy wstępne ogłoszenie informacyjne zawiera informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, od dnia przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania.

2. W okresie trwania dynamicznego systemu zakupów zamawiający zapewnia wykonawcom nieobjętym systemem możliwość złożenia wniosków o dopuszczenie do udziału w dynamicznym systemie zakupów. Po wysłaniu zaproszenia do składania ofert dotyczących pierwszego zamówienia objętego dynamicznym systemem zakupów, kolejnych terminów na składanie wniosków o dopuszczenie do udziału w dynamicznym systemie zakupów nie wyznacza się.

Art. 300. 1. Zamawiający ocenia spełnianie przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu w terminie 10 dni od dnia otrzymania wniosku o dopuszczenie do udziału w dynamicznym systemie zakupów.

2. Termin, o którym mowa w ust. 1, w uzasadnionych przypadkach może zostać przedłużony do 15 dni, w szczególności w razie potrzeby badania dodatkowej dokumentacji lub sprawdzenia, czy spełnione zostały warunki udziału w postępowaniu.

3. Jeżeli zaproszenie do składania ofert na pierwsze zamówienie objęte dynamicznym systemem zakupów nie zostało wysłane, termin, o którym mowa w ust. 1, może zostać przedłużony pod warunkiem, że w przedłużonym okresie nie zostanie wystosowane żadne zaproszenie do składania ofert. Zamawiający zawiadamia wykonawcę, którego wniosek podlega badaniu, o długości przedłużonego terminu.

Art. 301. 1. Zamawiający zaprasza do udziału w dynamicznym systemie zakupów wykonawców, których wnioski nie podlegają odrzuceniu na podstawie art. 163 ust. 1 pkt 2-5. Przepisu art. 165 nie stosuje się.

2. Jeżeli dynamiczny system zakupów został podzielony na kategorie dostaw, usług lub robót budowlanych, zamawiający zaprasza do udziału w dynamicznym systemie zakupów wykonawców niepodlegających wykluczeniu oraz spełniających warunki udziału w postępowaniu odpowiadające jednej z kategorii.

Art. 302. Zamawiający może w dowolnej chwili w okresie trwania dynamicznego systemu zakupów, wezwać dopuszczonych wykonawców do złożenia, w terminie 5 dni roboczych od dnia przekazania wezwania, nowego i zaktualizowanego jednolitego dokumentu. Przepisy art. 140 i art. 141 stosuje się.

Art. 303. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie wszystkich uczestników systemu do składania ofert na każde zamówienie udzielane w ramach dynamicznego systemu zakupów, w terminie nie krótszym niż 10 dni od dnia wysłania zaproszenia do składania ofert. Przepisu art. 168 nie stosuje się.

2. Jeżeli dynamiczny system zakupów został podzielony na kategorie dostaw, usług lub robót budowlanych, zamawiający zaprasza jednocześnie do składania ofert wszystkich wykonawców, którzy zostali dopuszczeni do składania ofert dotyczących danej kategorii.

3. Zaproszenie, o którym mowa w ust. 1, zawiera co najmniej:

- 1) adres strony internetowej, na której dostępna jest SWZ;
- 2) informację o terminie i miejscu opublikowania ogłoszenia o zamówieniu, o którym mowa w art. 298 ust. 1;
- 3) termin składania ofert, adres, na który oferty muszą zostać wysłane, oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone;
- 4) wykaz oświadczeń lub dokumentów potwierdzających brak podstaw wykluczenia;
- 5) wagę przypisaną kryteriom oceny ofert, jeżeli nie została podana w ogłoszeniu o zamówieniu lub w ogłoszeniu o systemie kwalifikowania wykonawców.

4. Zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w ogłoszeniu o zamówieniu.

5. W zaproszeniu do składania ofert zamawiający może doprecyzować kryteria oceny ofert określone w ogłoszeniu o zamówieniu, w zaproszeniu do potwierdzenia zainteresowania lub w ogłoszeniu o systemie kwalifikowania wykonawców.

Art. 304. 1. Zamawiający może wymagać, aby oferty w ramach dynamicznego systemu zakupów zostały złożone w postaci katalogów elektronicznych lub dołączenia katalogów elektronicznych do wniosku o dopuszczenie do dynamicznego systemu zakupów.

2. Jeżeli do dynamicznego systemu zakupów został dopuszczony więcej niż jeden wykonawca oraz wraz ze wszystkimi wnioskami o dopuszczenie do dynamicznego systemu zakupów zostały złożone katalogi elektroniczne, zamawiający może, przed udzieleniem zamówienia, zaprosić wykonawców do ponownego złożenia lub zaktualizowania katalogów elektronicznych.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2, zamawiający:

- 1) informuje wykonawców, że z katalogów elektronicznych, które zostały już złożone, pobierze dane potrzebne do sporządzenia ofert dostosowanych do wymagań danego zamówienia, pod warunkiem że poinformował o tym w ogłoszeniu o zamówieniu lub SWZ dotyczącej ustanowienia dynamicznego systemu zakupów;
- 2) informuje, z należytym wyprzedzeniem, wykonawców o terminie i godzinie pobrania danych, o którym mowa w pkt 1, oraz zapewnia wykonawcom możliwość odpowiednio uzupełnienia lub zaktualizowania katalogów elektronicznych lub odmówienia zgody na takie pobranie danych;
- 3) przed udzieleniem zamówienia zamawiający przedstawia wykonawcy, któremu zamierza udzielić zamówienia, pobrane dane, oraz wyznacza temu wykonawcy odpowiedni termin na zakwestionowanie lub potwierdzenie, że tak sporządzona oferta nie zawiera istotnych błędów, przy czym jeżeli wykonawca w wyznaczonym terminie nie zakwestionuje tak sporządzonej oferty, uznaje się, że złożył ofertę.

Rozdział 3

Konkurs

Oddział 1

Przepisy ogólne

Art. 305. 1. Konkurs jest organizowany przez zamawiającego w celu wyboru pracy konkursowej o charakterze twórczym, dotyczącej, w szczególności planowania przestrzennego, projektowania urbanistycznego, projektowania architektoniczno-budowlanego, przetwarzania danych, projektowania z zakresu informatyki oraz zamierzenia innowacyjnego.

2. Do konkursu stosuje się przepisy ustawy ze zmianami wynikającym z niniejszego rozdziału.

3. Do konkursu nie stosuje się przepisów działu II, chyba że przepisy niniejszego rozdziału stanowią inaczej.

Art. 306. Konkursem jest:

- 1) konkurs, w którym autor lub autorzy wybranych prac konkursowych otrzymują wyłącznie nagrody pieniężne lub rzeczowe;
- 2) konkurs, w którym nagrodami są zaproszenie autora lub autorów wybranych prac konkursowych do negocjacji odpowiednio w trybie zamówienia z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia, w celu wykonania usługi na podstawie wybranej pracy konkursowej, lub takie zaproszenie wraz z nagrodami pieniężnymi lub rzeczowymi.

Art. 307. Konkurs przeprowadza się w procedurze konkursu nieograniczonego i konkursu ograniczonego.

Art. 308. 1. Jeżeli zamawiający zamierza udzielić zamówienia na usługi projektowania architektonicznego, zamówienie takie poprzedzone jest konkursem.

2. Przepis ust. 1 nie stosuje się do:

- 1) zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa;
- 2) zamówień udzielanych w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki.

Art. 309. 1. Organizatorem konkursu jest zamawiający.

2. Do przygotowania i przeprowadzenia konkursu art. 27, art. 57-60 i art. 62-65 nie stosuje się.

3. Zamawiający zapewnia anonimowość prac konkursowych.

4. Zasada jawności postępowania w zakresie w jakim odnosi się do udostępniania prac konkursowych ma zastosowanie tylko do nagrodzonych prac konkursowych po rozstrzygnięciu konkursu.

5. Sposób udostępnienia nagrodzonych prac konkursowych określa zamawiający z uwzględnieniem przepisów dotyczących ochrony praw autorskich.

Art. 310. 1. Konkurs może być jednoetapowy lub dwuetapowy.

2. W konkursie dwuetapowym w pierwszym etapie zostają wyłonione opracowania studialne, odpowiadające wymaganiom określonym w regulaminie konkursu. W drugim etapie sąd konkursowy, na podstawie kryteriów określonych w regulaminie konkursu, ocenia prace konkursowe wykonane na podstawie opracowań studialnych wyłonionych w pierwszym etapie.

3. W konkursie dwuetapowym przepisy dotyczące prac konkursowych stosuje się także do prac studialnych.

Art. 311. 1. Uczestnikami konkursu mogą być osoby fizyczne, osoby prawne lub jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej.

2. Jeżeli przepisy szczególne wymagają posiadania uprawnień do opracowania pracy konkursowej, uczestnikami konkursu mogą być wyłącznie osoby fizyczne posiadające wymagane uprawnienia lub podmioty posługujące się osobami fizycznymi posiadającymi wymagane uprawnienia.

3. W przypadku konkursu ograniczonego zamawiający ustala obiektywne wymagania, których niespełnienie uniemożliwia wzięcie udziału w konkursie.

4. Obiektywne wymagania mogą obejmować podstawy wykluczenia, warunki udziału w postępowaniu oraz kryteria selekcji.

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, stosuje się art. 122-123, art. 124 ust. 2-4, art. 125-128, art. 129 ust. 1, art. 130-132, art. 133 ust. 1 i 3 oraz art. 135-137.

6. W okolicznościach, o których mowa w ust. 3-5, zamawiający może żądać podmiotowych środków dowodowych, o których mowa w art. 138. Przepisy art. 141-143 stosuje się.

7. Zamawiający może zastrzec w ogłoszeniu o konkursie oraz regulaminie, że konkurs jest zastrzeżony dla uczestników zatrudniających osoby należące do kategorii osób społecznie marginalizowanych zgodnie z przepisami art. 66.

8. Uczestnicy konkursu mogą wspólnie brać udział w konkursie. Przepisy dotyczące uczestnika konkursu stosuje się odpowiednio do uczestników konkursu biorących wspólnie udział w konkursie.

Art. 312. Przedmiot konkursu opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie pracy konkursowej.

Art. 313. Do pracowników zamawiającego wykonujących czynności w konkursie art. 61 stosuje się odpowiednio.

Oddział 2

Regulamin konkursu

Art. 314. 1. Zamawiający organizuje konkurs na podstawie ustalonego przez siebie regulaminu konkursu.

2. Regulamin konkursu określa, w szczególności:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres i miejsce zamieszkania (siedzibę) zamawiającego;
- 2) rodzaj pracy konkursowej i procedurę przeprowadzenia konkursu;
- 3) opis przedmiotu konkursu;
- 4) maksymalny planowany łączny koszt wykonania prac realizowanych na podstawie pracy konkursowej;
- 5) wymagania, jakie muszą spełniać uczestnicy konkursu;
- 6) informację o podmiotowych środkach dowodowych potwierdzających spełnianie wymagań;
- 7) sposób komunikowania się zamawiającego z uczestnikami konkursu oraz przekazywania podmiotowych środków dowodowych, wyjaśnień lub informacji;
- 8) miejsce i termin składania prac konkursowych albo wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie, odpowiednio dla wybranej procedury przeprowadzenia konkursu;
- 9) zakres rzeczowy i formę opracowania oraz sposób prezentacji pracy konkursowej;
- 10) kryteria oceny prac konkursowych wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów;
- 11) skład sądu konkursowego;
- 12) rodzaj i wysokość nagród;
- 13) termin wypłacenia nagrody pieniężnej lub wydania nagrody rzeczowej;
- 14) wysokość zwrotu kosztów przygotowania prac konkursowych, jeżeli zamawiający przewiduje ich zwrot;
- 15) postanowienia przyszłej umowy dotyczące przeniesienia autorskich praw majątkowych do wybranej pracy wraz ze szczegółowym określeniem pól eksploatacji prac konkursowych;
- 16) maksymalną kwotę zwrotu kosztów za przygotowanie i złożenie pracy konkursowej, jeśli konkurs zostanie unieważniony, w okolicznościach o których mowa w art. 336 ust. 4;
- 17) sposób podania do publicznej wiadomości wyników konkursu;
- 18) pouczenie o środkach ochrony prawnej przysługujących uczestnikom konkursu.

3. W przypadku konkursu, o którym mowa w art. 306 pkt 2, regulamin konkursu:

- 1) może nie zawierać informacji, o których mowa w ust. 2 pkt 13;
- 2) zawiera także informacje o:
 - a) planowanym terminie zaproszenia do negocjacji w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki, w celu wykonania usługi na podstawie wybranej pracy konkursowej,
 - b) przedmiocie usługi, która ma być realizowana w postępowaniu prowadzonym w trybie zamówienia z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia, na podstawie wybranej pracy konkursowej,
 - c) istotnych postanowieniach, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego,
 - d) podstawach wykluczenia z postępowania oraz warunkach udziału w postępowaniu oraz, jakie zostaną określone w postępowaniu prowadzonym w trybie zamówienia z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia,
 - e) orientacyjnym terminie realizacji usługi na podstawie wybranej lub wybranych prac konkursowych.

Art. 315. Zamawiający może zwołać zebranie podmiotów zainteresowanych złożeniem prac konkursowych w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących treści regulaminu konkursu. Informację o terminie zebrania zamawiający udostępni na stronie internetowej.

Oddział 3

Sąd konkursowy

Art. 316. 1. Kierownik zamawiającego powołuje sąd konkursowy oraz określa organizację, skład i tryb pracy sądu konkursowego.

2. Sąd konkursowy składa się co najmniej z 3 osób powoływanych i odwoływanych przez kierownika zamawiającego.

3. Członkowie sądu konkursowego są bezstronni. Do członków sądu konkursowego art. 61 stosuje się odpowiednio.

4. Członkami sądu konkursowego są wyłącznie osoby posiadające kwalifikacje umożliwiające ocenę zgłoszonych prac konkursowych, z tym że jeżeli przepisy szczególne wymagają posiadania uprawnień do opracowania pracy konkursowej, co najmniej 1/3 członków sądu konkursowego, w tym jego przewodniczący, posiada wymagane uprawnienia.

Art. 317. 1. Sąd konkursowy jest powoływany do oceny prac konkursowych oraz wyboru najlepszych prac konkursowych.

2. Sąd konkursowy, w szczególności sporządza informacje o pracach konkursowych, przygotowuje uzasadnienie rozstrzygnięcia konkursu, a także, w zakresie, o którym mowa w ust. 1, występuje z wnioskiem o unieważnienie konkursu.

3. Sąd konkursowy w zakresie spraw, o których mowa w ust. 1 i 2, jest niezależny.

4. Kierownik zamawiającego może powierzyć sądowi konkursowemu inne niż określone w ust. 1 czynności związane z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem konkursu.

Art. 318. Kierownik zamawiającego albo osoba przez niego upoważniona sprawuje nadzór nad sądem konkursowym w zakresie zgodności konkursu z przepisami ustawy i regulaminem konkursu, w szczególności:

- 1) unieważnia konkurs;
- 2) zatwierdza rozstrzygnięcie konkursu.

Oddział 4

Konkurs nieograniczony i konkurs ograniczony

Art. 319. Konkurs nieograniczony to procedura przeprowadzenia konkursu, w której w odpowiedzi na publiczne ogłoszenie o konkursie opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, prace konkursowe mogą składać wszyscy zainteresowani uczestnicy konkursu.

Art. 320. Konkurs ograniczony to procedura przeprowadzenia konkursu, w której w odpowiedzi na ogłoszenie o konkursie opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, uczestnicy konkursu składają wnioski o dopuszczenie do udziału w konkursie, a prace konkursowe mogą składać wyłącznie uczestnicy zaproszeni do składania prac konkursowych.

Art. 321. 1. Zamawiający wszczyna konkurs przez przekazanie ogłoszenia o konkursie Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

2. Do ogłoszeń o konkursie stosuje się art. 98-100 i art. 102.

3. Zamawiający zapewnia bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do regulaminu, od dnia publikacji ogłoszenia o konkursie w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, nie krócej niż do upływu terminu na składanie prac konkursowych.

Art. 322. 1. Uczestnik konkursu może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści regulaminu.

2. Do wyjaśnienia regulaminu w konkursie nieograniczonym stosuje się przepisy dotyczące wyjaśniania SWZ w trybie przetargu nieograniczonego.

3. Do wyjaśnienia regulaminu w konkursie ograniczonym stosuje się przepisy dotyczące wyjaśniania SWZ w trybie przetargu ograniczonego.

Art. 323. 1. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może zmienić treść regulaminu:

- 1) w konkursie nieograniczonym, przed upływem terminu składania prac konkursowych;
- 2) w konkursie ograniczonym, przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie.

2. Zmiana regulaminu po upływie terminów, o których mowa w ust. 1, jest niedopuszczalna.

3. Zmianę treści regulaminu zamawiający udostępnia na stronie internetowej.

4. Do zmian treści regulaminu stosuje się:

- 1) w konkursie nieograniczonym – art. 153-154;
- 2) w konkursie ograniczonym – art. 160.

Art. 324. 1. W konkursie ograniczonym zamawiający wyznacza termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie, z uwzględnieniem czasu na złożenie wymaganych podmiotowych środków dowodowych, z tym że termin ten nie może być krótszy niż 21 dni od dnia przekazania ogłoszenia o konkursie Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej. Przepisy art. 162, art. 163 ust. 2 i art. 165 stosuje się.

2. Zamawiający odrzuca wniosek o dopuszczenie do udziału w konkursie, jeżeli:

- 1) został złożony po upływie terminu składania wniosków;
- 2) został złożony przez uczestnika konkursu, który nie wykazał spełnienia wymagań zamawiającego wskazanych w treści ogłoszenia i regulaminu;
- 3) jest niezgodny z przepisami ustawy;
- 4) jest nieważny na podstawie odrębnych przepisów.

3. O wynikach oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie zamawiający informuje wszystkich uczestników konkursu.

4. Zamawiający zaprasza jednocześnie do składania prac konkursowych uczestników konkursu, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegają odrzuceniu.

Art. 325. Zamawiający wyznacza termin składania prac konkursowych z uwzględnieniem czasu niezbędnego na przygotowanie i złożenie pracy.

Art. 326. 1. Uczestnik konkursu może złożyć jedną pracę konkursową, z zastrzeżeniem przepisów dotyczących konkursu dwuetapowego.

2. Nie podlega ocenie praca konkursowa nieodpowiadająca ogłoszeniu o konkursie lub regulaminowi konkursu, złożona po terminie oraz złożona przez uczestnika, którego wniosek został odrzucony.

Art. 327. Z zawartością prac konkursowych sąd konkursowy nie może zapoznać się przed upływem terminu ich składania.

Art. 328. 1. Sąd konkursowy ocenia prace konkursowe zgodnie z kryteriami określonymi w ogłoszeniu o konkursie i regulaminie.

2. Zamawiający określa kryteria oceny prac konkursowych w sposób jednoznaczny i zrozumiały, zapewniający możliwość wyboru najlepszej pracy konkursowej, z uwzględnieniem maksymalnego planowanego łącznego kosztu wykonania prac realizowanych na podstawie pracy konkursowej.

3. Kryteria oceny prac konkursowych nie mogą dotyczyć właściwości uczestnika konkursu.

Art. 329. 1. W przypadku, gdy wyjaśnienia autora pracy konkursowej mogą być pomocne w jej ocenie, sąd konkursowy za pośrednictwem zamawiającego może wezwać autora pracy do wyjaśnienia. Przepis art. 254 ust. 1 stosuje się.

2. Wyjaśnianie prac konkursowych zamawiający organizuje w sposób uniemożliwiający identyfikację autora pracy konkursowej.

Art. 330. 1. Z przebiegu prac sądu konkursowego sporządza się protokół.

2. Protokół zawiera listę prac konkursowych, ich ranking oraz uwagi członków sądu konkursowego wraz z wnioskami i zaleceniami, w szczególności wskazanie aspektów pracy konkursowej, które wymagają wyjaśnień. Wyjaśnienia uczestników konkursu stanowią załącznik do protokołu.

Art. 331. 1. Sąd konkursowy rozstrzyga konkurs, wybierając spośród prac konkursowych najlepszą pracę konkursową lub najlepsze prace konkursowe.

2. Sąd konkursowy dokonuje identyfikacji wszystkich prac konkursowych po rozstrzygnięciu konkursu.

Art. 332. Uczestnicy konkursu składają prace konkursowe wraz z informacjami o planowanych łącznych kosztach wykonania prac realizowanych na podstawie pracy konkursowej, chyba, że ze względu na specyfikę przedmiotu konkursu nie jest możliwe określenie kosztów.

Art. 333. 1. Uczestnicy konkursu nieograniczonego składają wraz z pracami konkursowymi zgłoszenia do udziału w konkursie.

2. Zgłoszenie do udziału w konkursie zawiera imię i nazwisko albo nazwę uczestnika konkursu oraz adres uczestnika konkursu.

Art. 334. 1. Zamawiający niezwłocznie po rozstrzygnięciu konkursu nieograniczonego wzywa autora wybranej pracy konkursowej lub autorów wybranych prac konkursowych do złożenia środków dowodowych potwierdzających posiadanie uprawnień, o których mowa w art. 311 ust. 2, wyznaczając termin na ich przedłożenie.

2. Uczestnik konkursu, w okolicznościach, o których mowa w ust. 1, który nie wykaże posiadania uprawnień, o których mowa w art. 311 ust. 2, nie otrzymuje nagrody.

Oddział 5

Zakończenie konkursu

Art. 335. Niezwłocznie po rozstrzygnięciu konkursu lub jego unieważnieniu, zamawiający zawiadamia uczestników konkursu o wynikach i otrzymanych ocenach, podając imię i nazwisko albo firmę, siedzibę albo miejsce zamieszkania i adres, jeżeli jest miejscem wykonywania działalności autora wybranej pracy konkursowej albo autorów wybranych prac konkursowych.

Art. 336. 1. Zamawiający unieważnia konkurs, jeżeli:

- 1) nie został złożony żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w konkursie lub żadna praca konkursowa;
- 2) wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w konkursie podlegały odrzuceniu albo wszystkie prace konkursowe nie podlegały ocenie;

3) nastąpiła zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie konkursu nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć;

4) konkurs obarczony jest wadą mającą lub mogącą mieć wpływ na jego rozstrzygnięcie.

2. Zamawiający może unieważnić konkurs, jeśli złożono tylko jedną pracę konkursową lub tylko jeden wniosek o dopuszczenie do udziału w konkursie.

3. Zamawiający może unieważnić konkurs, o którym mowa w art. 306 pkt 2, jeżeli środki, które zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia udzielanego w trybie zamówienia z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia nie zostały mu przyznane.

4. Zamawiający przewiduje zwrot kosztów przygotowania pracy konkursowej uczestnikom konkursu, którzy złożyli prace konkursowe podlegające ocenie, jeżeli unieważnienie konkursu, nastąpiło z przyczyn leżących po stronie zamawiającego.

Art. 337. W terminie określonym w regulaminie konkursu, nie krótszym niż 15 dni od dnia ustalenia wyników konkursu, zamawiający w konkursie, o którym mowa w art. 306 pkt 1, wypłaca nagrodę pieniężną lub wydaje nagrodę rzeczową, a w konkursie, o którym mowa w art. 306 pkt 2, zaprasza do negocjacji w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki, odpowiednio autorów wybranych prac konkursowych lub autora wybranej pracy konkursowej i, jeśli przewidział nagrodę, wydaje lub wypłaca nagrodę.

Art. 338. Niezwłocznie po rozstrzygnięciu lub unieważnieniu konkursu, zamawiający przekazuje ogłoszenie o jego wyniku Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Art. 339. 1. Zamawiający przechowuje dokumentację konkursu przez okres 4 lat od dnia ustalenia wyników konkursu w sposób gwarantujący jej nienaruszalność.

2. Zamawiający, na wniosek uczestników konkursu, których prace konkursowe nie zostały nagrodzone, zwraca złożone przez nich prace konkursowe.

3. Z konkursu zamawiający sporządza protokół. Przepisy art. 80-85 i art. 87-90 stosuje się.

4. Załącznikiem do protokołu, o którym mowa w ust. 3, jest protokół sądu konkursowego.

Rozdział 4

Zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi

Art. 340. Przy udzielaniu zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi, stosuje się przepisy ustawy właściwe odpowiednio dla zamówień klasycznych lub zamówień

sektorowych, jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty:

- 1) 750 000 euro – w przypadku zamówień klasycznych,
 - 2) 1 000 000 euro – w przypadku zamówień sektorowych
- z uwzględnieniem zmian wynikających z niniejszego rozdziału.

Art. 341. 1. Zamówienia, których przedmiotem są usługi społeczne i inne szczególne usługi udziela się w trybach przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego z wyłączeniem przepisów ustawy dotyczących:

- 1) obowiązku powołania komisji przetargowej;
- 2) obowiązku powołania zespołu zamawiającego;
- 3) obowiązku składania jednolitego dokumentu;
- 4) minimalnych terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert;
- 5) obowiązku żądania dokumentów jako podmiotowego środka dowodowego;
- 6) przesłanek wyboru trybów udzielania zamówień, jeśli wybór trybu uzależniony jest od spełnienia ustawowych przesłanek.

2. Zamawiający może udzielić zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki, tylko w przypadkach określonych w ustawie dla wyboru tego trybu, z uwzględnieniem wyjątków przewidzianych w ust. 1 pkt 1-5.

Art. 342. 1. Zamawiający może zastrzec w ogłoszeniu o zamówieniu, lub odpowiednio wstępnym ogłoszeniu informacyjnym, okresowym ogłoszeniu informacyjnym lub ogłoszeniu o systemie kwalifikowania wykonawców, że o udzielenie zamówienia na usługi zdrowotne, społeczne oraz kulturalne objęte kodami CPV 75121000-0, 75122000-7, 75123000-4, 79622000-0, 79624000-4, 79625000-1, 80110000-8, 80300000-7, 80420000-4, 80430000-7, 80511000-9, 80520000-5, 80590000-6, od 85000000-9 do 85323000-9, 92500000-6, 92600000-7, 98133000-4, 98133110-8, określonymi we Wspólnym Słowniku Zamówień, mogą ubiegać się wyłącznie wykonawcy, którzy spełniają łącznie następujące warunki:

- 1) celem ich działalności jest realizacja zadań w zakresie użyteczności publicznej związanej ze świadczeniem tych usług oraz społeczna i zawodowa integracja osób, o których mowa w art. 66;

- 2) nie działają w celu osiągnięcia zysku, przeznaczają całość dochodu na realizację celów statutowych oraz nie przeznaczają zysku do podziału między swoich udziałowców, akcjonariuszy i pracowników;
- 3) struktura zarządzania nimi lub ich struktura własnościowa opiera się na współzarządzaniu w przypadku spółdzielni, akcjonariacie pracowniczym lub zasadach partycypacji pracowników, co wykonawca określa w swoim statucie;
- 4) w ciągu ostatnich 3 lat poprzedzających dzień wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi nie udzielono im zamówienia na podstawie tego przepisu przez tego samego zamawiającego.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1, umowa w sprawie zamówienia publicznego nie może zostać zawarta na okres dłuższy niż 3 lata.

DZIAŁ IV

Zamówienia sektorowe

Rozdział 1

Zakres zastosowania

Art. 343. Do udzielania zamówień sektorowych stosuje się przepisy niniejszego działu oraz działu I, z wyjątkiem rozdziału 3, działu II, z wyjątkiem przepisów art. 101, art. 103 ust. 5, art. 129 ust. 2 i rozdziału 3, działu III, z wyjątkiem rozdziału 1 i art. 299 ust. 1 oraz przepisy działów VII-XII.

Art. 344. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych udzielanych w celu odsprzedaży, najmu lub dzierżawy przedmiotu zamówienia osobom trzecim, pod warunkiem że zamawiający nie posiada szczególnego lub wyłącznego prawa do sprzedaży, najmu lub dzierżawy przedmiotu zamówienia, a inne podmioty mogą go bez ograniczeń sprzedawać, wynajmować lub dzierżawić na tych samych warunkach co zamawiający.

2. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych i konkursów udzielanych w celu wykonywania działalności sektorowej, o której mowa w art. 6, poza obszarem Unii Europejskiej, jeżeli do jej wykonywania nie jest wykorzystywana sieć znajdująca się na obszarze Unii Europejskiej lub obszar Unii Europejskiej.

3. Zamawiający jest obowiązany na wniosek Komisji Europejskiej przekazać informacje w zakresie, o którym mowa w ust. 1 i 2.

Art. 345. 1. Zamawiający prowadzący działalność, o której mowa w art. 6 ust. 2, 3 i 7, nie stosują ustawy do udzielenia zamówień sektorowych na dostawy energii oraz paliw do wytwarzania energii.

2. Zamawiający prowadzący działalność, o której mowa w art. 6 ust. 1, nie stosują ustawy do udzielania zamówień na dostawy wody.

Art. 346. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych na dostawy, udzielanych podmiotom:

- 1) z którymi zamawiający sporządzają roczne skonsolidowane sprawozdania finansowe w rozumieniu przepisów o rachunkowości,
- 2) w których zamawiający posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, sprawują nadzór nad organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego,
- 3) które posiadają ponad połowę udziałów albo akcji zamawiającego, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji zamawiającego, sprawują nadzór nad jego organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu jego organu nadzorczego lub zarządzającego,
- 4) które wspólnie z zamawiającym podlegają określonemu w pkt 3 wpływowi innego przedsiębiorcy

– jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80% przeciętnych przychodów tych podmiotów osiągniętych ze świadczenia dostaw pochodziło ze świadczenia dostaw na rzecz zamawiającego lub podmiotów, o których mowa w pkt 1-4.

2. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych na usługi, udzielanych podmiotom:

- 1) z którymi zamawiający sporządzają roczne skonsolidowane sprawozdania finansowe w rozumieniu przepisów o rachunkowości,
- 2) w których zamawiający posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, sprawują nadzór nad organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego,
- 3) które posiadają ponad połowę udziałów albo akcji zamawiającego, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji zamawiającego, sprawują nadzór nad jego organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu jego organu nadzorczego lub zarządzającego,

4) które wspólnie z zamawiającym podlegają określonemu w pkt 3 wpływowi innego przedsiębiorcy

– jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80% przeciętnych przychodów tych podmiotów osiągniętych ze świadczenia usług, pochodziło ze świadczenia usług na rzecz zamawiającego lub podmiotów, o których mowa w pkt 1-4.

3. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych na roboty budowlane, udzielanych podmiotom:

- 1) z którymi zamawiający sporządzają roczne skonsolidowane sprawozdania finansowe w rozumieniu przepisów o rachunkowości,
- 2) w których zamawiający posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, sprawują nadzór nad organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego,
- 3) które posiadają ponad połowę udziałów albo akcji zamawiającego, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji zamawiającego, sprawują nadzór nad jego organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu jego organu nadzorczego lub zarządzającego,
- 4) które wspólnie z zamawiającym podlegają określonemu w pkt 3 wpływowi innego przedsiębiorcy

– jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80% przeciętnych przychodów tych podmiotów osiągniętych z wykonywania robót budowlanych pochodziło z wykonywania robót budowlanych na rzecz zamawiającego lub podmiotów, o których mowa w pkt 1-4.

4. W przypadku gdy okres prowadzenia działalności, o której mowa w ust. 1-3, jest krótszy niż 3 lata, uwzględnia się przychody uzyskane w okresie tej działalności oraz przychody, które przewiduje się uzyskać w okresie pozostałym do upływu 3 lat.

Art. 347. 1. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych udzielanych przez podmiot utworzony przez zamawiających w celu wspólnego wykonywania działalności, o której mowa w art. 6:

- 1) jednemu z tych zamawiających, lub
- 2) podmiotowi powiązanemu z jednym z tych zamawiających w sposób określony w art. 346, jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80% przeciętnych przychodów tego podmiotu osiągniętych ze świadczenia dostaw, świadczenia usług lub wykonywania robót

budowlanych pochodziło odpowiednio ze świadczenia dostaw, świadczenia usług lub wykonywania robót budowlanych na rzecz podmiotów, z którymi jest powiązany.

2. Ustawy nie stosuje się do zamówień sektorowych udzielanych podmiotowi utworzonemu przez zamawiających w celu wspólnego wykonywania działalności, o której mowa w art. 6, przez jednego z tych zamawiających, pod warunkiem że podmiot ten został utworzony na okres co najmniej 3 lat, a z dokumentu, na podstawie którego został utworzony, wynika, że zamawiający pozostaną jego członkami w tym okresie.

Art. 348. Jeżeli spośród podmiotów, o których mowa w art. 346 ust. 1-3, więcej niż jeden podmiot świadczy na rzecz zamawiającego takie same lub podobne usługi albo świadczy takie same lub podobne dostawy albo wykonuje takie same lub podobne roboty budowlane, uwzględnia się całkowity przychód wszystkich tych podmiotów osiągnąony odpowiednio ze świadczenia usług albo ze świadczenia dostaw albo wykonywania robót budowlanych.

Art. 349. Zamawiający jest obowiązany na wniosek Komisji Europejskiej przekazać informacje w zakresie, o którym mowa w art. 346 i art. 347.

Rozdział 2

Okresowe ogłoszenie informacyjne

Art. 350. 1. Zamawiający może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieścić na profilu nabywcy okresowe ogłoszenie informacyjne o planowanych w okresie nie dłuższym niż 12 miesięcy zamówieniach sektorowych lub umowach ramowych.

2. Jeżeli okresowe ogłoszenie informacyjne jest publikowane przez zamawiającego na profilu nabywcy, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o publikacji okresowego ogłoszenia informacyjnego na profilu nabywcy.

Art. 351. 1. Okresowe ogłoszenie informacyjne o planowanych zamówieniach sektorowych może stanowić zaproszenie do ubiegania się o zamówienie sektorowe. W takim przypadku zamawiający, udzielając zamówienia w trybie przetargu ograniczonego oraz sektorowych negocjacji z ogłoszeniem, nie zamieszcza ogłoszenia o zamówieniu.

2. Ogłoszenie, o którym mowa w ust. 1, zamawiający może zamieścić na profilu nabywcy, po publikacji tego ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub po

upływie 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający zaprasza wykonawców, którzy po opublikowaniu okresowego ogłoszenia informacyjnego poinformowali zamawiającego, że są zainteresowani udziałem w postępowaniu, do potwierdzenia tego zainteresowania, informując jednocześnie o terminie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

4. Ogłoszenie, o którym mowa w ust. 1 zawiera:

- 1) wyraźne odniesienie do dostaw, robót budowlanych lub usług będących przedmiotem zamówienia sektorowego, które ma zostać udzielone;
- 2) wskazanie, że zamówienie sektorowe zostanie udzielone w trybie przetargu ograniczonego lub sektorowych negocjacji z ogłoszeniem bez dalszej publikacji ogłoszenia o zamówieniu, na podstawie zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania;
- 3) zaproszenie wykonawców do wyrażenia zainteresowania;
- 4) dodatkowe informacje określone w załączniku VI, część A, sekcje I i II do dyrektywy 2014/25/UE.

5. Ogłoszenie, o którym mowa w ust. 1, przekazuje się Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej co najmniej na 35 dni i nie więcej niż na 12 miesięcy przed dniem wysłania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania.

6. Zaproszenie do potwierdzenia zainteresowania, o którym mowa w ust. 3, zawiera co najmniej:

- 1) adres zamawiającego;
- 2) w przypadku zamówień, o których mowa w art. 39 ust. 1 – charakter i ilość produktów lub usług będących przedmiotem zamówienia, łącznie ze wszelkimi opcjami dotyczącymi zamówień, o których mowa w art. 35 ust. 2, oraz, w miarę możliwości, przewidywany czas przeznaczony na wykonanie tych opcji;
- 3) przewidywany termin publikacji przyszłych ogłoszeń dotyczących zamówień, o których mowa w pkt 2, oraz zamówień na roboty budowlane;
- 4) informację na temat trybu udzielenia zamówienia sektorowego;
- 5) w stosownych przypadkach, termin rozpoczęcia lub zakończenia realizacji dostaw, robót budowlanych lub usług;
- 6) warunki ekonomiczne i techniczne, gwarancje finansowe oraz informacje wymagane od wykonawców;

- 7) kryteria oceny ofert i ich wagę lub, w stosownych przypadkach, kolejność tych kryteriów według ich ważności od najważniejszego do najmniej ważnego, jeżeli nie zostało to określone w okresowym ogłoszeniu informacyjnym, w opisie przedmiotu zamówienia lub w zaproszeniu do składania ofert lub do negocjacji;
- 8) adres strony internetowej, na której dostępna jest SWZ;
- 9) w przypadkach określonych w art. 73 ust. 1, miejsce i termin udostępnienia SWZ oraz język lub języki, w jakich jest sporządzona.

Rozdział 3

System kwalifikowania wykonawców

Art. 352. 1. Zamawiający może ustanowić system kwalifikowania wykonawców, do udziału w którym dopuszcza wykonawców spełniających warunki udziału w postępowaniu, wskazane przez zamawiającego w publicznym ogłoszeniu, dotyczące określonej kategorii zamówień sektorowych, i wpisuje ich do wykazu zakwalifikowanych wykonawców.

2. Zamawiający określa podstawy wykluczenia i warunki udziału wykonawców w systemie kwalifikowania oraz obiektywne kryteria i zasady funkcjonowania systemu kwalifikowania, regulujące w szczególności wpis do wykazu zakwalifikowanych wykonawców, ewentualną okresową aktualizację w zakresie warunków udziału i podstaw wykluczenia oraz okres obowiązywania systemu.

3. System kwalifikowania wykonawców ustanawia się na czas oznaczony, w sposób umożliwiający wykonawcom składanie wniosków o dopuszczenie do udziału w systemie i ich aktualizację przez cały okres trwania systemu.

Art. 353. 1. Zamawiający ustanawia system kwalifikowania wykonawców, przez przekazanie do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o systemie kwalifikowania wykonawców.

2. W przypadku systemu kwalifikowania wykonawców ustanowionego na okres dłuższy niż 3 lata, ogłoszenie o systemie kwalifikowania wykonawców podlega publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej co roku.

3. Zamawiający udostępnia na stronie internetowej ogłoszenie o systemie kwalifikowania wykonawców przez cały okres trwania systemu.

Art. 354. 1. Wykonawca ubiegający się o dopuszczenie do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców składa wniosek wraz z oświadczeniem o spełnianiu warunków

udziału w postępowaniu określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o systemie kwalifikowania wykonawców, a jeżeli zamawiający żąda dokumentów potwierdzających spełnianie warunków, również te dokumenty.

2. Zamawiający, informuje wykonawcę o decyzji dotyczącej zakwalifikowania go do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców niezwłocznie, nie później niż w terminie 4 miesięcy od dnia złożenia wniosku.

3. Jeżeli w ocenie zamawiającego podjęcie decyzji, o której mowa w ust. 1, nastąpi później niż w terminie 4 miesięcy od dnia złożenia wniosku, informuje on wnioskodawcę w terminie 2 miesięcy od dnia złożenia wniosku o powodach wydłużenia tego terminu oraz o dacie, do której jego wniosek zostanie rozpatrzony. Informacja o decyzji dotyczącej zakwalifikowania wykonawcy nie może nastąpić później niż w terminie 6 miesięcy od dnia złożenia wniosku przez wykonawcę.

4. Zamawiający zawiadamia niezwłocznie wykonawcę o odmowie dopuszczenia do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców, jednak nie później niż w terminie 15 dni od dnia podjęcia decyzji, podając uzasadnienie faktyczne i prawne, z uwzględnieniem terminu 6 miesięcy, o którym mowa w ust. 3.

Art. 355. 1. Wykonawcy dopuszczeni do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców wpisywani są do wykazu zakwalifikowanych wykonawców, do odpowiedniej kategorii zamówień sektorowych, prowadzonego przez zamawiającego i aktualizowanego przez cały okres trwania systemu.

2. Zamawiający informuje o zamiarze skreślenia z wykazu, o którym mowa w ust. 1 wykonawcę, który przestał spełniać kryteria kwalifikacji wykonawców nie później niż 15 dni przed planowanym skreśleniem.

Art. 356. 1. Zamawiający może wszcząć postępowanie o udzielenie zamówienia sektorowego w trybie przetargu ograniczonego, sektorowych negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego, przez zamieszczenie ogłoszenia o systemie kwalifikowania wykonawców, stanowiącego zaproszenie do ubiegania się o udzielenie zamówienia.

2. W okolicznościach, o których mowa w ust. 1:

1) zamawiający nie publikuje ogłoszenia o zamówieniu;

- 2) za dopuszczonych do udziału w postępowaniu uważa się wykonawców dopuszczonych do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców, w określonej kategorii zamówień sektorowych;
- 3) zamawiający jednocześnie przekazuje wykonawcom dopuszczonym do udziału w systemie zaproszenie do składania ofert, ofert wstępnych, do udziału w dialogu lub do negocjacji w przypadku odpowiednio: przetargu ograniczonego, partnerstwa innowacyjnego, dialogu konkurencyjnego lub sektorowych negocjacji z ogłoszeniem;
- 4) zamawiający zapewnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do dokumentów zamówienia, niezwłocznie, jednak nie później niż od dnia wysłania zaproszenia do składania ofert lub do negocjacji.

Rozdział 4

Tryby udzielenia zamówienia sektorowego

Art. 357. 1. Zamawiający sektorowi udzielają zamówień w jednym z następujących trybów:

- 1) przetargu nieograniczonego;
- 2) przetargu ograniczonego;
- 3) sektorowych negocjacji z ogłoszeniem;
- 4) dialogu konkurencyjnego;
- 5) partnerstwa innowacyjnego.

2. Zamawiający sektorowi mogą udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki wyłącznie w szczególnych przypadkach określonych w ustawie.

Art. 358. Zamawiający sektorowi wszczynają postępowanie o udzielenie zamówienia przez przekazanie zaproszenia do ubiegania się o zamówienie za pomocą:

- 1) ogłoszenia o zamówieniu, w przypadku trybu przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego albo partnerstwa innowacyjnego;
- 2) ogłoszenia o systemie kwalifikowania wykonawców stanowiącego zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, w przypadku trybu przetargu ograniczonego, sektorowych negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego;

- 3) okresowego ogłoszenia informacyjnego stanowiącego zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, w przypadku trybu przetargu ograniczonego lub sektorowych negocjacji z ogłoszeniem;
- 4) zaproszenia do negocjacji, w przypadku trybu negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki.

Art. 359. 1. Do przetargu nieograniczonego stosuje się art. 148-156, z zastrzeżeniem ust. 2.

2. W postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert nie krótszy niż 15 dni – od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, jeżeli informacja o zamówieniu została zawarta w okresowym ogłoszeniu informacyjnym dotyczącym zamówień planowanych w terminie 12 miesięcy, przekazanych lub zamieszczonych na profilu nabywcy co najmniej na 35 dni przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Art. 360. 1. Do przetargu ograniczonego stosuje się art. 157-168 z zastrzeżeniem ust. 2.

2. W postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu ograniczonego zamawiający może wyznaczyć:

- 1) termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania, a w wyjątkowych przypadkach 15 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania;
- 2) termin składania ofert nie krótszy niż 10 dni, z uwzględnieniem czasu potrzebnego na przygotowanie i złożenie oferty;
- 3) dowolny termin składania ofert, jeżeli wszyscy wykonawcy, którzy zostaną zaproszeni do składania ofert, wyrazili na to zgodę.

Art. 361. Sektorowe negocjacje z ogłoszeniem to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, stanowiące zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, wykonawcy składają wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, zamawiający zaprasza do negocjacji wykonawców

dopuszczonych do udziału w postępowaniu, prowadzi z nimi negocjacje, a następnie zaprasza ich do składania ofert.

Art. 362. 1. Do sektorowych negocjacji z ogłoszeniem stosuje się art. 172-176 i art. 185, z zastrzeżeniem ust. 2-4.

2. W postępowaniu prowadzonym w trybie sektorowych negocjacji z ogłoszeniem zamawiający może wyznaczyć:

- 1) termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania, a w wyjątkowych przypadkach 15 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania;
- 2) termin składania ofert nie krótszy niż 10 dni, z uwzględnieniem czasu potrzebnego na przygotowanie i złożenie oferty;
- 3) dowolny termin składania ofert, jeżeli wszyscy wykonawcy, którzy zostaną zaproszeni do składania ofert, wyrazili na to zgodę.

3. Zamawiający zaprasza jednocześnie do negocjacji wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu.

4. Podczas negocjacji zamawiający zapewnia równe traktowanie wszystkich wykonawców. Prowadzone negocjacje mają charakter poufny.

Art. 363. Do dialogu konkurencyjnego stosuje się art. 186-205, z wyjątkiem przepisów art. 187 i art. 193.

Art. 364. Do partnerstwa innowacyjnego stosuje się art. 206-224, z wyjątkiem przepisów art. 211 i art. 213.

Art. 365. W postępowaniu prowadzonym w trybie dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego zamawiający może wyznaczyć termin składania:

- 1) wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania, a w wyjątkowych przypadkach 15 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub przekazania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania;
- 2) ofert z uwzględnieniem czasu potrzebnego na przygotowanie i złożenie oferty.

Art. 366. 1. W przypadku postępowania o udzielenie zamówienia sektorowego prowadzonego w trybie przetargu ograniczonego, sektorowych negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego albo partnerstwa innowacyjnego, zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców, których zaprosi odpowiednio do składania ofert, do negocjacji albo do udziału w dialogu.

2. Zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu, ogłoszeniu o systemie kwalifikowania wykonawców lub w zaproszeniu do potwierdzenia zainteresowania kryteria selekcji, które zamierza stosować, oraz liczbę wykonawców, których zamierza zaprosić, zapewniającą konkurencję.

Art. 367. Do negocjacji bez ogłoszenia stosuje się art. 225-229.

Art. 368. Do udzielania zamówienia w trybie z wolnej ręki stosuje się art. 230-234.

Art. 369. Zamówienia sektorowego można udzielić w trybie zamówienia z wolnej ręki:

- 1) w przypadkach określonych w art. 231 ust. 1 pkt 1-6 i 9-14;
- 2) jeżeli:
 - a) w związku z trwającymi przez bardzo krótki okres szczególnie korzystnymi okolicznościami możliwe jest udzielenie zamówienia po cenie znacząco niższej od cen rynkowych;
 - b) w przypadku udzielania dotychczasowemu wykonawcy zamówienia podstawowego, zamówienia na dodatkowe dostawy, których celem jest częściowa wymiana dostarczonych produktów lub instalacji albo zwiększenie bieżących dostaw lub rozbudowa istniejących instalacji, jeżeli zmiana wykonawcy zobowiązywałaby zamawiającego do nabywania materiałów o innych właściwościach technicznych, co powodowałoby niekompatybilność techniczną lub nieproporcjonalnie duże trudności techniczne w użytkowaniu i utrzymaniu tych produktów lub instalacji;
 - c) zamówienie jest udzielane dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych i polega na powtórzeniu podobnych usług lub robót budowlanych, jeżeli takie zamówienie było przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego i jest zgodne z jego przedmiotem oraz całkowita wartość tego zamówienia została uwzględniona przy szacowaniu jego wartości, a w opisie zamówienia podstawowego wskazano zakres tych usług lub robót budowlanych oraz warunki, na jakich zostaną one udzielone.

Rozdział 5

Szczególne instrumenty udzielenia zamówienia sektorowego

Art. 370. 1. Zamawiający może zawrzeć umowę ramową po przeprowadzeniu postępowania, stosując odpowiednio przepisy dotyczące udzielania zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego, przetargu ograniczonego, sektorowych negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego.

2. Zamówień na podstawie umowy ramowej udziela się w oparciu o obiektywne zasady i kryteria, które mogą obejmować ponowne poddanie zamówienia konkurencji między wykonawcami będącymi stroną zawartej umowy ramowej.

3. Zamawiający określa zasady i sposób udzielania zamówień na podstawie umowy ramowej w SWZ.

4. Zamawiający może zawrzeć umowę ramową na okres nie dłuższy niż 8 lat, chyba że zachodzą wyjątkowe sytuacje uzasadnione przedmiotem umowy.

5. Udzielenie zamówienia objętego umową ramową może nastąpić wyłącznie między zamawiającymi wskazanymi w ogłoszeniu o zamówieniu a wykonawcami będącymi stronami umowy ramowej.

Art. 371. 1. Zamawiający może ustanowić dynamiczny system zakupów.

2. W dynamicznym systemie zakupów minimalny termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału wynosi, co do zasady, co najmniej 30 dni od daty wysłania ogłoszenia o zamówieniu lub, w przypadku gdy okresowe ogłoszenie informacyjne jest stosowane jako zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, od daty wysłania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania i nie może być w żadnym wypadku krótszy niż 15 dni.

3. W dynamicznym systemie zakupów termin składania ofert można ustalić w drodze wzajemnego porozumienia między zamawiającym a wykonawcami dopuszczonymi do udziału w postępowaniu, pod warunkiem że wszyscy wykonawcy mają tyle samo czasu na przygotowanie i złożenie ofert. W przypadku nieosiągnięcia porozumienia w sprawie terminu składania ofert termin ten wynosi co najmniej 10 dni od daty wysłania zaproszenia do składania ofert.

4. Do dynamicznego systemu zakupów stosuje się art. 296-304, z wyjątkiem przepisów art. 299 ust. 1.

Rozdział 6

Niektóre uprawnienia zamawiającego sektorowego

Art. 372. 1. W postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego:

- 1) zamawiający, o którym mowa w art. 5 pkt 2 i 3, może nie badać podstaw wykluczenia wykonawcy, o których mowa w art. 122;
- 2) zamawiający może zastosować podstawy wykluczenia oraz warunki udziału w postępowaniu, inne niż określone w art. 122, art. 123 i art. 126, o ile mają one obiektywny charakter;
- 3) zamawiający może żądać przedstawienia także innych podmiotowych środków dowodowych niż określone w przepisach wydanych na podstawie art. 143 ust. 2, jeżeli jest to niezbędne do oceny spełniania przez wykonawców warunków oraz braku podstaw wykluczenia, o których mowa w pkt 2;
- 4) zamawiający może, w przypadku zamówienia na dostawy, odrzucić ofertę, w której udział produktów, w tym oprogramowania wykorzystywanego w wyposażeniu sieci telekomunikacyjnych pochodzących z państw członkowskich Unii Europejskiej, państw, z którymi Unia Europejska zawarła umowy o równym traktowaniu przedsiębiorców, lub państw, wobec których na mocy decyzji Rady stosuje się przepisy dyrektywy 2014/25/UE, nie przekracza 50%, jeżeli przewidział to w ogłoszeniu o zamówieniu, a jeżeli postępowanie nie jest wszczynane za pomocą ogłoszenia o zamówieniu – w SWZ.

2. Jeżeli nie można wybrać najkorzystniejszej oferty ze względu na to, że złożono dwie lub więcej ofert o takiej samej cenie lub przedstawiających taki sam bilans ceny i innych kryteriów oceny ofert, a w SWZ nie przewidziano odrzucenia oferty zgodnie z ust. 1 pkt 4, zamawiający wybiera ofertę, która nie mogłaby zostać odrzucona na podstawie ust. 1 pkt 4. Ceny przedstawione w ofertach są takie same, jeżeli różnica między ceną najkorzystniejszej oferty a cenami innych ofert, które nie mogłyby zostać odrzucone na podstawie ust. 1 pkt 4, nie przekracza 3%.

3. Przepisu ust. 2 nie stosuje się, jeżeli jego zastosowanie prowadziłyby do nabycia urządzeń niekompatybilnych z urządzeniami, którymi dysponuje zamawiający, innymi trudnościami technicznymi w eksploatacji i utrzymaniu urządzeń lub wymagałyby poniesienia niewspółmiernie wysokich kosztów.

4. W postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego wykonawca nie podlega wykluczeniu w przypadku, o którym mowa w art. 122 pkt 1 lit. h, oraz w przypadku, o

którym mowa w art. 122 pkt 2, jeżeli osoba, o której mowa w tym przepisie została skazana za przestępstwo wymienione w art. 122 pkt 1 lit. h.

5. Udzielając zamówienia sektorowego, kierownik zamawiającego może odstąpić od powołania komisji przetargowej. Odstępując od powołania komisji przetargowej, kierownik zamawiającego określa sposób prowadzenia postępowania zapewniający sprawność udzielania zamówień, indywidualizację odpowiedzialności za wykonywane czynności oraz przejrzystość prac.

Art. 373. 1. Zamawiający albo organ właściwy z własnej inicjatywy lub na wniosek zamawiającego może, po przeprowadzeniu analizy właściwego rynku, wystąpić do Komisji Europejskiej z wnioskiem o stwierdzenie, że zamawiający, wykonujący działalność, o której mowa w art. 6, działają na rynku konkurencyjnym, do którego dostęp nie jest ograniczony. Zamawiający niezwłocznie przekazuje kopię wniosku właściwemu organowi.

2. Zamawiający albo organ właściwy przeprowadza analizę rynku w zakresie danej działalności i sporządza wniosek zgodnie z wymaganiami określonymi w decyzji wykonawczej Komisji Europejskiej nr 2016/1804 z dnia 10 października 2016 r. dotyczącej szczegółowych zasad stosowania art. 34 i 35 dyrektywy 2014/25/UE (Dz. Urz. UE nr L 275 z 12.10.2016, str. 39).

3. Zamawiający, którzy zgodnie z opublikowaną decyzją Komisji Europejskiej działają na rynku konkurencyjnym, do którego dostęp nie jest ograniczony, nie stosują przepisów ustawy. Przepis ten stosuje się odpowiednio w przypadku niewydania przez Komisję Europejską decyzji w terminie 7 miesięcy od dnia otrzymania wniosku, o którym mowa w ust. 1.

4. Rada Ministrów określi, w drodze rozporządzenia, organy właściwe do występowania z wnioskiem, o którym mowa w ust. 1, mając na względzie rodzaj działalności oraz zakres działania organów, a także znajomość przez te organy funkcjonowania rynku w zakresie danej działalności.

DZIAŁ V

Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa

Rozdział 1

Zakres zastosowania

Art. 374. Do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa stosuje się przepisy niniejszego działu oraz przepisy działu I z wyjątkiem przepisów art. 16 ust. 2, rozdziału 3, rozdziału 6 oddziału 3 i rozdziału 7, działu II z wyjątkiem przepisów art. 101, art. 103 ust. 5, art. 129 ust. 2, rozdziału 2 oddziału 4 i rozdziału 3, działu III rozdziału 1, działu VII z wyjątkiem przepisu art. 471 oraz działów VIII-XII.

Art. 375. 1. Przepisy niniejszego rozdziału stosuje się również do zamówień obejmujących równocześnie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa oraz inne zamówienia, do których zastosowanie mają przepisy ustawy, jeżeli udzielenie jednego zamówienia jest uzasadnione z przyczyn obiektywnych.

2. Zamawiający nie może w celu uniknięcia procedur określonych w ustawie łączyć innych zamówień z zamówieniami w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Art. 376. 1. Jeżeli zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa obejmuje usługi o charakterze priorytetowym oraz usługi o charakterze niepriorytetowym, określone odpowiednio w załączniku I i załączniku II do dyrektywy 2009/81/WE, do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy dotyczące tych usług, których szacowana wartość jest większa.

2. Jeżeli zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa obejmuje dwa rodzaje zamówień zarówno usługi jak i dostawy, do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy dotyczące tego rodzaju zamówień, którego szacowana wartość jest większa.

3. Jeżeli zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa obejmuje dwa rodzaje zamówień zarówno usługi jak i roboty budowlane, do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy dotyczące tego rodzaju zamówień, który stanowi główny przedmiot zamówienia.

Art. 377. Do postępowania o udzielenie zamówienia, którego przedmiotem są usługi o charakterze niepriorytetowym, wymienione w załączniku II do dyrektywy 2009/81/WE, nie stosuje się przepisów ustawy dotyczących:

- 1) przesłanek wyboru trybu dialogu konkurencyjnego;
- 2) badania podstaw wykluczenia wykonawcy, o których mowa w art. 122;

- 3) minimalnych terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert;
- 4) obowiązku żądania dokumentów jako podmiotowego środka dowodowego.

Rozdział 2

Postępowanie o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa

Art. 378. W postępowaniach o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa zamawiający opisując przedmiot zamówienia może odnosić się do krajowych norm obronnych oraz specyfikacji w dziedzinie sprzętu obronnego podobnych do tych norm.

Art. 379. 1. Przez krajowe normy obronne, o których mowa w art. 378, rozumie się specyfikacje techniczne, których przestrzeganie nie jest obowiązkowe, i które zostały zatwierdzone przez instytucję normalizacyjną, wyspecjalizowaną w opracowywaniu specyfikacji technicznych w celu powtarzalnego i stałego stosowania w dziedzinie obronności.

2. Opisując przedmiot zamówienia przez odniesienie do krajowych norm obronnych oraz specyfikacji w dziedzinie sprzętu obronnego, o których mowa w art. 378, zamawiający jest obowiązany wskazać, że dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym, a odniesieniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważne”.

Art. 380. 1. W postępowaniach o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa komunikacja między zamawiającym a wykonawcami odbywa się, zgodnie z wyborem zamawiającego, za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, osobiście, przy użyciu faksu lub przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

2. W zakresie, w jakim zamawiający dopuszcza komunikację z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, stosuje się przepisy działu I rozdziału 7.

3. Komunikacja, wymiana i przechowywanie informacji odbywa się w sposób zapewniający integralność danych oraz poufność wniosków o dopuszczenie do udziału oraz ofert. Zamawiający zapoznaje się z treścią wniosków oraz ofert wyłącznie po upływie terminu przeznaczonego na ich składanie.

4. Wybrane środki komunikacji muszą być ogólnie dostępne i nie mogą ograniczać dostępu wykonawców do postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

5. Zgłoszenie wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu może nastąpić telefonicznie przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Wniosek uważa się za złożony w terminie, jeżeli przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu został on wysłany i zamawiający otrzymał go nie później niż w terminie 7 dni od dnia upływu terminu składania wniosków.

6. Zamawiający może wymagać, aby wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, składane za pomocą faksu, były potwierdzane za pomocą poczty lub środków komunikacji elektronicznej. Wymóg taki, w tym termin przesyłania potwierdzeń pocztą lub środkami komunikacji elektronicznej, zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu.

7. Ofertę składa się, pod rygorem nieważności, w formie pisemnej albo, za zgodą zamawiającego, w formie elektronicznej.

Art. 381. 1. Zamawiający, po zatwierdzeniu albo uchwaleniu planu finansowego zgodnie z obowiązującymi zamawiającego przepisami, statutem lub umową, a w przypadku zamawiających, którzy nie sporządzają planu finansowego – raz w roku, może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieścić na profilu nabywcy wstępne ogłoszenie informacyjne o zamówieniach lub umowach ramowych planowanych do udzielenia w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego.

2. W ogłoszeniu, o którym mowa w ust. 1, podaje się:

- 1) dla robót budowlanych – podstawowe cechy zamówień lub umów ramowych na roboty budowlane, których zamawiający zamierza udzielić;
- 2) dla dostaw – zsumowaną wartość zamówień lub umów ramowych na dostawy, w podziale na grupy produktów, w ramach danej grupy określonej we Wspólnym Słowniku Zamówień, których zamawiający zamierza udzielić w terminie następnych 12 miesięcy;
- 3) dla usług – zsumowaną wartość zamówień lub umów ramowych na usługi, w każdej z kategorii usług określonej we Wspólnym Słowniku Zamówień, których zamawiający zamierza udzielić w terminie następnych 12 miesięcy.

Art. 382. 1. O udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa mogą ubiegać się wykonawcy mający siedzibę albo miejsce zamieszkania w jednym z państw członkowskich Unii Europejskiej, Europejskiego Obszaru Gospodarczego lub państwie, z

którym Unia Europejska lub Rzeczpospolita Polska zawarła umowę międzynarodową dotyczącą tych zamówień.

2. Zamawiający może określić w ogłoszeniu o zamówieniu, że o zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa mogą ubiegać się również wykonawcy z innych państw, niż wymienione w ust. 1.

Art. 383. 1. Z postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa wyklucza się wykonawców, o których mowa w art. 122.

2. W postępowaniach o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa zamawiający może wykluczyć wykonawcę:

- 1) będącego osobą fizyczną, spółką jawną, spółką partnerską, spółką komandytową, spółką komandytowo-akcyjną lub osobą prawną, jeżeli, odpowiednio, w stosunku do takiej osoby, wspólnika, partnera lub członka zarządu, komplementariusza, urzędującego członka organu zarządzającego, lub w związku z podejmowanym przez niego działaniem lub zaniechaniem podjęto decyzję o cofnięciu poświadczenia bezpieczeństwa, o której mowa w art. 33 ust. 11 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych;
- 2) który naruszył zobowiązania w zakresie bezpieczeństwa informacji lub bezpieczeństwa dostaw, lub którego uznano za nieposiadającego wiarygodności niezbędnej do wykluczenia zagrożenia dla bezpieczeństwa państwa, także w inny sposób niż w drodze wydania decyzji o cofnięciu świadectwa bezpieczeństwa przemysłowego, o której mowa w art. 66 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych;
- 3) który ma siedzibę albo miejsce zamieszkania w innym państwie, niż państwa, o których mowa w art. 382 ust. 1, z zastrzeżeniem art. 382 ust. 2;
- 4) o którym mowa w art. 123;
- 5) będącego osobą fizyczną, która naruszyła zobowiązania dotyczące bezpieczeństwa informacji lub bezpieczeństwa dostaw, w związku z wykonaniem, niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zamówienia;
- 6) jeżeli urzędujący członek jego organu zarządzającego lub nadzorczego, wspólnik spółki w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusz w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej lub prokurent naruszył zobowiązania dotyczące bezpieczeństwa informacji lub bezpieczeństwa dostaw w związku z wykonaniem, niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zamówienia.

3. Zamawiający żąda od wykonawcy podmiotowych środków dowodowych potwierdzających brak podstaw do wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu nie później niż na dzień składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub składania ofert.

4. Wykonawca wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertą składa oświadczenie o braku podstaw wykluczenia i spełnieniu warunków udziału w postępowaniu oraz środki dowodowe.

5. Informacje stanowiące przesłankę utraty wiarygodności wykonawcy, wskazujące na możliwość utraty przez niego zdolności ochrony informacji niejawnych, podlegają ochronie zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych.

6. Zamawiający odstępuje od uzasadnienia odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferty, w przypadku gdy informacje otrzymane od instytucji właściwych w sprawach ochrony bezpieczeństwa wewnętrznego lub zewnętrznego państwa, stanowiące podstawę odrzucenia wykonawcy z uwagi na zagrożenie dla bezpieczeństwa państwa, są informacjami niejawnymi i przekazujący je zastrzegł, iż nie wyraża zgody na udzielanie informacji o treści dokumentu.

7. Zamawiający może odstąpić od obowiązku odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferty wykonawcy, w stosunku do którego zachodzą podstawy wykluczenia, o których mowa w ust. 1, jeżeli stosowne zastrzeżenie zostało przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu i jest to uzasadnione interesem ogólnym.

Art. 384. 1. Zamawiający przekazuje wykonawcy, który ubiega się o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, informacje niejawne niezbędne do wykonania zamówienia, pod warunkiem że wykonawca daje rękojmię zachowania tajemnicy informacji niejawnych w sposób określony w przepisach o ochronie informacji niejawnych.

2. Zamawiający informuje wykonawcę o ciążyącym na nim obowiązku zapewnienia ochrony informacji niejawnych, które uzyskał w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa oraz po jego zakończeniu, w sposób określony w przepisach o ochronie informacji niejawnych.

3. Zamawiający może zobowiązać wykonawcę do poinformowania podwykonawców o ciążyącym na nich obowiązku ochrony informacji niejawnych, które uzyskali w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa oraz po jego zakończeniu, w sposób określony w przepisach o ochronie informacji niejawnych.

Art. 385. W celu zapewnienia bezpieczeństwa informacji niejawnych zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia zamieszczonym w SWZ lub w ogłoszeniu o zamówieniu wymagania związane z realizacją zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia może określić w szczególności:

- 1) zobowiązanie wykonawcy i podwykonawcy do zachowania poufnego charakteru informacji niejawnych znajdujących się w jego posiadaniu lub z którymi zapozna się w trakcie realizacji zamówienia i po jego zakończeniu, zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych;
- 2) zobowiązanie wykonawcy do uzyskania zobowiązania podwykonawcy, któremu zleci podwykonawstwo w trakcie realizacji zamówienia, do zachowania poufnego charakteru informacji niejawnych znajdujących się w jego posiadaniu lub z którymi zapozna się w postępowaniu o udzielenie zamówienia i po jego zakończeniu, zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych;
- 3) zobowiązanie wykonawcy do bezzwłocznego dostarczenia informacji dotyczących nowych podwykonawców, w tym podania ich nazwy (firmy) i siedziby oraz danych, które umożliwiają zamawiającemu stwierdzenie, że każdy z nich posiada kwalifikacje wymagane do zachowania poufnego charakteru informacji niejawnych, do których mają dostęp lub które zostaną wytworzone w związku z wykonywaniem umowy o podwykonawstwo;
- 4) prawo zweryfikowania lub odsunięcia pracowników wykonawcy, którzy mają brać udział w realizacji zamówienia, zarówno na etapie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia, jak również na etapie realizacji umowy, jeżeli wymaga tego ochrona podstawowych interesów bezpieczeństwa państwa albo jest to konieczne w celu podniesienia bezpieczeństwa realizowanych zamówień.

Art. 386. 1. W celu zapewnienia bezpieczeństwa dostaw zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia zamieszczonym w SWZ lub w ogłoszeniu o zamówieniu wymagania związane z realizacją zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia może określić w szczególności zobowiązanie wykonawcy:

- 1) do złożenia dokumentacji gwarantującej spełnianie wymogów w zakresie wywozu, transferu lub tranzytu produktów związanych z zamówieniem w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, w tym wszelkich dokumentów towarzyszących uzyskanych od danego państwa członkowskiego Unii Europejskiej;

- 2) do określenia ograniczeń obowiązujących zamawiającego w zakresie ujawniania, transferu lub wykorzystania produktów i usług lub rezultatów związanych z tymi produktami i usługami, będących wynikiem postanowień dotyczących kontroli wywozu lub bezpieczeństwa;
- 3) do złożenia dokumentacji gwarantującej, że organizacja i lokalizacja realizowanych dostaw umożliwi mu spełnienie wymogów zamawiającego w zakresie bezpieczeństwa dostaw określonych w dokumentacji zamówienia, a także zobowiązanie do zagwarantowania, że ewentualne zmiany w realizacji dostaw w trakcie realizacji zamówienia nie wpłyną negatywnie na zgodność z tymi wymogami;
- 4) na uzgodnionych warunkach, do zapewnienia możliwości realizacji zamówienia w przypadku wzrostu potrzeb zamawiającego w wyniku sytuacji kryzysowej;
- 5) do złożenia dokumentacji otrzymanej od władz państwowych wykonawcy dotyczącej zapewnienia możliwości realizacji zamówienia w przypadku wzrostu potrzeb zamawiającego, wynikających z sytuacji kryzysowej;
- 6) do zapewnienia utrzymania, modernizacji lub adaptacji dostaw stanowiących przedmiot zamówienia;
- 7) do bezzwłocznego informowania zamawiającego o każdej zmianie, jaka zaszła w jego organizacji, realizacji dostaw lub strategii przemysłowej, mogącej mieć wpływ na jego zobowiązania wobec zamawiającego;
- 8) na uzgodnionych warunkach, do zapewnienia, w przypadku gdy nie będzie on już w stanie zapewnić dostaw zamawiającemu, wszelkich szczególnych środków produkcji części zamiennych, elementów oraz specjalnego wyposażenia testowego, w tym rysunków technicznych, licencji i instrukcji użytkowania.

2. Określenie w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, o których mowa w ust. 1, nie może skutkować zobowiązaniem wykonawcy do uzyskania od władz państwa członkowskiego Unii Europejskiej zobowiązania ograniczającego swobodę tego państwa w zakresie stosowania, zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa międzynarodowego lub unijnego, swoich krajowych kryteriów dotyczących zezwoleń na eksport, transfer lub tranzyt.

Art. 387. Zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, w zakresie podwykonawstwa, dotyczące:

- 1) wskazania w ofercie części zamówienia, której wykonanie powierzone zostanie podwykonawcom oraz podania nazw (firm) podwykonawców wraz z przedmiotem

umów o podwykonawstwo, dla których są oni proponowani – w przypadku, w którym wykonawca nie jest zobowiązany przez zamawiającego do wyboru podwykonawców zgodnie z procedurą określoną w niniejszym rozdziale;

- 2) niezwłocznego informowania o wszelkich zmianach dotyczących podwykonawców, które wystąpią w trakcie wykonywania zamówienia;
- 3) stosowania przewidzianej w przepisach niniejszego rozdziału procedury wyboru podwykonawców wszystkich lub niektórych części zamówienia, które wykonawca zamierza powierzyć podwykonawcom;
- 4) zawarcia z innymi podmiotami umowy o podwykonawstwo, zgodnie z przepisami art. 400-407.

Rozdział 3

Tryby udzielenia zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa

Art. 388. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa w trybie przetargu ograniczonego i negocjacji z ogłoszeniem.

2. Zamawiający może udzielić zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa w trybie dialogu konkurencyjnego w przypadkach określonych w niniejszym rozdziale zgodnie z przepisami.

3. Zamawiający może udzielić zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki wyłącznie w szczególnych przypadkach określonych w niniejszym dziale.

4. W przypadkach, o których mowa w ust. 1, zamawiający może wybrać najkorzystniejszą ofertę z zastosowaniem aukcji elektronicznej. Przepisy art. 258-270 stosuje się odpowiednio.

Art. 389. 1. Do przetargu ograniczonego stosuje się art. 157-167.

2. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

3. Jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia, zamawiający może wyznaczyć termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w przetargu ograniczonym nie krótszy niż 10 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

4. Zamawiający wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty, z tym że termin ten nie może być krótszy niż 40 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert.

5. Jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert nie krótszy niż 10 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert.

6. W przypadku gdy zamawiający zapewnia nieograniczony i pełny bezpośredni dostęp, przy użyciu komunikacji elektronicznej, do SWZ oraz wszelkich dokumentów dodatkowych, począwszy od daty publikacji ogłoszenia o zamówieniu, wskazując w tekście ogłoszenia adres internetowy, pod którym dokumenty te są dostępne, termin minimalny, o którym mowa w ust. 3, może zostać skrócony do 35 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

7. W przypadku, gdy informacja o zamówieniu została zawarta we wstępnym ogłoszeniu informacyjnym, o ile wstępne ogłoszenie informacyjne zawierało wszystkie informacje wymagane w tym ogłoszeniu, w zakresie, w jakim informacje te są dostępne w chwili publikacji tego ogłoszenia, i zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej na co najmniej 52 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem wysłania ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert nie krótszy niż 22 dni.

Art. 390. 1. W trybie negocjacji z ogłoszeniem zamawiający negocjuje z dopuszczonymi do udziału w postępowaniu wykonawcami złożone przez nich oferty w celu dostosowania ich do wymagań, określonych w ogłoszeniu o zamówieniu lub w opisie potrzeb i wymagań, w celu wyłonienia najlepszej oferty.

2. Do negocjacji z ogłoszeniem, o których mowa w ust. 1, stosuje się art. 172-175 i art. 181-185.

Art. 391. 1. Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa można udzielić w trybie dialogu konkurencyjnego, jeżeli ze względu na szczególnie złożony charakter zamówienia nie jest możliwe udzielenie zamówienia w trybie przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem. W takim przypadku cena nie jest jedynym kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty.

2. Do dialogu konkurencyjnego stosuje się art. 186-205.

Art. 392. 1. Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa można udzielić w trybie negocjacji bez ogłoszenia, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) przedmiotem zamówienia są produkty wytwarzane jedynie do celów prac badawczych i rozwojowych z wyjątkiem produkcji seryjnej mającej na celu osiągnięcie zysku lub pokrycie poniesionych kosztów badań lub rozwoju;
- 2) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub wszystkie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zostały odrzucone na podstawie art. 163 ust. 1 pkt 2, nie zostały złożone żadne oferty lub wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 2 i 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 3) ze względu na pilną potrzebę udzielenia zamówienia wynikającą z sytuacji kryzysowej nie można zachować terminów, w tym terminów skróconych, określonych dla przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem;
- 4) ze względu na pilną potrzebę udzielenia zamówienia niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której wcześniej nie można było przewidzieć, nie można zachować terminów, w tym terminów skróconych, określonych dla przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem;
- 5) przedmiot zamówienia na usługi lub dostawy jest przeznaczony do celów usług badawczych lub rozwojowych, innych niż usługi, o których mowa w art. 11 ust. 1 pkt 3;
- 6) w przypadku zamówień związanych ze świadczeniem usług transportu lotniczego i morskiego dla Sił Zbrojnych Rzeczypospolitej Polskiej, a także sił, do których zadań należy ochrona bezpieczeństwa, związanych z uczestnictwem w misji zagranicznej, jeżeli zamawiający musi zwrócić się o takie usługi do wykonawców, którzy gwarantują ważność swoich ofert jedynie przez tak krótki okres, że terminy przewidziane dla przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem, w tym skrócone terminy, nie mogą być dotrzymane, lub
- 7) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego wszystkie oferty zostały odrzucone, pod warunkiem że pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione i zamawiający uwzględni w tym postępowaniu wszystkich wykonawców, którzy podczas

wcześniejszego postępowania prowadzonego w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego złożyli oferty.

2. Przez sytuację kryzysową, o której mowa w ust. 1 pkt 3, należy rozumieć:

- 1) wojnę;
- 2) konflikt zbrojny;
- 3) inną sytuację, w której wystąpiła lub nieuchronnie wystąpi szkoda, wyraźnie przekraczająca swoim rozmiarem szkody występujące w życiu codziennym oraz narażająca życie i zdrowie wielu osób lub mająca poważne następstwa dla dóbr materialnych, lub wymagająca podjęcia działań w celu dostarczenia ludności środków niezbędnych do przeżycia.

Art. 393. 1. Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa można udzielić w trybie zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) określonych w przepisach art. 231 ust. 1 pkt 1 i 9-14;
- 2) ze względu na sytuację kryzysową wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie można zachować terminów, w tym terminów skróconych, określonych dla przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem;
- 3) ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie można zachować terminów, w tym terminów skróconych, określonych dla przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem;
- 4) zamówienie dotyczy dodatkowych dostaw realizowanych przez dotychczasowego wykonawcę, których celem jest częściowe powtórzenie dostaw lub odnowienie instalacji, lub zwiększenie dostaw, lub rozbudowa instalacji istniejących, jeżeli zmiana wykonawcy zobowiązywałaby zamawiającego do nabywania materiałów o innych właściwościach technicznych, co powodowałoby niekompatybilność lub nieproporcjonalnie duże trudności techniczne w użytkowaniu i utrzymaniu; przy czym czas trwania takich zamówień nie może przekraczać 5 lat;
- 5) w okresie 5 lat od udzielenia zamówienia podstawowego, dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych udzielane jest zamówienie uzupełniające tego samego rodzaju, co zamówienie podstawowe, pod warunkiem że zamówienie podstawowe zostało udzielone w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego, a zamówienie uzupełniające było

przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego, i jest zgodne z przedmiotem zamówienia podstawowego.

2. W nadzwyczajnych okolicznościach związanych z oczekiwanym okresem funkcjonowania dostarczonych urządzeń, instalacji lub systemów, a także trudnościami technicznymi, jakie może spowodować zmiana wykonawcy, do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa udzielanych w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie:

- 1) ust. 1 pkt 4 – nie stosuje się wymogu, aby czas trwania takiego zamówienia nie przekraczał 5 lat;
- 2) ust. 1 pkt 5 – nie stosuje się wymogu udzielenia zamówienia w okresie 5 lat od udzielenia zamówienia podstawowego.

Art. 394. 1. W postępowaniach o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa wraz z zaproszeniem do składania ofert w trybie przetargu ograniczonego, zaproszeniem do negocjacji w trybie negocjacji z ogłoszeniem albo zaproszeniem do udziału w dialogu w trybie dialogu konkurencyjnego zamawiający przekazuje SWZ lub opis potrzeb i wymagań, chyba że SWZ lub opis potrzeb i wymagań zostały udostępnione na stronie internetowej, a zamawiający podaje adres strony internetowej odpowiednio w zaproszeniu do składania ofert, do negocjacji albo do udziału w dialogu.

2. W przypadku gdy SWZ lub opis potrzeb i wymagań znajdują się w posiadaniu podmiotu innego niż zamawiający, zaproszenie do składania ofert, do negocjacji albo do udziału w dialogu powinno zawierać adres instytucji, do której można zwrócić się z wnioskiem o taką dokumentację oraz datę, do której można składać wnioski o udostępnienie takich dokumentów, jak również kwotę należną za ich udostępnienie wraz z określeniem sposobu płatności. Właściwy podmiot przesyła żadaną dokumentację wykonawcom niezwłocznie po otrzymaniu ich wniosków.

Art. 395. 1. Zamawiający w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego, zaprasza odpowiednio do składania ofert, negocjacji albo udziału w dialogu wykonawców, którzy nie podlegają wykluczeniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, w liczbie określonej w ogłoszeniu o zamówieniu, zapewniającej konkurencję, nie mniejszej niż 3. W przypadku gdy liczba wykonawców spełniających warunki udziału w postępowaniu jest mniejsza od liczby minimalnej, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając wykonawców spełniających warunki udziału w postępowaniu.

2. Jeżeli liczba wykonawców, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest zbyt niska, aby zapewnić rzeczywistą konkurencję, zamawiający może:

- 1) zawiesić postępowanie i ponownie opublikować ogłoszenie o zamówieniu, określając, z zastosowaniem przepisów dotyczących terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia, nowy termin składania wniosków odpowiednio w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego oraz informując o tym wykonawców, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu, albo
- 2) unieważnić postępowanie i wszcząć nowe postępowanie o udzielenie zamówienia.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt 1, zamawiający zaprasza do udziału w postępowaniu wszystkich wykonawców, którzy odpowiedzieli na pierwsze lub drugie ogłoszenie o zamówieniu i spełniają warunki udziału w postępowaniu.

Art. 396. 1. W przypadku zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa kryteriami oceny ofert są cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności kryteria, o których mowa w art. 239 ust. 2, lub kryteria takie jak rentowność, bezpieczeństwo dostaw, interoperacyjność oraz właściwości operacyjne, określone w SWZ. Do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa nie stosuje się przepisów wydanych na podstawie art. 242.

2. Zamawiający, udzielając zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego albo negocjacji bez ogłoszenia, określa w dokumentach zamówienia kryteria oceny ofert wraz z ich opisem, podaniem wagi tych kryteriów oraz sposobem oceny ofert.

Art. 397. 1. Zamawiający może:

- 1) odrzucić ofertę na podstawie przesłanek odrzucenia oferty innych niż przesłanki, o których mowa w art. 257 ust. 1,
- 2) unieważnić postępowanie na podstawie przesłanek unieważnienia postępowania innych niż przesłanki, o których mowa w art. 281-284

– pod warunkiem określenia ich w ogłoszeniu o zamówieniu, w SWZ lub opisie potrzeb i wymagań, w sposób jednoznaczny i wyczerpujący oraz zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

2. W przypadku odrzucenia oferty z przyczyn, o których mowa w ust. 1 pkt 1, przepis art. 277 stosuje się odpowiednio.

3. O unieważnieniu postępowania z przyczyn, o których mowa w ust. 1 pkt 2, zamawiający zawiadamia wykonawców, którzy:

- 1) ubiegali się o udzielenie zamówienia – w przypadku unieważnienia postępowania przed upływem terminu składania ofert,
- 2) złożyli oferty – w przypadku unieważnienia postępowania po upływie terminu składania ofert

– podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

Art. 398. W postępowaniu o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa:

- 1) w zakresie udzielania informacji, art. 18 ust. 3, art. 164, art. 278 i art. 286 stosuje się, z tym że zamawiający może odmówić udzielania informacji, jeżeli jej ujawnienie mogłoby utrudnić stosowanie przepisów prawa lub byłoby sprzeczne z interesem publicznym, w szczególności z interesami związanymi z obronnością lub bezpieczeństwem, lub mogłoby szkodzić zgodnym z prawem interesom handlowym wykonawców, lub mogłoby zaszkodzić uczciwej konkurencji pomiędzy nimi;
- 2) wykonawca może przedstawić inny dokument, potwierdzający w sposób wystarczający spełnianie opisanego przez zamawiającego warunku, jeżeli z uzasadnionej przyczyny wykonawca nie może przedstawić dokumentów dotyczących posiadanej wiedzy, doświadczenia, dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym lub osobami zdolnymi do wykonania zamówienia wymaganych przez zamawiającego;
- 3) podmioty uczestniczące w nim mogą zapoznać się z dokumentami niejawnymi w czytelni w kancelarii tajnej zamawiającego, pod warunkiem posiadania poświadczenia bezpieczeństwa zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych.

Rozdział 4

Umowa ramowa

Art. 399. 1. Zamawiający, udzielając zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, może zawrzeć umowę ramową po przeprowadzeniu postępowania, stosując odpowiednio przepisy dotyczące udzielania zamówienia w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnego.

2. Umowę ramową zawiera się na okres nie dłuższy niż 7 lat.

3. Umowę ramową można zawrzeć na okres dłuższy niż 7 lat, jeżeli jest to konieczne ze względu na wystąpienie nadzwyczajnych okoliczności, przy uwzględnianiu oczekiwanego okresu funkcjonowania dostarczonych urządzeń, instalacji lub systemów, a także trudności technicznych, jakie może spowodować zmiana wykonawcy.

4. W przypadku zawarcia umowy ramowej na okres dłuższy niż 7 lat zamawiający podaje w ogłoszeniu o udzieleniu zamówienia uzasadnienie nadzwyczajnych okoliczności, o których mowa w ust. 3.

5. Do umów ramowych w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa stosuje się art. 293-295.

Rozdział 5

Wymagania w zakresie podwykonawstwa

Art. 400. 1. Zamawiający może zobowiązać wykonawcę do zawarcia umowy o podwykonawstwo, określając w ogłoszeniu o zamówieniu przedział wartości obejmujących minimalny i maksymalny procent wartości umowy w sprawie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, który ma być przedmiotem umowy o podwykonawstwo.

2. Łączna wartość umów o podwykonawstwo, które wykonawca będzie zobowiązany zawrzeć, nie może przekroczyć 30% wartości zamówienia udzielonego wykonawcy.

3. Każdy procent wartości umowy o podwykonawstwo mieszczący się w przedziale, o którym mowa w ust. 1, uznaje się za spełniający wymagania dotyczące podwykonawstwa.

4. Wykonawca, na żądanie zamawiającego, wskazuje w ofercie część zamówienia, którą powierzy podwykonawcom, w celu spełnienia obowiązku zawarcia umowy o podwykonawstwo.

5. Wykonawca zawiera umowę o podwykonawstwo w zakresie procentowej wartości umowy w sprawie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, jakiej wymaga od niego zamawiający.

6. Powierzenie wykonania zamówienia podwykonawcom nie zwalnia wykonawcy wobec zamawiającego z odpowiedzialności za wykonanie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Art. 401. 1. Wykonawca zobowiązany do zawarcia umowy o podwykonawstwo, zgodnie z art. 400 ust. 1, wszczyna postępowanie w sprawie wyboru podwykonawców,

zamieszczając ogłoszenie o zamówieniu na podwykonawstwo. Wykonawca stosuje odpowiednio przepisy o ogłoszeniu o zamówieniu.

2. W ogłoszeniu o zamówieniu na podwykonawstwo wykonawca wskazuje warunki udziału w postępowaniu.

3. Przepisu ust. 1 nie stosuje się w przypadku spełnienia co najmniej jednej z przesłanek udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki, o których mowa w art. 392 i art. 393.

Art. 402. Wykonawca może spełnić wymagania zamawiającego dotyczące wyboru podwykonawcy także przez zawarcie umowy ramowej w sprawie powierzenia podwykonawstwa.

Art. 403. 1. Wykonawca, w ofercie, może zaproponować realizację w ramach podwykonawstwa części wartości umowy w sprawie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, która wykracza poza przedział, o którym mowa w art. 400 ust. 1.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, wykonawca wskazuje w ofercie, na żądanie zamawiającego, części zamówienia, które zamierza powierzyć podwykonawcom, oraz podaje nazwy (firmy) podwykonawców, jeżeli zostali wybrani.

Art. 404. 1. Zamawiający, w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa albo w czasie wykonywania umowy w sprawie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, może odmówić wyrażenia zgody na zawarcie umowy z podwykonawcą zaproponowanym przez wykonawcę w przypadku niespełnienia przez podwykonawcę warunków udziału w postępowaniu przewidzianych dla wykonawcy zamówienia.

2. Do oceny spełnienia przez podwykonawcę warunków, o których mowa w ust. 1, stosuje się odpowiednio opis przedmiotu zamówienia w postępowaniu dotyczącym wyboru wykonawcy, mając na uwadze opis przedmiotu umowy o podwykonawstwo.

3. Zamawiający zawiadamia wykonawcę o powodach odmowy wyrażenia zgody na zawarcie umowy z podwykonawcą, wskazując warunki udziału w postępowaniu, których proponowany podwykonawca nie spełnia.

4. Przepis art. 383, dotyczący przesłanek wykluczenia, stosuje się do podwykonawców.

Art. 405. 1. Przy ustalaniu wartości zamówienia na podwykonawstwo art. 32-40 stosuje się odpowiednio.

2. Przepisów art. 401 ust. 1-3 i art. 402 nie stosuje się do powierzenia wykonania części zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa udzielonego wykonawcy, jeżeli wartość umowy o podwykonawstwo jest mniejsza niż progi unijne.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2, wykonawca, zawierając umowę o podwykonawstwo, stosuje zasady Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, w szczególności dotyczące równego traktowania, uczciwej konkurencji i przejrzystości.

Art. 406. Wykonawca nie udziela zamówienia o podwykonawstwo, jeżeli:

- 1) żaden z podwykonawców biorących udział w postępowaniu w sprawie wyboru podwykonawców nie spełnia warunków udziału w postępowaniu, lub
- 2) żadna z ofert złożonych przez podwykonawców biorących udział w postępowaniu w sprawie wyboru podwykonawców nie spełnia wymagań określonych w ogłoszeniu o zamówieniu o podwykonawstwo

– i może to skutkować niespełnieniem przez wykonawcę wymogów wynikających z umowy w sprawie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Art. 407. 1. Za podwykonawcę nie uznaje się:

- 1) podmiotu, na który wykonawca może wywierać, bezpośrednio lub pośrednio, dominujący wpływ, podmiotu, który może wywierać dominujący wpływ na wykonawcę, podmiotu, który jako wykonawca podlega dominującemu wpływowi innego podmiotu w wyniku stosunku własności, udziału finansowego lub zasad określających jego działanie, w związku z:
 - a) posiadaniem ponad połowy udziałów lub akcji podmiotu pozostającego pod dominującym wpływem, lub
 - b) posiadaniem ponad połowy głosów wynikających z udziałów lub akcji tego podmiotu, lub
 - c) prawem do powoływania ponad połowy składu organu zarządzającego lub nadzorczego tego podmiotu;
- 2) grupy podmiotów utworzonych w celu uzyskania powierzenia wykonania części zamówienia udzielonego wykonawcy;
- 3) podmiotu powiązanego z grupą, o której mowa w pkt 2, w sposób określony w pkt 1.

2. Wykonawca podaje w ofercie wykaz podmiotów, które nie mogą być uznane za podwykonawców, i aktualizuje go po zaistnieniu zmian w stosunkach między podmiotami.

DZIAŁ VI

Zamówienia klasyczne o wartości mniejszej niż progi unijne

Rozdział 1

Zakres zastosowania

Art. 408. Do udzielania zamówień klasycznych przez zamawiających publicznych, w tym do zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi, do organizowania konkursów oraz zawierania umów ramowych, o wartości mniejszej niż progi unijne stosuje się przepisy niniejszego działu oraz działu I, z wyjątkiem rozdziału 3, przepisy działu VII-IX, działu XI oraz przepisy działu II i III, w zakresie określonym w niniejszym dziale.

Art. 409. Zamawiający, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, może sporządzić analizę potrzeb i wymagań, o której mowa w art. 92, lub przeprowadzić wstępne konsultacje rynkowe, o których mowa w art. 94.

Art. 410. Do przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy działu II rozdziału 1 oddziału 1, oddziału 2 i oddziału 4.

Rozdział 2

Ogłoszenia

Art. 411. 1. Ogłoszenia, o których mowa w niniejszym dziale, zwane dalej „ogłoszeniami”, są zamieszczane w Biuletynie Zamówień Publicznych, udostępnianym na stronach portalu internetowego Urzędu.

2. W Biuletynie Zamówień Publicznych zamawiający zamieszcza następujące rodzaje ogłoszeń:

- 1) ogłoszenie o zamówieniu;
- 2) ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy;
- 3) ogłoszenie o wyniku postępowania;
- 4) ogłoszenie o konkursie;
- 5) ogłoszenie o wynikach konkursu;
- 6) ogłoszenie o zmianie ogłoszenia;
- 7) ogłoszenie o zmianie umowy;
- 8) ogłoszenie o wykonaniu umowy.

3. Zamawiający jest obowiązany udokumentować zamieszczenie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych i przechowywać dowód jego zamieszczenia.

Art. 412. Zamawiający zamieszcza ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, za pomocą formularzy umieszczonych na stronach portalu internetowego Urzędu.

Art. 413. 1. Zamawiający może dodatkowo udostępnić ogłoszenie w inny sposób niż określony w art. 412, w szczególności na stronie internetowej.

2. Zamawiający może dodatkowo przekazać ogłoszenie do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Przepisy art. 99 stosuje się.

3. Udostępnienie lub przekazanie ogłoszenia w sposób określony odpowiednio w ust. 1 lub 2, nie może nastąpić przed jego zamieszczeniem w Biuletynie Zamówień Publicznych.

4. Ogłoszenie udostępnione lub przekazane w sposób, o którym mowa w ust. 1 lub 2:

- 1) nie może zawierać innych informacji niż informacje zawarte w ogłoszeniu zamieszczonym w Biuletynie Zamówień Publicznych;
- 2) wskazuje datę zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Art. 414. 1. Zamawiający może zmienić ogłoszenie, zamieszczając w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia.

2. W przypadku dokonywania zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przedłuża termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo termin składania ofert o czas niezbędny do wprowadzenia zmian we wnioskach albo ofertach, jeżeli jest to konieczne.

3. Jeżeli zmiana, o której mowa w ust. 2, jest istotna, w szczególności dotyczy określenia przedmiotu, wielkości lub zakresu zamówienia, kryteriów oceny ofert, warunków udziału w postępowaniu lub sposobu oceny ich spełniania, zamawiający przedłuża termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo termin składania ofert o czas niezbędny na ich przygotowanie lub wprowadzenie zmian we wnioskach albo ofertach.

4. Zamawiający, niezwłocznie po zamieszczeniu zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, udostępnia lub przekazuje ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w sposób określony w art. 413 ust. 1 i 2, o ile opublikował ogłoszenie o zamówieniu w ten sposób.

Art. 415. W przypadku zamówień, o których mowa w art. 2 ust. 2, zamawiający przed udzieleniem zamówienia, zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamówieniu. Przepisy art. 411 ust. 3 i art. 412 stosuje się.

Art. 416. 1. Zamawiający zamieszcza ogłoszenia zgodnie z wzorami formularzy ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia, wzory formularzy ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych, mając na względzie rodzaje ogłoszeń, tryby oraz procedury dotyczące zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne, ogłoszenia, o których mowa w art. 233 ust. 1 i 3, art. 415 oraz w art. 477, a także zakres informacji właściwy dla danego ogłoszenia.

Rozdział 3

Opis przedmiotu zamówienia

Art. 417. Do opisu przedmiotu zamówienia stosuje się przepisy działu II rozdziału 1 oddziału 5, ze zmianami wynikającymi z niniejszego rozdziału.

Art. 418. 1. Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności, które mogą mieć wpływ na sporządzenie oferty.

2. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

3. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów, chyba że jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia i opisanie przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń jest znacznie utrudnione, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważny”.

4. Zamawiający może określić przedmiotowe środki dowodowe, jakie mogą wykorzystać wykonawcy, w celu udowodnienia równoważności.

Art. 419. Przedmiot zamówienia może być opisany:

- 1) przez określenie wymagań dotyczących funkcjonalności lub wydajności, pod warunkiem że podane parametry są dostatecznie precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie przedmiotu zamówienia, a zamawiającemu udzielenie zamówienia, lub
- 2) przez odniesienie do norm, specyfikacji technicznych lub systemów referencji technicznych ustanowionych przez europejskie organizacje normalizacyjne, i przez odniesienie się do wydajności lub funkcjonalności, o których mowa w pkt 1, w zakresie wybranych cech, o ile zamawiający ustali, że określone normy, specyfikacje techniczne lub systemy referencji technicznych odnoszą się do przedmiotu zamówienia.

Rozdział 4

Kwalifikacja podmiotowa wykonawców

Art. 420. Do kwalifikacji podmiotowej wykonawców stosuje się przepisy działu II rozdziału 2, ze zmianami wynikającymi z niniejszego rozdziału.

Art. 421. Zamawiający, udzielając zamówienia lub organizując konkurs, określa warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie, które musi spełniać odpowiednio wykonawca lub uczestnik konkursu, kryteria selekcji oraz kryteria oceny ofert lub prac konkursowych w sposób umożliwiający ubieganie się o udzielenie zamówienia lub udział w konkursie odpowiednio wykonawcom lub uczestnikom konkursu mającym status mikroprzedsiębiorcy, małego przedsiębiorcy albo średniego przedsiębiorcy, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. poz. 646, 1479, 1629, 1633 i 2212).

Art. 422. 1. W trybie podstawowym, do oferty składanej w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu wykonawca dołącza, aktualne na dzień składania oferty, oświadczenie potwierdzające, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu.

2. W trybie partnerstwa innowacyjnego do wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawca dołącza, aktualne na dzień składania wniosku, oświadczenie potwierdzające, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu lub kryteria selekcji, jeżeli zostały określone.

Art. 423. 1. Zamawiający może wezwać wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 5 dni od dnia wezwania, podmiotowych środków dowodowych, aktualnych na dzień składania, chyba że zamawiający jest w posiadaniu lub ma dostęp do podmiotowych środków dowodowych.

2. Jeżeli jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może na każdym etapie postępowania, w tym na etapie składania ofert podlegających negocjacjom lub niezwłocznie po ich złożeniu, wezwać wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych, aktualnych na dzień ich składania.

3. Jeżeli zachodzą uzasadnione podstawy do uznania, że złożone uprzednio środki dowodowe nie są już aktualne, zamawiający może w każdym czasie wezwać wykonawcę lub wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych podmiotowych środków dowodowych, aktualnych na dzień ich składania.

Rozdział 5

Tryby udzielania zamówień

Oddział 1

Przepisy wspólne

Art. 424. 1. Zamawiający udziela zamówienia w trybie podstawowym.

2. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego, w przypadku zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane, jeżeli nie są one dostępne na rynku.

3. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki wyłącznie w przypadkach określonych odpowiednio w przepisach oddziału 3 i oddziału 4.

Oddział 2

Tryb podstawowy

Art. 425. 1. Tryb podstawowy to tryb udzielania zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy.

2. Zamawiający może negocjować treść ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, w celu ich ulepszenia, a po zakończeniu negocjacji zaprosić wykonawców do składania ofert ostatecznych, o ile taka możliwość i zakres negocjacji zostały wskazane w ogłoszeniu o zamówieniu, oraz w SWZ albo w opisie potrzeb i wymagań.

Art. 426. Zamawiający wszczyna postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie podstawowym przez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Art. 427. 1. Zamawiający sporządza SWZ, jeżeli specyfika przedmiotu zamówienia oraz potrzeby zamawiającego umożliwiają opisanie w wystarczająco precyzyjny sposób warunków zamówienia na etapie wszczęcia postępowania.

2. Zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań, jeżeli specyfika przedmiotu zamówienia oraz potrzeby zamawiającego uniemożliwiają lub utrudniają opisanie w wystarczająco precyzyjny sposób warunków zamówienia na etapie wszczęcia postępowania.

Art. 428. 1. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 1, oferty złożone w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu mogą podlegać negocjacjom.

2. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 2, oferty złożone w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu podlegają negocjacjom.

Art. 429. 1. Zamawiający zapewnia, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp odpowiednio do SWZ albo do opisu potrzeb i wymagań, od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Jeżeli zamawiający nie może udostępnić części SWZ albo części opisu potrzeb i wymagań na stronie internetowej prowadzonego postępowania, z powodu jednej z okoliczności, o których mowa w art. 73 ust. 1, udostępnia je w inny sposób, określony w ogłoszeniu o zamówieniu.

3. Jeżeli zamawiający nie może udostępnić części SWZ albo części opisu potrzeb i wymagań na stronie internetowej prowadzonego postępowania, z powodu ochrony poufnego charakteru informacji w nich zawartych, określa w ogłoszeniu o zamówieniu sposób dostępu do tych informacji oraz wymagania związane z ochroną ich poufnego charakteru.

Art. 430. 1. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 1, SWZ zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której prowadzone jest postępowanie;

- 2) dokładny adres internetowy, pod którym udostępniane będą zmiany i wyjaśnienia dotyczące treści SWZ oraz inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;
- 3) tryb udzielenia zamówienia;
- 4) opis przedmiotu zamówienia;
- 5) termin wykonania zamówienia;
- 6) projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, uwzględniające w szczególności specyfikę przedmiotu zamówienia;
- 7) informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których zamawiający będzie komunikował się z wykonawcami, oraz informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej;
- 8) informacje o sposobie komunikowania się zamawiającego z wykonawcami w inny sposób niż przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w przypadku zaistnienia jednej z sytuacji określonych w art. 73, art. 74 i art. 77;
- 9) wskazanie osób uprawnionych do komunikowania się z wykonawcami;
- 10) termin związania ofertą;
- 11) opis sposobu przygotowania oferty;
- 12) sposób oraz termin składania ofert;
- 13) termin otwarcia ofert;
- 14) sposób obliczenia ceny;
- 15) opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów, i sposobu oceny ofert;
- 16) informacje o formalnościach, jakie powinny zostać dopełnione po wyborze oferty w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 17) pouczenie o środkach ochrony prawnej przysługujących wykonawcy.

2. SWZ zawiera również:

- 1) podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 123 ust. 1, jeżeli zamawiający je przewiduje;
- 2) informację o warunkach udziału w postępowaniu, jeżeli zamawiający je przewiduje;
- 3) informację o podmiotowych środkach dowodowych, jeżeli zamawiający będzie wymagał ich złożenia na etapie składania ofert podlegających negocjacom, składania ofert ostatecznych lub od wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona;
- 4) opis części zamówienia, jeżeli zamawiający dopuszcza składanie ofert częściowych;

- 5) liczbę części zamówienia, na którą wykonawca może złożyć ofertę lub maksymalną liczbę części, na które zamówienie może zostać udzielone temu samemu wykonawcy, oraz kryteria lub zasady, mające zastosowanie do ustalenia, które części zamówienia zostaną udzielone jednemu wykonawcy, w przypadku wyboru jego oferty w większej niż maksymalna liczbie części;
- 6) informacje dotyczące ofert wariantowych, w tym informacje o sposobie przedstawiania ofert wariantowych oraz minimalne warunki, jakim muszą odpowiadać oferty wariantowe, jeżeli zamawiający wymaga lub dopuszcza ich składanie;
- 7) wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, w przypadku o którym mowa w art. 108;
- 8) wymagania w zakresie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 109 ust. 2 pkt 2, jeżeli zamawiający przewiduje takie wymagania;
- 9) informację o zastrzeżeniu możliwości ubiegania się o udzielenie zamówienia wyłącznie na rzecz wykonawców, o których mowa w art. 66, jeżeli zamawiający przewiduje takie wymagania;
- 10) wymagania dotyczące wadium, jeżeli zamawiający przewiduje obowiązek wniesienia wadium;
- 11) informację o przewidywanych zamówieniach, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 7 i 8, jeżeli zamawiający przewiduje udzielenie takich zamówień;
- 12) informacje dotyczące przeprowadzenia wizji lokalnej, o której mowa w art. 147 ust. 2, jeżeli oferty mogą zostać złożone jedynie po odbyciu przez wykonawcę wizji lokalnej;
- 13) informacje dotyczące walut obcych, w jakich mogą być prowadzone rozliczenia między zamawiającym a wykonawcą, jeżeli zamawiający przewiduje rozliczenia w walutach obcych;
- 14) informacje dotyczące zwrotu kosztów udziału w postępowaniu, jeżeli zamawiający przewiduje ich zwrot;
- 15) informację o obowiązku osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia, jeżeli zamawiający dokonuje takiego zastrzeżenia zgodnie z art. 65 i art. 135;
- 16) maksymalną liczbę wykonawców, z którymi zamawiający zawrze umowę ramową, jeżeli zamawiający przewiduje zawarcie umowy ramowej;

- 17) informację o przewidywanym wyborze najkorzystniejszej oferty z zastosowaniem aukcji elektronicznej wraz z informacjami, o których mowa w art. 262, jeżeli zamawiający przewiduje aukcję elektroniczną;
- 18) wymóg lub możliwość złożenia ofert w postaci katalogów elektronicznych lub dołączenia katalogów elektronicznych do oferty, w sytuacji określonej w art. 106;
- 19) informacje dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy, jeżeli zamawiający je przewiduje.

3. W przypadku, gdy zamawiający dopuszcza możliwość negocjacji ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, SWZ zawiera również:

- 1) jednoznacznie określony zakres możliwych negocjacji ofert odnoszący się do elementów opisu przedmiotu zamówienia lub projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 2) informację, czy zamawiający przewiduje możliwość ograniczenia liczby wykonawców stosując kryteria oceny ofert.

Art. 431. 1. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 2, opis potrzeb i wymagań zawiera informacje, o których mowa w art. 430 ust. 1 pkt 1-3 i 17 oraz ust. 2.

2. Opis potrzeb i wymagań zawiera również:

- 1) określenie przedmiotu zamówienia;
- 2) opis potrzeb zamawiającego i cechy charakterystyczne dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiące przedmiot zamówienia;
- 3) minimalne wymagania dotyczące opisu przedmiotu zamówienia lub realizacji zamówienia, niepodlegające negocjacom, które muszą spełnić wszystkie oferty;
- 4) opis kryteriów oceny ofert, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert, a jeżeli przypisanie wag nie jest możliwe na etapie wszczęcia postępowania z obiektywnych przyczyn, zamawiający wskazuje kryteria oceny ofert w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.

3. Informacje zawarte w opisie potrzeb i wymagań muszą być wystarczająco precyzyjne, aby umożliwić wykonawcom ustalenie charakteru i zakresu zamówienia oraz podjęcie decyzji co do złożenia oferty podlegającej negocjacom.

Art. 432. 1. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 1, zamawiający wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na

ich przygotowanie, z tym że termin ten w przypadku dostaw i usług nie może być krótszy niż 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, a w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 14 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 2, zamawiający wyznacza termin składania ofert podlegających negocjacom z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten w przypadku dostaw i usług nie może być krótszy niż 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, a w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 10 dni od tego dnia.

Art. 433. 1. Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie odpowiednio treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań.

2. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania ofert, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań wpłynął do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert.

3. Jeżeli zamawiający nie udzielił wyjaśnień w terminie, o którym mowa w ust. 2, przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia ofert.

4. W przypadku gdy o wyjaśnienie treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań wykonawca nie wystąpił w terminie, o którym mowa w ust. 2, zamawiający nie ma obowiązku udzielania wyjaśnień SWZ albo opisu potrzeb i wymagań oraz obowiązku przedłużenia terminu składania ofert.

5. Przedłużenie terminu składania ofert nie wpływa na bieg terminu składania wniosku o wyjaśnienie treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań, o którym mowa w ust. 2.

6. Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a w przypadkach, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, przekazuje wykonawcom, którym przekazał SWZ albo opis potrzeb i wymagań, bez ujawniania źródła zapytania.

Art. 434. 1. Zamawiający może zwołać zebranie wszystkich wykonawców, w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań. Informację o terminie zebrania zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

2. Zamawiający sporządza informację zawierającą zgłoszone na zebraniu pytania o wyjaśnienie treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań oraz odpowiedzi na nie, bez wskazywania źródeł zapytań. Informację z zebrania udostępnia się na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Art. 435. 1. W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ albo opis potrzeb i wymagań.

2. W przypadku gdy zmiany treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań są istotne dla sporządzenia oferty lub wymagają od wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ albo opisu potrzeb i wymagań i przygotowanie ofert, zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny do ich przygotowania.

3. Zamawiający informuje wykonawców o przedłużonym terminie składania ofert przez zamieszczenie informacji na stronie internetowej prowadzonego postępowania, na którym została udostępniona SWZ albo opis potrzeb i wymagań.

4. Informację o przedłużonym terminie składania ofert zamawiający zamieszcza w ogłoszeniu, o którym mowa w art. 411 ust. 2 pkt 7.

5. Dokonaną zmianę treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

6. Jeżeli zmiana dotyczy części SWZ albo opisu potrzeb i wymagań, które nie zostały udostępnione na stronie internetowej prowadzonego postępowania, zgodnie z art. 429 ust. 2 i 3, dokonaną zmianę treści SWZ albo odpowiednio opisu potrzeb i wymagań przekazuje w inny sposób wskazany w ogłoszeniu o zamówieniu.

Art. 436. W przypadku gdy zmiana treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający zamieszcza ogłoszenie w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie, o którym mowa w art. 149 ust. 2 i 3.

Art. 437. 1. W przypadku gdy zamawiający dopuszcza negocjowanie złożonych ofert, może on ograniczyć liczbę wykonawców, których zaprosi do negocjacji ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, zamawiający wskazuje, w ogłoszeniu o zamówieniu oraz odpowiednio w SWZ albo w opisie potrzeb i wymagań, kryteria oceny ofert, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zaproszonych do negocjacji ofert, oraz podaje minimalną liczbę wykonawców, których zaprosi do negocjacji ofert. Zamawiający może wskazać maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do negocjacji ofert.

Art. 438. 1. Zamawiający zaprasza jednocześnie wykonawców do negocjacji ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, jeżeli nie podlegały one odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów, o których mowa w art. 437 ust. 2, wykonawców, którzy spełniają te kryteria, w liczbie ustalonej przez zamawiającego.

2. W przypadku gdy liczba wykonawców, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 1-6, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego, zgodnie z art. 437, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do negocjacji ofert tych wykonawców albo unieważnia postępowanie na podstawie art. 284.

Art. 439. 1. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 1, negocjacje treści ofert mogą dotyczyć wyłącznie zakresu odnoszącego się do elementów opisu przedmiotu zamówienia lub projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego, podlegających negocjacjom, określonych w sposób jednoznaczny w SWZ.

2. W przypadku, o którym mowa w art. 427 ust. 2, negocjacje ofert mogą dotyczyć wszystkich aspektów udzielanego zamówienia, mając na celu podniesienia jego efektywności przez umożliwienie wykonawcom uzupełnienia lub doprecyzowania treści ofert, pod warunkiem, że negocjacje te nie prowadzą do zmiany minimalnych wymagań, podlegających negocjacjom, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, negocjacje ofert nie mogą dotyczyć oraz prowadzić do zmiany kryteriów oceny ofert i ich wag, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w SWZ.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 2, negocjacje ofert nie mogą dotyczyć kryteriów oceny ofert, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań, oraz nie mogą prowadzić do zmiany tych kryteriów. Zamawiający

przypisuje wagi poszczególnym kryteriom oceny ofert nie później niż wraz z zaproszeniem do składania ofert ostatecznych.

Art. 440. 1. Podczas negocjacji ofert zamawiający zapewnia równe traktowanie wszystkich wykonawców.

2. Zamawiający nie udziela informacji w sposób, który mógłby zapewnić niektórym wykonawcom przewagę nad innymi wykonawcami.

3. Zamawiający informuje jednocześnie wszystkich wykonawców, których zaprosił do negocjacji ofert, o wszelkich zmianach, mających wpływ na treść ofert ostatecznych, tak aby wykonawcy mieli jednakowo wystarczająco dużo czasu na złożenie ofert ostatecznych.

Art. 441. 1. Treść ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, podlegającym negocjacjom oraz prowadzone negocjacje mają charakter poufny.

2. Żadna ze stron nie może, bez zgody drugiej strony, ujawniać informacji technicznych i handlowych związanych z negocjacjami. Zgoda powinna być udzielona w odniesieniu do konkretnych informacji i przed ich ujawnieniem.

3. Zamawiający prowadzi negocjacje ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, do czasu doprecyzowania lub uzupełnienia wszystkich warunków zamówienia podlegających negocjacjom.

Art. 442. 1. Po zakończeniu etapu negocjacji, zamawiający sporządza SWZ, która stanowi doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w SWZ udostępnionej od dnia wszczęcia postępowania albo odpowiednio opisu potrzeb i wymagań, wyłącznie w zakresie, w jakim było to przedmiotem negocjacji.

2. Zamawiający informuje równocześnie wszystkich wykonawców, którzy pozostali w postępowaniu, o zakończeniu negocjacji oraz zaprasza ich do składania ofert ostatecznych, w których wykonawcy mogą zaproponować nową cenę.

3. Zaproszenie do składania ofert ostatecznych zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej, na której jest prowadzone postępowanie;
- 2) dokładny adres strony internetowej, na której jest dostępna SWZ oraz jej ewentualne modyfikacje i wyjaśnienia, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem;

- 3) informację o podmiotowych środkach dowodowych, które należy załączyć do oferty ostatecznej, jeżeli zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich środków dowodowych na etapie składania ofert ostatecznych;
- 4) wagi poszczególnych kryteriów oceny ofert, jeżeli nie zostały one określone w opisie potrzeb i wymagań na wcześniejszym etapie postępowania;
- 5) sposób i termin składania ofert ostatecznych, oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, oraz termin otwarcia ofert.

4. Jeżeli część SWZ nie została udostępniona przez zamawiającego na stronie internetowej prowadzonego postępowania, z powodów, o których mowa w art. 149 ust. 2 i 3, zamawiający dołącza do zaproszenia do składania ofert ostatecznych nieudostępnioną część SWZ, a także inne dokumenty zamówienia bezpośrednio związane z postępowaniem.

5. SWZ zawiera informacje, o których mowa w art. 430 ust. 1 i 2.

6. Do wyjaśnień i modyfikacji SWZ art. 433-435 stosuje się odpowiednio.

Art. 443. Zamawiający wyznacza termin na złożenie ofert ostatecznych z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten, w przypadku dostaw i usług, nie może być krótszy niż 5 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert ostatecznych, a w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 10 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert ostatecznych.

Oddział 3

Partnerstwo innowacyjne

Art. 444. Do udzielenia zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego stosuje się przepisy działu II rozdziału 3 oddziału 6, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 445. 1. Zamawiający wszczyna postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego przez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Zamawiający zapewnia bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań, od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Art. 446. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 7 dni, licząc od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Zamawiający wyznacza termin na złożenie oferty wstępnej oraz oferty, z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na jej przygotowanie. Termin na złożenie oferty wstępnej oraz oferty, w przypadku dostaw lub usług, nie może być krótszy niż 7 dni od dnia przekazania wykonawcom zaproszenia do składania odpowiednio ofert wstępnych albo ofert, a w przypadku robót budowlanych, nie może być krótszy niż 14 dni.

Oddział 4

Negocjacje bez ogłoszenia

Art. 447. Do udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia stosuje się przepisy działu II rozdziału 3 oddziału 7, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 448. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia, jeżeli:

- 1) zachodzi jedna z okoliczności, o których mowa w art. 226 ust. 1 pkt 2-3;
- 2) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie podstawowym nie złożono żadnej oferty albo wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 3) ze względu na pilną potrzebę udzielenia zamówienia, niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której wcześniej nie można było przewidzieć, nie można zachować terminów określonych dla trybu podstawowego;
- 4) zamawiający odstąpił od wykonania umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 4, zamawiający zaprasza do negocjowania warunków umowy w sprawie zamówienia publicznego co najmniej wszystkich wykonawców, którzy złożyli oferty we wcześniejszym postępowaniu, w wyniku którego doszło do zawarcia umowy, od której zamawiający odstąpił.

Art. 449. 1. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

2. Zamawiający, wraz z zaproszeniem do składania ofert, przekazuje dokumenty zamówienia, zawierając co najmniej informacje, o których mowa w art. 430 ust. 1.

3. Do wyjaśnień i modyfikacji dokumentów zamówienia art. 433, art. 434 oraz art. 435 ust. 1-3, 5 i 6 stosuje się odpowiednio.

Art. 450. 1. Wykonawca dołącza, aktualne na dzień składania ofert, oświadczenie potwierdzające, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu.

2. W przypadku, o którym mowa w art. 226 ust. 1 pkt 4, zamawiający może żądać od wykonawcy złożenia oświadczenia potwierdzającego, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu, lub złożenia podmiotowych środków dowodowych.

Oddział 5

Zamówienie z wolnej ręki

Art. 451. Do udzielenia zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki stosuje się przepisy działu II rozdziału 6 oddziału 8, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 452. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki, jeżeli:

- 1) zachodzi jedna z okoliczności, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 1-5 i 7-14;
- 2) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie podstawowym nie złożono żadnej oferty albo wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 pkt 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 3) zamówienie jest udzielane przez placówkę zagraniczną w rozumieniu przepisów o służbie zagranicznej;
- 4) zamówienie jest udzielane na potrzeby własne jednostki wojskowej w rozumieniu przepisów o zasadach użycia lub pobytu Sił Zbrojnych Rzeczypospolitej Polskiej poza granicami państwa.

Art. 453. 1. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

2. Zamawiający, przed udzieleniem zamówienia, może żądać od wykonawcy złożenia oświadczenia potwierdzającego, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu, lub złożenia podmiotowych środków dowodowych.

Rozdział 6

Wybór najkorzystniejszej oferty

Art. 454. Do kryteriów oceny ofert, składania i otwarcia ofert, badania i oceny ofert, aukcji elektronicznej, wyboru najkorzystniejszej oferty, zakończenia postępowania stosuje się odpowiednio przepisy działu II rozdziału 4-9, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 455. 1. Wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego konkretną datą w dokumentach zamówienia, jednak nie dłużej niż 30 dni, licząc od dnia upływu terminu składania ofert.

2. W przypadku gdy wybór najkorzystniejszej oferty nie nastąpi przed upływem terminu związania ofertą określonego w dokumentach zamówienia, zamawiający przed upływem terminu związania ofertą, zwraca się jednokrotnie do wykonawców o wyrażenie zgody na przedłużenie tego terminu o wskazywany przez niego okres, nie dłuższy niż 30 dni.

3. Przedłużenie terminu związania ofertą wymaga złożenia przez wykonawcę pisemnego oświadczenia o jego przedłużeniu.

4. W przypadku, gdy zamawiający żąda wniesienia wadium, przedłużenie terminu związania ofertą następuje wraz z jednoczesnym przedłużeniem okresu ważności wadium albo, jeżeli nie jest to możliwe, wraz z wniesieniem nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

Art. 456. 1. W przypadku postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym, zamawiający może przewidzieć w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w dokumentach zamówienia, że wybór najkorzystniejszej oferty zostanie poprzedzony aukcją elektroniczną, jeżeli opis przedmiotu zamówienia i warunki realizacji zamówienia są określone w dokumentach zamówienia w sposób precyzyjny i oświadczenia mogą być sklasyfikowane za pomocą metod automatycznej oceny, oraz złożono co najmniej 2 oferty niepodlegające odrzuceniu.

2. Zamawiający zawiera umowę w sprawie zamówienia publicznego, z zastrzeżeniem art. 606, w terminie nie krótszym niż 5 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze

najkorzystniejszej oferty, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, albo 10 dni, jeżeli zostało przesłane w inny sposób.

3. Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia publicznego przed upływem terminu, o którym mowa w ust. 1, jeżeli:

- 1) w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w trybie podstawowym złożono tylko jedną ofertę;
- 2) umowa dotyczy zamówienia udzielanego w trybie negocjacji bez ogłoszenia, zamówienia z wolnej ręki albo na podstawie umowy ramowej.

4. Zamawiający nie później niż w terminie 30 dni od dnia zakończenia postępowania zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o wyniku postępowania. Przepis art. 290 ust. 4 stosuje się.

Rozdział 7

Szczególne instrumenty i procedury w zakresie zamówień publicznych

Art. 457. 1. Zamawiający może zawrzeć umowę ramową po przeprowadzeniu postępowania w jednym z trybów udzielenia zamówienia przewidzianych w przepisach niniejszego działu.

2. Do umowy ramowej oraz do udzielania zamówień objętych umową stosuje się przepisy działu III rozdziału 1.

Art. 458. 1. W przypadku, gdy przedmiotem zamówienia są twórcze prace projektowe, w szczególności w zakresie planowania przestrzennego, projektowania urbanistycznego, projektowania architektoniczno-budowlanego, przetwarzania danych, projektowania z zakresu informatyki, zamierzenia innowacyjnego, udzielenie zamówienia może być poprzedzone konkursem.

2. Do konkursów przepisy działu III rozdziału 3 stosuje się odpowiednio.

Art. 459. 1. W konkursie ograniczonym do wniosku o dopuszczenie do udziału, uczestnik konkursu dołącza, aktualne na dzień składania wniosku, oświadczenie potwierdzające, że uczestnik konkursu nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w konkursie, lub kryteria selekcji, jeżeli zostały określone.

2. Jeżeli zamawiający, w przypadku konkursu ograniczonego, zamiast oświadczenia, o którym mowa w ust. 1, żądał podmiotowych środków dowodowych, wykonawca składa te środki dowodowe wraz wnioskiem o dopuszczenie do udziału w konkursie.

3. Do składania środka dowodowego w konkursie nieograniczonym stosuje się art. 311 ust. 2.

DZIAŁ VII

Umowa w sprawie zamówienia publicznego i jej wykonanie

Rozdział 1

Przepisy ogólne

Art. 460. Zamawiający i wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia obowiązani są współdziałać przy wykonaniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, zwanej dalej „umową”, w celu należytej realizacji zamówienia.

Art. 461. 1. Umowa wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej.

2. Umowy są jawne i podlegają udostępnianiu na zasadach określonych w ustawie z dnia 1 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2018 r. poz. 1330 i 1669).

Art. 462. 1. Postanowienia umowy nie mogą kształtować praw i obowiązków zamawiającego oraz wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją.

2. Za postanowienia sprzeczne z ust. 1 uważa się w szczególności postanowienia przewidujące:

- 1) naliczanie kar umownych za opóźnienie, jeżeli opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które wykonawca nie odpowiada;
- 2) naliczanie kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
- 3) kary umowne rażąco wygórowane;
- 4) odpowiedzialność wykonawcy za wykonanie świadczeń, które nie były możliwe do przewidzenia przez wykonawcę działającego z należyłą starannością.

Art. 463. 1. Umowę zawiera się na czas oznaczony.

2. Zamawiający może zawrzeć umowę, której przedmiotem są świadczenia powtarzające się lub ciągłe, na okres dłuższy niż 4 lata, jeżeli wykonanie zamówienia w dłuższym okresie spowoduje oszczędności kosztów realizacji zamówienia w stosunku do

okresu czteroletniego lub jest to uzasadnione zdolnościami płatniczymi zamawiającego lub zakresem planowanych nakładów oraz okresem niezbędnym do ich spłaty.

Art. 464. 1. Na czas nieoznaczony może być zawierana umowa, której przedmiotem są dostawy:

- 1) wody za pomocą sieci wodno-kanalizacyjnej lub odprowadzanie ścieków do takiej sieci;
- 2) gazu z sieci gazowej;
- 3) ciepła z sieci ciepłowniczej;
- 4) licencji na oprogramowanie komputerowe.

2. Na czas nieoznaczony może być również zawierana umowa, której przedmiotem są usługi przesyłowe lub dystrybucyjne energii elektrycznej lub gazu ziemnego.

Art. 465. Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności:

- 1) planowany termin rozpoczęcia i zakończenia usługi, dostawy lub roboty budowlanej, oraz, w razie potrzeby, planowane terminy rozpoczęcia i wykonania poszczególnych części usługi, dostawy lub roboty budowlanej, określony w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach, chyba że wskazanie daty wykonania umowy jest uzasadnione obiektywną przyczyną niezależną od zamawiającego;
- 2) warunki zapłaty ceny, w tym zapłaty ceny w częściach lub udzielenia zaliczki;
- 3) w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy:
 - a) wysokości kar umownych z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 468 ust. 1,
 - b) zasady wprowadzania zmian wysokości ceny, w przypadku zmiany:
 - stawki podatku od towarów i usług,
 - wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,
 - zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 r. poz. 2215)

– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Art. 466. 1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, zawiera również postanowienia dotyczące:

- 1) obowiązku przedkładania przez wykonawcę zamawiającemu projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a także projektu jej zmiany, oraz poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i jej zmian;
- 2) wskazania terminu na zgłoszenie przez zamawiającego zastrzeżeń do projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i do projektu jej zmiany lub sprzeciwu do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i do jej zmian;
- 3) obowiązku przedkładania przez wykonawcę zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartych umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian;
- 4) zasad zapłaty wynagrodzenia wykonawcy, uwarunkowanej przedstawieniem przez niego dowodów potwierdzających zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom;
- 5) terminu zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy;
- 6) zasad zawierania umów o podwykonawstwo z dalszymi podwykonawcami;
- 7) wysokości kar umownych, z tytułu:
 - a) braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom,
 - b) nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany,
 - c) nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany,
 - d) braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt 1 i 3 oraz w art. 493 ust. 5 i 8, przedkładający może poświadczyc za zgodność z oryginałem kopię umowy o podwykonawstwo.

Art. 467. 1. W przypadku umowy, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, przewidującej wymagania określone w art. 108 ust. 1, w jej treści zawiera się postanowienia dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę oraz postanowienia dotyczące sankcji z tytułu niespełnienia wymagań, o których mowa w art. 108 ust. 1.

2. W celu weryfikacji zatrudniania, przez wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, umowa przewiduje możliwość żądania przez zamawiającego w szczególności:

- 1) oświadczenia wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,
- 2) poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,
- 3) innych dokumentów

– zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę, zakres obowiązków pracownika.

Art. 468. 1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów istotnych dla realizacji zamówienia.

2. W umowie określa się:

- 1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;
- 2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:
 - a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, lub
 - b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;

- 3) sposób określenia wpływu zmiany ceny na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;
- 4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

3. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, w celu ustalenia zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, oblicza się różnicę między ceną materiałów lub kosztów obowiązującą nie później niż w dniu, w którym upływał termin składania ofert, a ceną obowiązującą w dniu nabycia materiałów lub poniesienia kosztów przez wykonawcę, zgodnie z ust. 2.

4. Przez zmianę cen wyrobów budowlanych rozumie się wzrosty cen, jak i ich obniżenie, względem ceny przyjętej w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.

5. Żądanie zmiany wynagrodzenia nie może dotyczyć tej części wynagrodzenia, które zostało wypłacone przez zamawiającego i przyjęte przez wykonawcę bez zastrzeżeń.

6. Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 1-3, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę na okres dłuższy niż 6 miesięcy, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy.

Art. 469. W przypadku gdy zamawiający przewiduje zawarcie postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości ceny w innej umowie, niż wskazana w art. 468 ust. 1, do określenia tych zasad stosuje art. 468 ust. 2-4.

Art. 470. 1. Zamawiający może skorzystać z opcji, jeżeli przewidział opcję w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które:

- 1) określają rodzaj i zakres opcji, oraz
- 2) określają przesłanki skorzystania z opcji, oraz
- 3) nie modyfikują charakteru umowy.

2. Czynności dokonane na podstawie postanowień umownych przewidujących opcje z naruszeniem ust. 1 podlegają unieważnieniu.

Art. 471. 1. Zamawiający płaci cenę w częściach, po wykonaniu części umowy, lub udziela zaliczki, w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy.

2. Zamawiający określa w umowie procent ceny wypłaconej za poszczególne części. Procentowa wartość ostatniej części ceny nie może wynosić więcej niż 10% wynagrodzenia należnego wykonawcy.

3. Zaliczka nie może być mniejsza niż zabezpieczenie należytego wykonania umowy.

Art. 472. 1. Zamawiający może udzielić zaliczek na poczet wykonania zamówienia, jeżeli możliwość taka została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia.

2. Zamawiający może udzielić kolejnych zaliczek, pod warunkiem że wykonawca wykaze, że wykonał zamówienie w zakresie wartości poprzednio udzielanych zaliczek.

3. Zamawiający może żądać od wykonawcy wniesienia zabezpieczenia zaliczki w jednej lub kilku formach wskazanych w art. 479 ust. 1 i 2.

4. Zamawiający żąda wniesienia zabezpieczenia zaliczki, jeżeli przewidywana wartość zaliczek przekracza 20% wysokości wynagrodzenia wykonawcy.

5. W przypadku żądania wniesienia zabezpieczenia zaliczki, w umowie określa się formę lub formy zabezpieczenia zaliczki, wysokość zabezpieczenia, a także sposób jego wniesienia i zwrotu. Umowa może przewidywać możliwość zmiany formy zabezpieczenia zaliczki w trakcie realizacji tej umowy.

6. Przepisy ust. 2 i 4 nie mają zastosowania do zamawiających, o których mowa w art. 4 pkt 2 i 3.

Art. 473. 1. Organ sprawujący nadzór nad zamawiającym, w razie powzięcia wątpliwości co do prawidłowości zastosowania trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki na podstawie przesłanek, o których mowa w art. 231 ust. 1 pkt 11-14, zakazuje zawarcia umowy na czas wyjaśnienia sprawy, nie dłużej jednak niż na 21 dni.

2. Jeżeli organ sprawujący nadzór stwierdzi, że nie zachodzą podstawy do udzielenia zamówienia na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 11-14, 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.

3. 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.

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

Art. 474. 1. Wykonawcy, o których mowa w art. 63 ust. 1, ponoszą solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

2. Przepisu ust. 1 nie stosuje się do zamówienia, którego przedmiotem jest nabycie innowacyjnego produktu, usługi lub roboty budowlanej, udzielonego w trybie partnerstwa innowacyjnego wykonawcom wspólnie ubiegającym się o udzielenie zamówienia. W takim przypadku wykonawcy, o których mowa w art. 63 ust. 1, ponoszą odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenie należytego wykonania umowy w części, którą wykonują zgodnie z umową zawartą między tymi wykonawcami.

Art. 475. 1. Zamawiający sporządza raport z realizacji zamówienia, w którym dokonuje oceny tej realizacji, w przypadku gdy:

- 1) na realizację zamówienia wydatkowano kwotę wyższą co najmniej o 5% od pierwotnej wartości ceny ofertowej;
- 2) na wykonawcę zostały nałożone kary umowne w wysokości co najmniej 10 % wartości ceny;
- 3) wystąpiły znaczące opóźnienia w realizacji umowy;
- 4) zamawiający lub wykonawca odstąpił od umowy.

2. Zamawiający może sporządzić raport w przypadkach innych niż określone w ust. 1.

3. Raport zawiera:

- 1) wskazanie kwoty, którą wydatkowano na realizację zamówienia, oraz porównanie jej z kwotą wynikającą z szacowania wartości zamówienia oraz ceną całkowitą, podaną w ofercie albo maksymalną wartością nominalną zobowiązania zamawiającego wynikającą z umowy, jeżeli w ofercie podano cenę jednostkową lub ceny jednostkowe;
- 2) wskazanie okoliczności, o których mowa w ust. 1;
- 3) ocenę sposobu wykonania zamówienia, w tym jakości jego wykonania;
- 4) wnioski co do ewentualnej zmiany sposobu realizacji przyszłych zamówień publicznych lub określenia przedmiotu zamówienia, z uwzględnieniem celowości, gospodarności i efektywności wydatkowania środków publicznych.

4. Zamawiający sporządza raport w terminie miesiąca od dnia:

- 1) sporządzenia protokołu odbioru, w przypadku jej wykonania;
- 2) jej rozwiązania w wyniku złożenia oświadczenia o jej wypowiedzeniu albo odstąpieniu od niej.

Art. 476. 1. W przypadku zamówień na roboty budowlane, których termin wykonywania jest dłuższy niż 12 miesięcy, jeżeli umowa przewiduje zapłatę:

- 1) wynagrodzenia należnego wykonawcy w częściach, warunkiem zapłaty, przez zamawiającego, drugiej i następnych części należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane jest przedstawienie dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom, o których mowa w art. 494 ust. 1, biorącym udział w realizacji odebranych robót budowlanych;
- 2) całości wynagrodzenia należnego wykonawcy po wykonaniu całości robót budowlanych, zamawiający jest obowiązany przewidzieć udzielanie zaliczek, przy czym udzielanie kolejnych zaliczek przez zamawiającego wymaga przedstawienia dowodów zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom i dalszym podwykonawcom, o których mowa w art. 494 ust. 1, biorącym udział w realizacji części zamówienia, za którą zaliczka została wypłacona.

2. W przypadku nieprzedstawienia przez wykonawcę wszystkich dowodów zapłaty, o których mowa w ust. 1, wstrzymuje się odpowiednio:

- 1) wypłatę należnego wynagrodzenia za odebrane roboty budowlane,
- 2) udzielenie kolejnej zaliczki

– w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 1, zamawiający może wskazać w SWZ procentową wartość ostatniej części wynagrodzenia, która nie może wynosić więcej niż 10% wynagrodzenia należnego wykonawcy.

Art. 477. Zamawiający, niezwłocznie po wykonaniu umowy, zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o wykonaniu umowy.

Rozdział 2

Zabezpieczenie należytego wykonania umowy

Art. 478. 1. Zamawiający może żądać od wykonawcy zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zwanego dalej „zabezpieczeniem”.

2. Zabezpieczenie służy pokryciu roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

3. Zabezpieczenie wnosi się przed zawarciem umowy, chyba że ustawa stanowi inaczej.

Art. 479. 1. Zabezpieczenie może być wnoszone, według wyboru wykonawcy, w jednej lub w kilku następujących formach:

- 1) pieniądzu;
- 2) poręczeniach bankowych lub poręczeniach spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, z tym że zobowiązanie kasy jest zawsze zobowiązaniem pieniężnym;
- 3) gwarancjach bankowych;
- 4) gwarancjach ubezpieczeniowych;
- 5) poręczeniach udzielanych przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości.

2. Za zgodą zamawiającego zabezpieczenie może być wnoszone również:

- 1) w wekslach z poręczeniem wekslowym banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej;
- 2) przez ustanowienie zastawu na papierach wartościowych emitowanych przez Skarb Państwa lub jednostkę samorządu terytorialnego;
- 3) przez ustanowienie zastawu rejestrowego na zasadach określonych w ustawie z dnia 6 grudnia 1996 r. o zastawie rejestrowym i rejestrze zastawów (Dz. U. z 2018 r. poz. 2017).

3. Zabezpieczenie wnoszone w pieniądzu wykonawca wpłaca przelewem na rachunek bankowy wskazany przez zamawiającego.

4. W przypadku wniesienia wadium w pieniądzu wykonawca może wyrazić zgodę na zaliczenie kwoty wadium na poczet zabezpieczenia.

5. Jeżeli zabezpieczenie wniesiono w pieniądzu, zamawiający przechowuje je na oprocentowanym rachunku bankowym. Zamawiający zwraca zabezpieczenie wniesione w pieniądzu z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym było ono przechowywane, pomniejszone o koszt prowadzenia tego rachunku oraz prowizji bankowej za przelew pieniędzy na rachunek bankowy wykonawcy.

Art. 480. 1. W trakcie realizacji umowy wykonawca może dokonać zmiany formy zabezpieczenia na jedną lub kilka form, o których mowa w art. 479 ust. 1.

2. Za zgodą zamawiającego, wykonawca może dokonać zmiany formy zabezpieczenia na jedną lub kilka form, o których mowa w art. 479 ust. 2.

3. Zmiana formy zabezpieczenia jest dokonywana z zachowaniem ciągłości zabezpieczenia i bez zmniejszenia jego wysokości.

Art. 481. 1. Wysokość zabezpieczenia ustala się w stosunku procentowym do ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy, jeżeli w ofercie podano cenę jednostkową lub ceny jednostkowe.

2. Zabezpieczenie ustala się w wysokości nieprzekraczającej 5% ceny całkowitej podanej w ofercie.

3. Zabezpieczenie można ustalić w wysokości przekraczającej 5% ceny całkowitej podanej w ofercie, nieprzekraczającej jednak 10% tej ceny, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub wystąpieniem ryzyka niewykonania albo nienależytego wykonania zamówienia, co zamawiający opisał w SWZ lub innych dokumentach zamówienia.

4. Jeżeli okres realizacji zamówienia jest dłuższy niż rok, zabezpieczenie, za zgodą zamawiającego, może być tworzone przez potrącenia z należności za częściowo wykonane dostawy, usługi lub roboty budowlane.

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, w dniu zawarcia umowy wykonawca jest obowiązany wnieść co najmniej 30% kwoty zabezpieczenia.

6. Zamawiający wpłaca kwoty potrącane na rachunek bankowy w tym samym dniu, w którym dokonuje zapłaty faktury.

7. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, wniesienie pełnej wysokości zabezpieczenia nie może nastąpić później niż do połowy okresu, na który została zawarta umowa.

8. Jeżeli okres na jaki ma zostać wniesione zabezpieczenie przekracza 5 lat, zabezpieczenie w pieniądzu wnosi się na cały ten okres, a zabezpieczenie w innej formie wnosi się na okres nie krótszy niż 5 lat, z jednoczesnym zobowiązaniem się wykonawcy do przedłużenia zabezpieczenia lub wniesienia nowego zabezpieczenia na kolejne okresy.

9. W przypadku nieprzedłużenia lub niewniesienia nowego zabezpieczenia najpóźniej na 30 dni przed upływem terminu ważności dotychczasowego zabezpieczenia wniesionego w innej formie niż w pieniądzu, zamawiający zmienia formę na zabezpieczenie w pieniądzu, przez wypłatę kwoty z dotychczasowego zabezpieczenia.

10. Wypłata, o której mowa w ust. 9, następuje nie później niż w ostatnim dniu ważności dotychczasowego zabezpieczenia.

11. Przepis art. 480 stosuje się.

Art. 482. 1. Zamawiający zwraca zabezpieczenie w terminie 30 dni od dnia wykonania zamówienia i uznania przez zamawiającego za należyte wykonane.

2. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu rękojmi za wady nie może przekraczać 30% wysokości zabezpieczenia.

3. Kwota, o której mowa w ust. 2, jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie okresu rękojmi za wady.

Rozdział 3

Zmiana umowy

Art. 483. 1. Istotna zmiana zawartej umowy wymaga przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 484.

2. Zmiana umowy jest istotna, jeżeli powoduje, że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy, w szczególności jeżeli zmiana:

- 1) wprowadza warunki, które gdyby zostały zastosowane w postępowaniu o udzielenie zamówienia, to wzięliby w nim udział lub mogliby wziąć udział inni wykonawcy lub przyjęte zostałyby oferty innej treści;
- 2) narusza równowagę ekonomiczną stron umowy na korzyść wykonawcy, w sposób nieprzewidziany w pierwotnej umowie;
- 3) w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy;
- 4) polega na zastąpieniu wykonawcy, któremu zamawiający udzielił zamówienia nowym wykonawcą.

Art. 484. 1. Dopuszczalna jest zmiana umowy, jeżeli:

- 1) niezależnie od jej wartości, została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:
 - a) określają rodzaj i zakres zmian,
 - b) określają przesłanki wprowadzenia zmian,
 - c) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby charakter umowy;
- 2) nowy wykonawca ma zastąpić dotychczasowego wykonawcę:
 - a) jeżeli taka możliwość została przewidziana w postanowieniach umownych, o których mowa w pkt 1, lub

- b) w wyniku sukcesji uniwersalnej lub częściowej, wstępując w prawa i obowiązki wykonawcy, w następstwie przejęcia, połączenia, podziału, przekształcenia, upadłości, restrukturyzacji, dziedziczenia lub nabycia dotychczasowego wykonawcy lub jego przedsiębiorstwa, o ile nowy wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu, nie zachodzą wobec niego podstawy wykluczenia oraz nie pociąga to za sobą innych istotnych zmian umowy, a także nie ma na celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, lub
 - c) w wyniku przejęcia przez zamawiającego zobowiązań wykonawcy względem jego podwykonawców;
- 3) dotyczy realizacji, przez dotychczasowego wykonawcę, dodatkowych dostaw, usług lub robót budowlanych, których nie uwzględniono w zamówieniu podstawowym, o ile stały się one niezbędne i zostały spełnione łącznie następujące warunki:
- a) zmiana wykonawcy nie może zostać dokonana z powodów ekonomicznych lub technicznych, w szczególności dotyczących zamienności lub interoperacyjności sprzętu, usług lub instalacji zamówionych w ramach zamówienia podstawowego,
 - b) zmiana wykonawcy spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego,
 - c) wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy;
- 4) konieczność zmiany umowy spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, o ile zmiana nie modyfikuje ogólnego charakteru umowy a wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy.

2. Dopuszczalne są również zmiany umowy, których łączna wartość jest mniejsza niż progi unijne oraz jest niższa niż 10% wartości pierwotnej umowy, w przypadku zamówień na usługi lub dostawy, albo 15%, w przypadku zamówień na roboty budowlane, a zmiany te nie powodują zmiany charakteru umowy.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 3 i 4, zamawiający:

- 1) nie może wprowadzać kolejnych zmian umowy w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy;
- 2) po dokonaniu zmiany treści umowy, zamieszcza ogłoszenie o zmianie w Biuletynie Zamówień Publicznych lub przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

4. Jeżeli umowa zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości cen, dopuszczalną wartość zmiany ceny, o której mowa ust. 1 pkt 3 lit. c i pkt 4, lub dopuszczalną wartość zmiany umowy, o której mowa w ust. 2, ustala się w oparciu o zmienioną cenę.

Art. 485. Postanowienia umowne zmienione z naruszeniem art. 483 i art. 484 podlegają unieważnieniu. W takim przypadku stosuje się postanowienia umowne w pierwotnym brzmieniu.

Rozdział 4

Odstąpienie od umowy oraz jej unieważnienie

Art. 486. 1. Zamawiający może odstąpić od umowy:

- 1) w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o zaistnieniu istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, lub dalsze wykonywanie umowy może zagrozić podstawowemu interesowi bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwu publicznemu;
- 2) w okresie wykonywania umowy, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:
 - a) dokonano zmiany umowy z naruszeniem art. 483 i art. 484,
 - b) wykonawca w chwili zawarcia umowy podlegał wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 122,
 - c) Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej stwierdził, w ramach procedury przewidzianej w art. 258 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, że Rzeczpospolita Polska uchybiła zobowiązaniom, które ciążą na niej na mocy traktatów, dyrektywy 2014/24/UE i dyrektywy 2014/25/UE, z uwagi na to, że zamawiający udzielił zamówienia z naruszeniem prawa Unii Europejskiej.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 2 lit. a, zamawiający odstępuje od umowy w całości lub w części, której zmiana dotyczy.

3. W przypadkach, o których mowa w ust. 1, wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.

Art. 487. 1. Umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający:

- 1) z naruszeniem przepisów ustawy udzielił zamówienia bez uprzedniego zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo bez uprzedniego przekazania ogłoszenia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
- 2) zawarł umowę z naruszeniem art. 290 ust. 1 lub art. 456 ust. 2 albo art. 606, jeżeli uniemożliwiło to Krajowej Izbie Odwoławczej uwzględnienie odwołania przed zawarciem umowy;
- 3) zawarł umowę przed upływem terminu, o którym mowa w art. 233 ust. 2.
 2. Umowa nie podlega unieważnieniu, jeżeli:
 - 1) w przypadku określonym w ust. 1 pkt 1, zamawiający miał uzasadnione podstawy, aby sądzić, że działa zgodnie z ustawą, a umowa została zawarta odpowiednio po upływie 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy w Biuletynie Zamówień Publicznych albo po upływie 10 dni od dnia publikacji takiego ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
 - 2) w przypadkach określonych w ust. 1 pkt 4 i 5, zamawiający miał uzasadnione podstawy, aby sądzić, że działa zgodnie z ustawą, a umowa została zawarta po upływie terminu określonego w art. 290 ust. 1 lub art. 456 ust. 2.

4. Unieważnienie umowy wywołuje skutek od momentu jej zawarcia, z zastrzeżeniem art. 583 ust. 2 pkt 2 lit. b.

5. Z przyczyn, o których mowa w ust. 1 oraz art. 488 ust. 3, nie można żądać stwierdzenia nieważności umowy na podstawie art. 189 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 1360, z późn. zm.¹³⁾).

6. Przepis ust. 1 nie wyłącza możliwości żądania przez zamawiającego unieważnienia umowy na podstawie art. 705 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny.

Art. 488. 1. Prezes Urzędu może wystąpić do sądu o unieważnienie:

- 1) zmiany umowy dokonanej z naruszeniem art. 483 i art. 484;
- 2) umowy, o której mowa w art. 487 ust. 1.
 2. Uprawnienie, o którym mowa w ust. 1, wygasa z upływem 4 lat od dnia zawarcia umowy lub jej zmiany.
 3. Prezes Urzędu może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy w przypadku dokonania przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

¹³⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2018 r. poz. 1467, 1499, 1544, 1629, 1637, 1693, 2385 i 2432 oraz z 2019 r. poz. 55 i 60.

Art. 489. O unieważnienie umowy może wystąpić wykonawca, który ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia, w przypadku o którym mowa w art. 487 ust. 1 pkt 1.

Art. 490. Umowa zawarta w trybie art. 231 ust. 1 pkt 11-13, wygasa z upływem 3 miesięcy od dnia, w którym w kontrolowanej osobie prawnej, o której mowa w art. 231 ust. 1 pkt 11 lit. c, pkt 12 lit. c lub pkt 13 lit. c, udział uzyskał kapitał prywatny, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 231 ust. 6.

Rozdział 5

Podwykonawstwo

Art. 491. 1. Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy.

2. Zamawiający może żądać wskazania, przez wykonawcę, w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom, oraz podania nazw (firm) ewentualnych podwykonawców, jeżeli są już znani.

3. W przypadku zamówień na roboty budowlane oraz usługi, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego, zamawiający żąda, aby przed przystąpieniem do wykonania zamówienia wykonawca podał nazwy (firmy), dane kontaktowe oraz przedstawicieli, podwykonawców zaangażowanych w takie roboty budowlane lub usługi, jeżeli są już znani. Wykonawca zawiadamia zamawiającego o wszelkich zmianach w odniesieniu do informacji, o których mowa w zdaniu pierwszym, w trakcie realizacji zamówienia, a także przekazuje wymagane informacje na temat nowych podwykonawców, którym w późniejszym okresie zamierza powierzyć realizację robót budowlanych lub usług.

4. Zamawiający może żądać informacji, o których mowa w ust. 3:

- 1) w przypadku zamówień na dostawy oraz zamówień na usługi inne niż dotyczące usług, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego, lub
- 2) dotyczących dalszych podwykonawców, lub
- 3) dotyczących dostawców uczestniczących w wykonaniu zamówienia na roboty budowlane lub usługi.

5. W przypadkach, o których mowa w ust. 2–4, zamawiający może badać, czy nie zachodzą wobec podwykonawcy, dalszego podwykonawcy lub dostawcy uczestniczącego w wykonaniu zamówienia na roboty budowlane lub usługi, podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 122 i art. 123 ust. 1, o ile przewidział to w dokumentach zamówienia.

6. Jeżeli zmiana albo rezygnacja z podwykonawcy dotyczy podmiotu, na którego zasoby wykonawca powoływał się, na zasadach określonych w art. 132 ust. 1, w celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu, wykonawca jest obowiązany wykazać zamawiającemu, że proponowany inny podwykonawca lub wykonawca samodzielnie spełnia je w stopniu nie mniejszym niż podwykonawca, na którego zasoby wykonawca powoływał się w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia.

7. W przypadkach, o których mowa w ust. 6, wykonawca, na żądanie, zamawiającego przedstawia oświadczenie, o którym mowa w art. 139 ust. 1, lub środki dowodowe dotyczące podwykonawcy, dalszego podwykonawcy lub dostawcy uczestniczącego w wykonaniu zamówienia na roboty budowlane lub usługi, potwierdzające odpowiednio brak podstaw wykluczenia po stronie podwykonawcy, dalszego podwykonawcy lub dostawcy, lub spełnianie przez nich warunków udziału w postępowaniu. Do podwykonawców, dalszych podwykonawców lub dostawców uczestniczących w wykonaniu zamówienia na roboty budowlane lub usługi, przepisy działu II rozdziału 2 oddziału 4 stosuje się odpowiednio.

8. Jeżeli podwykonawca, na którego zasoby powoływał się wykonawca, nie spełnia warunków udziału w postępowaniu lub zachodzą wobec niego podstawy wykluczenia, zamawiający żąda, aby wykonawca w terminie określonym przez zamawiającego zastąpił tego podwykonawcę.

9. W przypadku określonym w ust. 5, jeżeli wobec podwykonawcy, dalszego podwykonawcy lub dostawcy, o którym mowa w ust. 3 pkt 2, zachodzą podstawy wykluczenia, zamawiający żąda, aby wykonawca w terminie określonym przez zamawiającego zastąpił odpowiednio tego podwykonawcę, dalszego podwykonawcę lub dostawcę.

10. Powierzenie wykonania części zamówienia podwykonawcom nie zwalnia wykonawcy z odpowiedzialności za należyte wykonanie tego zamówienia.

Art. 492. Umowa o podwykonawstwo nie może zawierać postanowień kształtujących prawa i obowiązki podwykonawcy, w zakresie kar umownych oraz postanowień dotyczących warunków wypłaty wynagrodzenia, w sposób dla niego mniej korzystny niż prawa i

obowiązki wykonawcy, ukształtowane postanowieniami umowy zawartej między zamawiającym a wykonawcą.

Art. 493. 1. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane zamierzający zawrzeć umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, jest obowiązany, w trakcie realizacji zamówienia, do przedłożenia zamawiającemu projektu tej umowy, przy czym podwykonawca lub dalszy podwykonawca jest obowiązany dołączyć zgodę wykonawcy na zawarcie umowy o podwykonawstwo o treści zgodnej z projektem umowy.

2. Termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, przewidziany w umowie o podwykonawstwo, nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy, podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy faktury lub rachunku.

3. Zamawiający, w terminie określonym zgodnie z art. 466 ust. 1 pkt 2, zgłasza pisemnie zastrzeżenia do projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w przypadku gdy:

- 1) nie spełnia ona wymagań określonych w dokumentach zamówienia;
- 2) przewiduje ona termin zapłaty wynagrodzenia dłuższy niż określony w ust. 2;
- 3) zawiera ona postanowienia niezgodne z art. 492.

4. Niezgłoszenie pisemnie zastrzeżeń do przedłożonego projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie określonym zgodnie z art. 466 ust. 1 pkt 2, uważa się za akceptację projektu umowy przez zamawiającego.

5. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane przedkłada zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia.

6. Zamawiający, w terminie określonym zgodnie z art. 466 ust. 1 pkt 2, zgłasza pisemnie sprzeciw do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w przypadkach, o których mowa w ust. 3.

7. Niezgłoszenie pisemnie sprzeciwu do przedłożonej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie określonym zgodnie z art. 466 ust. 1 pkt 2, uważa się za akceptację umowy przez zamawiającego.

8. W przypadku umów, których przedmiotem są roboty budowlane, wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca przedkłada zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są

dostawy lub usługi, w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia, z wyłączeniem umów o podwykonawstwo o wartości mniejszej niż 0,5% wartości umowy oraz umów o podwykonawstwo, których przedmiot został wskazany przez zamawiającego w dokumentach zamówienia. Wyłączenie, o którym mowa w zdaniu pierwszym, nie dotyczy umów o podwykonawstwo o wartości większej niż 50 000 złotych. Zamawiający może określić niższą wartość, od której będzie zachodził obowiązek przedkładania umowy o podwykonawstwo.

9. W przypadku, o którym mowa w ust. 8, jeżeli termin zapłaty wynagrodzenia jest dłuższy niż określony w ust. 2, zamawiający informuje o tym wykonawcę i wzywa go do doprowadzenia do zmiany tej umowy, pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej.

10. Przepisy ust. 1-9 stosuje się odpowiednio do zmian umowy o podwykonawstwo.

Art. 494. 1. W przypadku umów, których przedmiotem są roboty budowlane, zamawiający dokonuje bezpośredniej zapłaty wymagalnego wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, który zawarł zaakceptowaną przez zamawiającego umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub który zawarł przedłożoną zamawiającemu umowę o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi, w przypadku uchylenia się od obowiązku zapłaty odpowiednio przez wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę.

2. Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1, dotyczy wyłącznie należności powstałych po zaakceptowaniu przez zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub po przedłożeniu zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi.

3. Bezpośrednia zapłata obejmuje wyłącznie należne wynagrodzenie, bez odsetek, należnych podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy.

4. Zamawiający, przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty, jest obowiązany umożliwić wykonawcy zgłoszenie, pisemnie, uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1. Zamawiający informuje o terminie zgłaszania uwag, nie krótszym niż 7 dni od dnia doręczenia tej informacji. W uwagach nie można powoływać się na potrącenie roszczeń wykonawcy.

5. W przypadku zgłoszenia uwag, o których mowa w ust. 4, w terminie wskazanym przez zamawiającego, zamawiający może:

- 1) nie dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, jeżeli wykonawca wykaże niezasadność takiej zapłaty, albo

- 2) złożyć do depozytu sądowego kwotę potrzebną na pokrycie wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, w przypadku istnienia zasadniczej wątpliwości zamawiającego co do wysokości należnej zapłaty lub podmiotu, któremu płatność się należy, albo
- 3) dokonać bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, jeżeli podwykonawca lub dalszy podwykonawca wykaże zasadność takiej zapłaty.

6. W przypadku dokonania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1, zamawiający potrąca kwotę wypłaconego wynagrodzenia z wynagrodzenia należnego wykonawcy.

7. Konieczność wielokrotnego dokonywania bezpośredniej zapłaty podwykonawcy lub dalszemu podwykonawcy, o których mowa w ust. 1, lub konieczność dokonania bezpośrednich zapłat na sumę większą niż 5% wartości umowy może stanowić podstawę do odstąpienia od umowy.

8. Do solidarnej odpowiedzialności zamawiającego, wykonawcy, podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy z tytułu wykonanych robót budowlanych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r.–Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

DZIAŁ VIII

Organy właściwe w sprawach zamówień publicznych

Rozdział 1

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

Art. 495. 1. Centralnym organem administracji rządowej właściwym w sprawach zamówień publicznych jest Prezes Urzędu.

2. Nadzór nad Prezesem Urzędu sprawuje minister właściwy do spraw gospodarki.

3. W ramach nadzoru nad Prezesem Urzędu, minister właściwy do spraw gospodarki:

- 1) sprawuje kontrolę nad Prezesem Urzędu na zasadach i w trybie określonych w przepisach ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz. U. poz. 1092);
- 2) zatwierdza plan, o którym mowa w art. 498 pkt 19;

- 3) dokonuje oceny działalności Prezesa Urzędu na podstawie sprawozdania, o którym mowa w art. 498 pkt 21, w terminie do dnia 30 września każdego roku;
- 4) może żądać od Prezesa Urzędu informacji lub udostępnienia dokumentów związanych z realizacją jego zadań.

Art. 496. 1. Obsługę Prezesa Urzędu zapewnia Urząd.

2. Minister właściwy do spraw gospodarki, w drodze zarządzenia, nadaje statut Urzędu, w którym określa jego organizację, mając na względzie zapewnienie prawidłowej obsługi Prezesa Urzędu oraz Krajowej Izby Odwoławczej.

Art. 497. 1. Prezes Urzędu jest powoływany przez ministra właściwego do spraw gospodarki spośród osób wyłonionych w drodze otwartego i konkurencyjnego naboru.

2. Stanowisko Prezesa Urzędu może zajmować osoba, która:

- 1) posiada tytuł zawodowy magistra lub równorzędny;
- 2) jest obywatelem polskim;
- 3) korzysta z pełni praw publicznych;
- 4) nie była skazana prawomocnym wyrokiem za umyślne przestępstwo lub umyślne przestępstwo skarbowe;
- 5) posiada kompetencje kierownicze;
- 6) posiada co najmniej 6-letni staż pracy, w tym co najmniej 3-letni staż pracy na stanowisku kierowniczym;
- 7) posiada wiedzę i doświadczenie z zakresu zamówień publicznych.

3. Informację o naborze na stanowisko Prezesa Urzędu ogłasza się przez zamieszczenie ogłoszenia w miejscu powszechnie dostępnym w siedzibie Urzędu oraz w Biuletynie Informacji Publicznej, na stronie podmiotowej Urzędu, stronie podmiotowej urzędu obsługującego ministra właściwego do spraw gospodarki oraz stronie podmiotowej Kancelarii Prezesa Rady Ministrów. Ogłoszenie zawiera:

- 1) nazwę i adres Urzędu;
- 2) określenie stanowiska, na które jest prowadzony nabór;
- 3) wymagania związane ze stanowiskiem wynikające z przepisów prawa;
- 4) zakres zadań wykonywanych na stanowisku;
- 5) wskazanie wymaganych dokumentów;
- 6) termin i miejsce składania dokumentów;
- 7) informację o metodach i technikach naboru.

4. Termin, o którym mowa w ust. 3 pkt 6, nie może być krótszy niż 10 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Informacji Publicznej, na stronie podmiotowej urzędu obsługującego ministra właściwego do spraw gospodarki.

5. Nabór na stanowisko Prezesa Urzędu przeprowadza komisja kwalifikacyjna, powołana przez ministra właściwego do spraw gospodarki, licząca co najmniej 3 osoby, których wiedza i doświadczenie dają rękojmię wyłonienia najlepszych kandydatów. W toku naboru ocenia się doświadczenie zawodowe kandydata, wiedzę niezbędną do wykonywania zadań na stanowisku, na które jest przeprowadzany nabór, oraz kompetencje kierownicze.

6. Ocena wiedzy i kompetencji kierowniczych kandydata może być dokonana na zlecenie komisji kwalifikacyjnej przez osobę niebędącą członkiem zespołu, która posiada odpowiednie kwalifikacje do dokonania tej oceny.

7. Członek komisji kwalifikacyjnej oraz osoba, o której mowa w ust. 6, mają obowiązek zachowania w tajemnicy informacji dotyczących osób ubiegających się o stanowisko, uzyskanych w trakcie naboru.

8. W toku naboru komisja kwalifikacyjna wyłania nie więcej niż 3 kandydatów, których przedstawia ministrowi właściwemu do spraw gospodarki.

9. Z przeprowadzonego naboru komisja kwalifikacyjna sporządza protokół zawierający:

- 1) nazwę i adres Urzędu;
- 2) określenie stanowiska, na które był prowadzony nabór, oraz liczbę kandydatów;
- 3) imiona, nazwiska i adresy nie więcej niż 3 najlepszych kandydatów uszeregowanych według poziomu spełniania przez nich wymagań określonych w ogłoszeniu o naborze;
- 4) informację o zastosowanych metodach i technikach naboru;
- 5) uzasadnienie dokonanego wyboru albo powody niewyłonienia kandydata;
- 6) skład komisji kwalifikacyjnej.

10. Wynik naboru ogłasza się niezwłocznie przez umieszczenie informacji w Biuletynie Informacji Publicznej, na stronie podmiotowej Urzędu, stronie podmiotowej urzędu obsługującego ministra właściwego do spraw gospodarki oraz stronie podmiotowej Kancelarii Prezesa Rady Ministrów. Informacja o wyniku naboru zawiera:

- 1) nazwę i adres Urzędu;
- 2) określenie stanowiska, na które był prowadzony nabór;
- 3) imię i nazwisko wybranego kandydata oraz jego miejsce zamieszkania w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny albo informację o niewyłonieniu kandydata.

11. Umieszczenie w Biuletynie Informacji Publicznej, na stronie podmiotowej urzędu obsługującego ministra właściwego do spraw gospodarki, ogłoszenia o naborze oraz o wyniku tego naboru jest bezpłatne.

12. Prezes Urzędu jest odwoływany przez ministra właściwego do spraw gospodarki.

Art. 498. Prezes Urzędu:

- 1) czuwa nad przestrzeganiem zasad systemu zamówień publicznych, w szczególności dokonuje kontroli procesu udzielania zamówień w zakresie przewidzianym ustawą, oraz upowszechnia zasady etyki zawodowej osób wykonujących zadania w systemie zamówień publicznych;
- 2) podejmuje rozstrzygnięcia w indywidualnych sprawach przewidzianych ustawą;
- 3) prowadzi współpracę międzynarodową w sprawach związanych z zamówieniami publicznymi;
- 4) dokonuje analiz funkcjonowania systemu zamówień publicznych;
- 5) opracowuje projekty aktów normatywnych dotyczących zamówień publicznych;
- 6) dąży do zapewnienia jednolitego stosowania przepisów o zamówieniach, przy uwzględnieniu orzecznictwa sądów oraz trybunałów, w szczególności upowszechnia orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej, sądów, Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej oraz Trybunału Konstytucyjnego, dotyczące zamówień publicznych;
- 7) przygotowuje i upowszechnia przykładowe wzory umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów oraz innych dokumentów stosowanych przy udzielaniu zamówień;
- 8) przygotowuje, na podstawie orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej, i podaje do publicznej wiadomości przykładowe postanowienia umowne, które mogą być niezgodne z art. 462;
- 9) opracowuje system szkoleń z zakresu zamówień publicznych oraz programy szkoleń, a także organizuje oraz inspiruje takie szkolenia;
- 10) przygotowuje i upowszechnia przykładowe kryteria oceny merytorycznego poziomu szkoleń;
- 11) prowadzi konsultacje z zakresu zamówień publicznych, przy pomocy centrum telefonicznego lub środków komunikacji elektronicznej;
- 12) upowszechnia wiedzę o zamówieniach publicznych, w tym w zakresie informacji analitycznych dotyczących warunków udziału w postępowaniu, opisów przedmiotów zamówienia w podziałach na kategorie zamówień oraz kryteriów oceny ofert;

- 13) prowadzi działania związane z informatyzacją systemu zamówień publicznych;
- 14) wydaje w formie elektronicznej Biuletyn Zamówień Publicznych, w którym zamieszczane są ogłoszenia przewidziane ustawą;
- 15) zapewnia funkcjonowanie systemu środków ochrony prawnej oraz systemu ugodowego rozwiązywania sporów między zamawiającymi a wykonawcami;
- 16) prowadzi i ogłasza na stronie internetowej Urzędu listę organizacji uprawnionych do wnoszenia środków ochrony prawnej;
- 17) zgłasza kandydatów na Prezesa i wiceprezesów Krajowej Izby Odwoławczej;
- 18) zgłasza wniosek o powołanie rzecznika dyscyplinarnego Krajowej Izby Odwoławczej;
- 19) przedstawia ministrowi właściwemu do spraw gospodarki, do zatwierdzenia, w terminie do dnia 31 października każdego roku, plan sposobu wykonania zadań określonych w pkt 7 i 9, w kolejnym roku kalendarzowym;
- 20) przedstawia ministrowi właściwemu do spraw gospodarki, w terminie do dnia 31 marca każdego roku, sprawozdanie z działalności Krajowej Izby Odwoławczej, za poprzedni rok kalendarzowy, uwzględniające problemy wynikające z jej orzecznictwa;
- 21) opracowuje i przedstawia Radzie Ministrów, w terminie do dnia 31 lipca każdego roku, oraz właściwej komisji Sejmu, sprawozdanie z funkcjonowania systemu zamówień publicznych, w tym w zakresie realizacji zadania, o którym mowa w pkt 6 i 7, w poprzednim roku kalendarzowym, uwzględniając w nim analizę swojej działalności;
- 22) przekazuje Komisji Europejskiej, co trzy lata, sprawozdanie z monitorowania funkcjonowania systemu zamówień publicznych oraz sprawozdanie statystyczne dotyczące zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne;
- 23) przekazuje Komisji Europejskiej, co roku, do dnia 31 marca, wyroki Krajowej Izby Odwoławczej z poprzedniego roku kalendarzowego, dotyczące odwołań w sprawie postępowań o udzielenie zamówienia, w których nie orzeczono unieważnienia umowy ze względu na ważny interes publiczny, o którym mowa w art. 583 ust. 1 pkt 2 lit. c, wraz z ich uzasadnieniem;
- 24) rozstrzyga spory interpretacyjne między organami kontroli zamówień publicznych, na wniosek organu kontroli;
- 25) zatwierdza listy kontrolne z procesu udzielania zamówień publicznych opracowywane przez organy kontroli.

Art. 499. 1. O wpis na listę, o której mowa w art. 498 pkt 16, mogą ubiegać się podmioty działające na podstawie przepisów dotyczących:

- 1) izb gospodarczych;
- 2) rzemiosła;
- 3) samorządu zawodowego niektórych przedsiębiorców;
- 4) organizacji pracodawców;
- 5) samorządów zawodowych architektów oraz inżynierów budownictwa.

2. Wpisu na listę, odmowy wpisu lub skreślenia z listy dokonuje Prezes Urzędu w drodze decyzji administracyjnej. Przepisy ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r.– Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 oraz z 2019 r. poz. 60) stosuje się.

Art. 500. 1. Prezes Urzędu dążąc do zapewnienia jednolitego stosowania przepisów ustawy przez zamawiających, w szczególności wydaje, z urzędu lub na wniosek, opinie, w których przedstawia interpretację przepisów ustawy budzących poważne wątpliwości lub wywołujących rozbieżności w orzecznictwie, przy uwzględnieniu orzecznictwa Sądu Najwyższego, Trybunału Konstytucyjnego, Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej, sądów oraz Krajowej Izby Odwoławczej.

2. Wniosek o wydanie opinii, o której mowa w ust. 1, zawiera uzasadnienie, w którym w szczególności:

- 1) przedstawia się istotę zagadnienia prawnego oraz wskazuje przepisy ustawy wymagające wydania opinii;
- 2) uzasadnia się potrzebę wydania opinii.

3. Prezes Urzędu pozostawia wniosek o wydanie opinii, o której mowa w ust. 1, bez rozpatrzenia, jeżeli nie są spełnione warunki, o których mowa w ust. 1 i 2.

4. Opinia, o której mowa w ust. 1, zawiera w szczególności:

- 1) opis zagadnienia prawnego, w związku z którym jest dokonywana interpretacja przepisów ustawy;
- 2) interpretację przepisów ustawy wraz z uzasadnieniem prawnym.

5. Prezes Urzędu zamieszcza opinie, o których mowa w ust. 1, wydane z urzędu, na stronie internetowej Urzędu.

Art. 501. 1. Prezes Urzędu wykonuje zadania wynikające z ustawy przy pomocy nie więcej niż dwóch wiceprezesów Urzędu.

2. Wiceprezesa Urzędu powołuje minister właściwy do spraw gospodarki, spośród osób wyłonionych w drodze otwartego i konkurencyjnego naboru, na wniosek Prezesa Urzędu.

Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje wiceprezesa Urzędu na wniosek Prezesa Urzędu.

3. Stanowisko wiceprezesa Urzędu może zajmować osoba, która spełnia wymagania określone w art. 497 ust. 2.

4. Komisję kwalifikacyjną przeprowadzającą nabór na stanowisko wiceprezesa Urzędu powołuje Prezes Urzędu.

5. Do przeprowadzania naboru na stanowisko wiceprezesa Urzędu stosuje się art. 497 ust. 3, 4, 6, 7 i 9-11. Przepisy art. 497 ust. 5 i 8 stosuje się odpowiednio.

Rozdział 2

Krajowa Izba Odwoławcza

Oddział 1

Zadania i ustrój Krajowej Izby Odwoławczej

Art. 502. 1. Krajowa Izba Odwoławcza, zwana dalej „Izbą”, jest organem właściwym do rozpoznawania:

- 1) odwołań na czynności zamawiającego, podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia, konkursie, systemie kwalifikowania wykonawców, lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, w szczególności na projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 2) wniosków o rozstrzygnięcie sporu wynikającego z udzielonego, na podstawie umowy w sprawie zamówienia publicznego lub umowy ramowej, jeżeli:
 - a) zamówienie publiczne jest finansowane z udziałem środków Unii Europejskiej lub szacunkowa wartość zamówienia została ustalona jako równa lub przekraczająca w złotych równowartość kwoty 10 000 000 euro dla dostaw lub usług oraz 20 000 000 euro dla robót budowlanych, oraz
 - b) wartość przedmiotu sporu przewyższa 1 000 000 złotych.

2. Do zadań Izby należy również podejmowanie uchwał zawierających opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli uprzedniej oraz kontroli doraźnej.

Art. 503. 1. Izba dzieli się na wydziały:

- 1) Izbę Odwoławczą, właściwą w sprawach, o których mowa w art. 502 ust. 1 pkt 1, oraz do podejmowania uchwał, o których mowa w art. 502 ust. 2, oraz
- 2) Izbę Koncyliacyjną, właściwą w sprawach, o których mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2.
2. Obsługę organizacyjno-techniczną oraz księgową Izby zapewnia Urząd.

Art. 504. 1. W skład Izby wchodzi nie więcej niż 100 członków, powoływanych i odwoływanych przez ministra właściwego do spraw gospodarki spośród osób spełniających wymagania, o których mowa w ust. 2, i które uzyskały najlepsze wyniki w postępowaniu kwalifikacyjnym.

2. Członkiem Izby może być osoba, która:

- 1) jest obywatelem polskim;
- 2) posiada wyższe wykształcenie prawnicze;
- 3) ukończyła aplikację sądową i złożyła egzamin sędziowski lub ukończyła aplikację prokuratorską i złożyła egzamin prokuratorski lub posiada tytuł adwokata, radcy prawnego lub notariusza;
- 4) wyróżnia się wiedzą z zakresu zamówień publicznych i posiada minimum pięcioletnie doświadczenie zawodowe w tym zakresie;
- 5) posiada pełną zdolność do czynności prawnych;
- 6) korzysta z pełni praw publicznych;
- 7) ma nieposzlakowaną opinię;
- 8) nie była prawomocnie skazana za przestępstwo umyślne lub umyślne przestępstwo skarbowe;
- 9) ukończyła 29 lat;
- 10) posiada poświadczenie bezpieczeństwa upoważniające do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „poufne” lub wyższej, lub złożyła oświadczenie o wyrażeniu zgody na przeprowadzenie postępowania sprawdzającego, o którym mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1 lub 2 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych, w zależności od klauzuli nadanej informacjom, o dostęp do których ubiega się członek Izby, lub funkcji, którą ma pełnić.

3. Przed podjęciem obowiązków członek Izby jest obowiązany złożyć przed ministrem właściwym do spraw gospodarki ślubowanie według następującej roty: „Ślubuję uroczyście wypełniać obowiązki członka Izby, orzekać bezstronnie, zgodnie z przepisami prawa, a w postępowaniu kierować się zasadami godności i uczciwości”. Składający ślubowanie może na

końcu dodać: „Tak mi dopomóż Bóg”. Złożenie ślubowania członek Izby potwierdza podpisem pod jego treścią.

Art. 505. 1. Członek Izby w zakresie wykonywania czynności określonych ustawą korzysta z ochrony prawnej przysługującej funkcjonariuszowi publicznemu.

2. Członek Izby przy orzekaniu oraz przy rozpoznawaniu wniosków, o których mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2, jest niezawisły i związany wyłącznie przepisami obowiązującego prawa.

Art. 506. 1. Członkostwa w Izbie nie można łączyć z:

- 1) mandatem posła lub senatora;
- 2) mandatem radnego, mandatem wójta (burmistrza, prezydenta miasta) oraz z członkostwem w zarządzie powiatu lub województwa;
- 3) członkostwem w kolegium regionalnej izby obrachunkowej oraz samorządowym kolegium odwoławczym;
- 4) przynależnością do partii politycznej lub prowadzeniem działalności politycznej.

2. Członek Izby nie może:

- 1) bez zgody Prezesa Izby, podejmować dodatkowych zajęć zarobkowych, z wyjątkiem zatrudnienia na stanowisku dydaktycznym, naukowo-dydaktycznym lub naukowym, w łącznym wymiarze nieprzekraczającym pełnego wymiaru czasu pracy pracowników zatrudnionych na tych stanowiskach;
- 2) prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności;
- 3) być członkiem zarządu, rady nadzorczej lub komisji rewizyjnej ani pełnomocnikiem spółek handlowych;
- 4) być członkiem zarządu fundacji prowadzącej działalność gospodarczą;
- 5) posiadać w spółkach handlowych więcej niż 10% akcji lub udziały przedstawiające więcej niż 10% kapitału zakładowego - w każdej z tych spółek.

3. Zajęcia dodatkowe podejmowane przez członka Izby nie mogą być sprzeczne z pełnieniem obowiązków członka Izby oraz nie mogą osłabiać zaufania do jego bezstronności lub godzić w powagę pełnionej funkcji.

4. Członek Izby składa Prezesowi Urzędu co roku, do dnia 31 marca, oświadczenie:

- 1) czy toczą się przeciwko niemu postępowania karne, wraz z informacją dotyczącą przedmiotu postępowania;

- 2) o stanie majątkowym według stanu na dzień 31 grudnia roku poprzedniego, stosując odpowiednio formularz, którego wzór jest określony w przepisach o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Art. 507. 1. Członków Izby wyłania się w drodze postępowania kwalifikacyjnego, które składa się z:

- 1) egzaminu pisemnego z teoretycznej i praktycznej znajomości przepisów związanych z udzielaniem zamówień publicznych oraz prawa cywilnego;
- 2) rozmowy kwalifikacyjnej.

2. Postępowanie kwalifikacyjne ogłasza minister właściwy do spraw gospodarki, na wniosek Prezesa Urzędu.

3. Ogłoszenie, o którym mowa w ust. 2, zamieszcza się w Biuletynie Informacji Publicznej, na stronie podmiotowej Urzędu, stronie podmiotowej urzędu obsługującego ministra właściwego do spraw gospodarki oraz stronie podmiotowej Kancelarii Prezesa Rady Ministrów, a także w prasie o zasięgu ogólnopolskim.

4. Ogłoszenie zawiera:

- 1) informację o liczbie osób, które mogą zostać powołane w skład Izby w danym postępowaniu kwalifikacyjnym;
- 2) określenie terminu i miejsca przyjmowania zgłoszeń;
- 3) wykaz dokumentów dołączanych do zgłoszenia;
- 4) określenie terminu przeprowadzenia postępowania kwalifikacyjnego;
- 5) informację o niezbędnej do uzyskania minimalnej liczbie punktów.

5. Termin, o którym mowa w ust. 4 pkt 2, nie może być krótszy niż 30 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia.

6. Do przeprowadzenia postępowania kwalifikacyjnego, minister właściwy do spraw gospodarki powołuje komisję kwalifikacyjną spośród osób wskazanych przez Prezesa Urzędu. Członkiem komisji może być wyłącznie osoba, której wiedza i doświadczenie w zakresie przepisów związanych z udzielaniem zamówień publicznych lub w zakresie prawa cywilnego, oraz jej autorytet daje rękojmię prawidłowego i bezstronnego przebiegu postępowania kwalifikacyjnego.

7. Jeżeli w postępowaniu kwalifikacyjnym minimalną liczbę punktów uzyska mniejsza liczba osób, niż wynika to z limitu określonego na podstawie ust. 4 pkt 1, minister właściwy do spraw gospodarki ogłasza uzupełniające postępowanie kwalifikacyjne na członka Izby, nie

później niż w terminie 30 dni od dnia zakończenia postępowania kwalifikacyjnego. Do uzupełniającego postępowania kwalifikacyjnego przepisy ust. 1-6 stosuje się.

8. Prezes Rady Ministrów określi, w drodze rozporządzenia:

- 1) tryb i sposób przeprowadzania postępowania kwalifikacyjnego oraz uzupełniającego postępowania kwalifikacyjnego,
- 2) dokumenty dołączane do zgłoszenia na członka Izby,
- 3) zakres zagadnień, w oparciu o które przeprowadzane jest postępowanie kwalifikacyjne,
- 4) liczbę osób wchodzących w skład komisji kwalifikacyjnej, tryb i sposób jej powoływania, szczegółowe wymagania wobec komisji kwalifikacyjnej członków oraz organizację jej pracy

– kierując się potrzebą zapewnienia prawidłowego i sprawnego przeprowadzenia postępowania kwalifikacyjnego oraz potrzebą zapewnienia efektywnej i bezstronnej pracy komisji kwalifikacyjnej, a także mając na względzie potrzeby obiektywnego sprawdzenia teoretycznego i praktycznego przygotowania kandydatów na członka Izby, które będzie zapewniało prawidłowe i sprawne przeprowadzanie postępowań odwoławczych i postępowań koncyliacyjnych, oraz biorąc pod uwagę okoliczność, że potwierdzeniem spełniania warunków, o których mowa w art. 504 ust. 2, mogą być dokumenty zawierające informacje podlegające ochronie danych osobowych, w szczególności informacja z Krajowego Rejestru Karnego.

Art. 508. 1. Członkostwo w Izbie wygasa z powodu śmierci albo odwołania.

2. Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje członka Izby w przypadku:

- 1) utraty obywatelstwa polskiego;
- 2) utraty albo ograniczenia zdolności do czynności prawnych;
- 3) utraty praw publicznych;
- 4) utraty autorytetu dającego rękojmię prawidłowego wykonywania obowiązków członka Izby;
- 5) prawomocnego skazania za przestępstwo umyślne lub umyślne przestępstwo skarbowe;
- 6) upływu 6 miesięcy zawieszenia, o którym mowa w art. 516;
- 7) orzeczenia kary dyscyplinarnej wykluczenia ze składu Izby;
- 8) niezłożenia w terminie jednego z oświadczeń, o których mowa w art. 506 ust. 4;
- 9) odmowy wydania albo cofnięcia mu poświadczenia bezpieczeństwa, o którym mowa w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych;
- 10) odmowy złożenia ślubowania;

- 11) nieobjęcia stanowiska w terminie określonym w akcie powołania;
- 12) złożenia przez członka Izby wniosku o odwołanie.

3. W skład Izby, w miejsce członka Izby odwołanego na podstawie ust. 2 pkt 10-11, można powołać kolejną osobę, która uzyskała minimalną liczbę punktów, a nie została powołana w skład Izby w wyniku postępowania kwalifikacyjnego albo uzupełniającego postępowania kwalifikacyjnego, o ile postępowanie to zakończyło się nie wcześniej niż na rok przed dniem odwołania.

Art. 509. 1. Organami Izby są:

- 1) Prezes Izby;
- 2) zgromadzenie ogólne Izby, które tworzą członkowie Izby.

2. Prezes Izby kieruje pracami Izby, a w szczególności:

- 1) reprezentuje Izbę na zewnątrz;
- 2) przewodniczy zgromadzeniu ogólnemu Izby;
- 3) ustala terminy posiedzeń składów orzekających, a także zarządza łączne rozpoznanie odwołań, oraz ustala terminy posiedzeń składów koncyliacyjnych;
- 4) wyznacza skład orzekający do rozpoznania odwołania, w tym jego przewodniczącego, oraz skład koncyliacyjny, w tym jego przewodniczącego;
- 5) dokonuje analizy projektów ugód i ugód zawartych przed Izbą Koncyliacyjną;
- 6) czuwa nad sprawnością pracy Izby;
- 7) dokonuje analizy orzecznictwa Izby, sądów, Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej oraz Trybunału Konstytucyjnego, dotyczącego zamówień publicznych;
- 8) składa Prezesowi Urzędu, po przyjęciu przez zgromadzenie ogólne Izby, roczną informację o działaniu Izby, uwzględniającą problemy wynikające z orzecznictwa.

3. Prezes Izby wykonuje zadania przy pomocy dwóch wiceprezesów Izby. Prezesa Izby zastępuje wskazany przez niego wiceprezes Izby.

4. Do zadań zgromadzenia ogólnego Izby należy:

- 1) przygotowywanie i przyjmowanie rocznej informacji o działalności Izby, uwzględniającej problemy wynikające z orzecznictwa;
- 2) wyznaczanie składu sądu dyscyplinarnego;
- 3) rozpatrywanie odwołania od orzeczenia sądu dyscyplinarnego;
- 4) rozpatrywanie albo opiniowanie innych spraw przedłożonych przez Prezesa Izby lub zgłoszonych przez członków zgromadzenia ogólnego Izby.

Art. 510. 1. Prezesa Izby i wiceprezesów Izby powołuje, na wniosek Prezesa Urzędu, minister właściwy do spraw gospodarki na trzyletnią kadencję.

2. Prezes Izby i wiceprezesi Izby są powoływani spośród członków Izby, którzy posiadają poświadczenie bezpieczeństwa upoważniające do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „ściśle tajne” lub złożyli oświadczenie o wyrażeniu zgody na przeprowadzenie postępowania sprawdzającego, o którym mowa w art. 22 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych.

3. Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje Prezesa Izby w przypadku gdy odmówiono mu wydania albo cofnięto mu poświadczenie bezpieczeństwa, o którym mowa w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych. Przepis, o którym mowa w zdaniu pierwszym, stosuje się do wiceprezesów Izby.

4. Do odwołania Prezesa Izby i wiceprezesów Izby przed upływem kadencji stosuje się art. 508 ust. 2.

Art. 511. 1. Zgromadzenie ogólne Izby zwołuje Prezes Izby co najmniej dwa razy w roku, a także na pisemny wniosek co najmniej połowy członków Izby albo przewodniczącego sądu dyscyplinarnego, w terminie 14 dni od dnia jego złożenia.

2. Uchwały zgromadzenia ogólnego Izby zapadają większością głosów w obecności co najmniej połowy składu Izby. W przypadku równej liczby głosów rozstrzyga głos Prezesa Izby.

Art. 512. Prezes Izby określa, w drodze zarządzenia, wewnętrzny regulamin organizacji pracy Izby oraz zadania wiceprezesów Izby, mając na uwadze potrzebę zapewnienia sprawnego i rzetelnego wykonywania zadań powierzonych Izbie, w tym zadań powierzonych Izbie Odwoławczej oraz Izbie Koncyliacyjnej.

Art. 513. 1. Nawiązanie stosunku pracy z członkiem Izby następuje na podstawie powołania, w terminie określonym w akcie powołania. Czynności w sprawach z zakresu prawa pracy dotyczące członka Izby wykonuje Prezes Izby.

2. W sprawach nieuregulowanych w ustawie, dotyczących stosunku pracy członka Izby, odpowiednio stosuje się przepisy ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 917, z późn. zm.¹⁴⁾).

¹⁴⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2018 r. poz. 1000, 1076, 1608, 1629, 2215, 2244, 2245, 2377 i 2432.

Art. 514. 1. Podstawę ustalenia wynagrodzenia zasadniczego Prezesa Izby, wiceprezesów Izby oraz pozostałych członków Izby stanowi wielokrotność kwoty bazowej ustalonej w ustawie budżetowej na dany rok, na podstawie art. 9 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 grudnia 1999 r. o kształtowaniu wynagrodzeń w państwowej sferze budżetowej oraz o zmianie niektórych ustaw (Dz. U. z 2018 r. poz. 373, 730 i 912) dla pracowników państwowej sfery budżetowej, o których mowa w art. 5 pkt 1 lit. a tej ustawy.

2. Członkowi Izby przysługuje dodatek za wieloletnią pracę wynoszący, począwszy od szóstego roku pracy, 5% miesięcznego wynagrodzenia zasadniczego i wzrastający po każdym roku pracy o 1%, aż do osiągnięcia 20% miesięcznego wynagrodzenia zasadniczego.

3. Członkowi Izby przysługuje nagroda jubileuszowa w wysokości:

- 1) 75% wynagrodzenia miesięcznego - po 20 latach pracy;
- 2) 100% wynagrodzenia miesięcznego - po 25 latach pracy;
- 3) 150% wynagrodzenia miesięcznego - po 30 latach pracy;
- 4) 200% wynagrodzenia miesięcznego - po 35 latach pracy;
- 5) 300% wynagrodzenia miesięcznego - po 40 latach pracy;
- 6) 350% wynagrodzenia miesięcznego - po 45 latach pracy.

4. Do okresu pracy uprawniającego do nagrody jubileuszowej wlicza się wszystkie poprzednie zakończone okresy zatrudnienia oraz inne okresy, jeżeli z mocy odrębnych przepisów podlegają one wliczeniu do okresu pracy, od którego zależą uprawnienia pracownicze. Do obliczania i wypłacania nagrody jubileuszowej stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące nagród jubileuszowych, o których mowa w przepisach o pracownikach urzędów państwowych.

5. Prezes Rady Ministrów określi, w drodze rozporządzenia, wielokrotność kwoty bazowej, o której mowa w ust. 1, mając na względzie funkcję pełnioną przez członka Izby, a także to, że wielokrotność nie może być mniejsza niż 4,5.

Art. 515. 1. Członek Izby podlega odpowiedzialności dyscyplinarnej za naruszenie swoich obowiązków i uchybienie godności zawodowej.

2. Karami dyscyplinarnymi są:

- 1) upomnienie;
- 2) usunięcie z zajmowanej funkcji;
- 3) wykluczenie ze składu Izby.

3. Orzeczenie kary, o której mowa w ust. 2 pkt 2, oznacza niemożność sprawowania przez 3 lata funkcji Prezesa Izby, wiceprezesów Izby, rzecznika dyscyplinarnego oraz członka sądu dyscyplinarnego.

4. W sprawach dyscyplinarnych członków Izby orzekają:

- 1) w pierwszej instancji - sąd dyscyplinarny w składzie pięciu członków Izby, powoływany przez zgromadzenie ogólne Izby spośród członków Izby;
- 2) w drugiej instancji - zgromadzenie ogólne Izby.

5. Oskarżycielem przed sądem dyscyplinarnym jest rzecznik dyscyplinarny.

6. Rzecznika dyscyplinarnego powołuje spośród członków Izby na trzyletnią kadencję minister właściwy do spraw gospodarki na wniosek Prezesa Izby. Rzecznik dyscyplinarny może być w każdym czasie odwołany i pełni swoje obowiązki do czasu powołania nowego rzecznika dyscyplinarnego.

7. Od orzeczenia dyscyplinarnego wydanego w drugiej instancji przysługuje odwołanie do sądu apelacyjnego - sądu pracy i ubezpieczeń społecznych, właściwego ze względu na siedzibę Urzędu, w terminie 14 dni od dnia doręczenia orzeczenia wraz z uzasadnieniem. Od orzeczenia sądu apelacyjnego nie przysługuje skarga kasacyjna.

8. Tryb przeprowadzenia postępowania dyscyplinarnego oraz tryb wyboru składu orzekającego sądu dyscyplinarnego określa regulamin uchwalony przez zgromadzenie ogólne Izby.

Art. 516. 1. Minister właściwy do spraw gospodarki zawiesza członka Izby w jego prawach i obowiązkach w przypadku przedstawienia mu zarzutu popełnienia umyślnego przestępstwa lub umyślnego przestępstwa skarbowego.

2. Okres zawieszenia, o którym mowa w ust. 1, trwa do czasu zakończenia postępowania karnego, nie dłużej jednak niż przez 6 miesięcy.

3. W okresie zawieszenia członek Izby zachowuje prawo do połowy wynagrodzenia.

Oddział 2

Zasady działania Krajowej Izby Odwoławczej

Art. 517. 1. Izba rozpoznaje odwołanie w:

- 1) składzie trzyosobowym, w przypadku zamówień równych lub większych niż progi unijne,
- 2) w składzie jednoosobowych, w przypadku zamówień mniejszych niż progi unijne

– zwanym dalej „składem orzekającym”, chyba że ustawa stanowi inaczej.

2. Prezes Izby może zarządzić rozpoznanie odwołania w składzie jednoosobowym, w przypadku zamówień równych lub większych niż progi unijne, albo trzyosobowym, w przypadku zamówień mniejszych niż progi unijne, jeżeli uzna to za wskazane ze względu na stopień zawiłości sprawy.

3. Uchwały zawierające opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli doraźnej albo kontroli poprzedniej Izba podejmuje w składzie trzyosobowym.

Art. 518. 1. Izba rozpoznaje wniosek, o którym mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2, w składzie trzyosobowym, zwanym dalej „składem koncyliacyjnym”, chyba że ustawa stanowi inaczej.

2. Prezes Izby może zarządzić rozpoznanie wniosku, o którym mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2, w składzie jednoosobowym, jeżeli sprawa nie jest zawiła lub nie ma precedensowego charakteru.

Art. 519. 1. Prezes Izby przydziela sprawy i wyznacza skład orzekający oraz skład koncyliacyjny.

2. Przydział spraw następuje z alfabetycznej listy:

- 1) członków Izby orzekających w Izbie Odwoławczej, według kolejności wpływu odwołań, jawnej dla stron postępowania odwoławczego;
- 2) członków Izby rozpoznających wnioski, o których mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2, w Izbie Koncyliacyjnej, według kolejności wpływu wniosków, jawnej dla stron postępowania koncyliacyjnego.

3. Odstępstwo od kolejności, o której mowa w ust. 2, jest dopuszczalne z powodu choroby członka Izby lub z innej ważnej przyczyny, co należy zaznaczyć w zarządzeniu o wyznaczeniu posiedzenia odpowiednio składu orzekającego albo składu koncyliacyjnego.

4. Zmiana wyznaczonego składu orzekającego oraz składu koncyliacyjnego może nastąpić z przyczyn, o których mowa w ust. 3.

5. O okolicznościach, o których mowa w ust. 3, członek składu orzekającego oraz członek składu koncyliacyjnego zawiadamia pisemnie Prezesa Izby.

6. Przepisy ust. 1-5 stosuje się odpowiednio do składu biorącego udział w podjęciu uchwały, o której mowa w art. 517 ust. 3.

Art. 520. Prezes Izby wskazuje, spośród wyznaczonych członków składu:

- 1) przewodniczącego składu orzekającego;
- 2) przewodniczącego składu koncyliacyjnego;

- 3) przewodniczącego składu biorącego udział w podjęciu uchwały, o której mowa w art. 517 ust. 3.

Art. 521. 1. Członek składu orzekającego lub strona zawiadamia pisemnie Prezesa Izby o okolicznościach uzasadniających wyłączenie wyznaczonego członka, w szczególności gdy zachodzą okoliczności faktyczne lub prawne, które mogą budzić uzasadnione wątpliwości co do jego bezstronności.

2. O wyłączeniu członka składu orzekającego albo odmowie jego wyłączenia rozstrzyga Prezes Izby w drodze postanowienia, na które nie przysługuje zażalenie.

3. Jeżeli okoliczności, o których mowa w ust. 1, dotyczą Prezesa Izby, o jego wyłączeniu albo odmowie wyłączenia rozstrzyga minister właściwy do spraw gospodarki.

4. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 i 3, Prezes Izby wyznacza do składu orzekającego innego członka Izby według kolejności z alfabetycznej listy członków Izby orzekających w Izbie Odwoławczej.

5. Przepisy ust. 1-4 stosuje się odpowiednio do członka składu concyliacyjnego oraz członka składu biorącego udział w podjęciu uchwały, o której mowa w art. 517 ust. 3.

Rozdział 3

Komitet do spraw Kontroli w Zamówieniach Publicznych

Art. 522. Komitet do spraw Kontroli w Zamówieniach Publicznych, zwany dalej „Komitetem”, jest organem doradczym ministra właściwego do spraw gospodarki, właściwym do spraw:

- 1) monitorowania i analizy działalności organów administracji publicznej, do których zadań należy kontrola prawidłowości udzielania zamówień publicznych, zwanych dalej „organami kontroli”;
- 2) organizowania współpracy organów kontroli w zakresie prowadzonych kontroli, o których mowa w pkt 1.

Art. 523. Do zadań Komitetu należy:

- 1) dokonywanie analizy przypadków, w których działania organów kontroli ujawniły nieprawidłowości w przestrzeganiu przepisów o zamówieniach publicznych, a także rozbieżności w stosowaniu lub rozumieniu tych przepisów, oraz przygotowywanie wniosków z tej analizy;

- 2) proponowanie działań, w tym działań zapobiegawczych, odpowiadających wnioskowi z analizy, o której mowa w pkt 1;
- 3) występowanie do Prezesa Urzędu o przeprowadzanie szkolenia dla instytucji kontrolnych, wydanie opinii lub podjęcie innych działań zmierzających do zapewnienia prawidłowego i jednolitego rozumienia przepisów o zamówieniach publicznych;
- 4) proponowanie rozwiązań w zakresie zmiany w systemie kontroli zamówień publicznych, w tym w polityce zakupowej państwa;
- 5) proponowanie, na wniosek organu właściwego do spraw kontroli, treści stanowiska w zakresie zastrzeżeń zgłaszanych przez Komisję Europejską w odniesieniu do stosowania przepisów o zamówieniach publicznych;
- 6) propagowanie dobrych praktyk w zakresie standardów kontroli zamówień publicznych;
- 7) współpraca w sprawach związanych z rozwojem systemu kontroli zamówień publicznych z innymi państwami, organizacjami oraz instytucjami międzynarodowymi i zagranicznymi.

Art. 524. 1. W skład Komitetu wchodzi:

- 1) przewodniczący Komitetu – wyznaczony przez ministra właściwego do spraw gospodarki, spośród pracowników urzędu obsługującego tego ministra;
- 2) pozostali członkowie – po jednym przedstawicielu wyznaczonym przez:
 - a) Prezesa Urzędu;
 - b) Prezesa Izby;
 - c) Prezesa Najwyższej Izby Kontroli;
 - d) Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów;
 - e) Krajową Radę Regionalnych Izb Obrachunkowych;
 - f) ministra właściwego do spraw rozwoju regionalnego, odpowiadającego za koordynację programów operacyjnych w rozumieniu przepisów dotyczących realizacji programów w zakresie polityki spójności;
 - g) instytucję audytową w rozumieniu przepisów dotyczących realizacji programów w zakresie polityki spójności.

2. W pracach Komitetu mogą uczestniczyć przedstawiciele organów administracji rządowej, zaproszeni przez przewodniczącego Komitetu z własnej inicjatywy lub na wniosek członka Komitetu.

3. W posiedzeniach Komitetu mogą również uczestniczyć z głosem doradczym osoby posiadające odpowiednią wiedzę lub doświadczenie w zakresie zagadnień objętych zadaniami

Komitetu, zaproszone przez przewodniczącego Komitetu z własnej inicjatywy lub na wniosek członka Komitetu.

Art. 525. 1. Przewodniczący Komitetu kieruje pracami Komitetu.

2. Przewodniczący Komitetu może, z własnej inicjatywy lub na wniosek członka Komitetu, tworzyć zespoły robocze, określając ich skład, zakres zadań oraz tryb i harmonogram prac.

Art. 526. 1. Komitet podejmuje rozstrzygnięcia w drodze uchwał, na posiedzeniach.

2. Uchwały Komitetu podejmowane są w głosowaniu jawnym, większością 2/3 głosów, w obecności co najmniej połowy członków Komitetu. W przypadku równej liczby głosów rozstrzyga głos przewodniczącego Komitetu.

3. Uchwały w imieniu Komitetu podpisuje przewodniczący Komitetu.

4. Projekty uchwał Komitetu mogą być poddane pod głosowanie w trybie obiegowym.

5. Osobom zaproszonym do udziału w posiedzeniu Komitetu, o których mowa w art. 524 ust. 2 i 3, nie przysługuje prawo głosowania nad uchwałami.

Art. 527. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze zarządzenia, regulamin pracy Komitetu.

Art. 528. 1. Obsługę Komitetu zapewnia urząd obsługujący ministra właściwego do spraw gospodarki.

2. Koszty obsługi Komitetu są pokrywane z budżetu państwa z części, której dysponentem jest minister właściwy do spraw gospodarki.

Art. 529. Przewodniczący Komitetu przedkłada ministrowi właściwemu do spraw gospodarki, w terminie do dnia 30 czerwca każdego roku, informację ze swojej działalności za poprzedni rok kalendarzowy.

Rozdział 4

Rada Zamówień Publicznych

Art. 530. 1. Przy Prezesie Urzędu działa Rada Zamówień Publicznych, zwana dalej „Radą”, która jest jego organem opiniodawczo-doradczym.

2. Do zadań Rada należy:

- 1) wyrażanie opinii w szczególnie istotnych sprawach systemu zamówień publicznych, przedstawionych jej przez Prezesa Urzędu;
- 2) opiniowanie projektów aktów normatywnych dotyczących zamówień publicznych, przedstawionych jej przez Prezesa Urzędu;
- 3) opiniowanie sprawozdania z funkcjonowania systemu zamówień publicznych, o którym mowa w art. 498 pkt 21;
- 4) ustalanie zasad etyki zawodowej osób wykonujących określone w ustawie zadania w systemie zamówień publicznych;
- 5) wykonywanie innych zadań zleconych przez Prezesa Urzędu.

Art. 531. 1. W skład Rady wchodzi od 10 do 15 członków powoływanych przez ministra właściwego do spraw gospodarki.

2. Do zgłaszania kandydatów na członków Rady są uprawnieni:

- 1) Prezes Urzędu;
- 2) inne organy administracji rządowej;
- 3) Komisja Wspólna Rządu i Samorządu Terytorialnego;
- 4) Rada Dialogu Społecznego.

3. Minister właściwy do spraw gospodarki powołuje członków Rady spośród osób, które:

- 1) są obywatelami polskimi;
- 2) korzystają z pełni praw publicznych;
- 3) nie były karane za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia, przestępstwo przekupstwa lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowej;
- 4) posiadają wiedzę i autorytet dające rękojmię prawidłowej realizacji zadań Rady.

4. Minister właściwy do spraw gospodarki powołuje spośród osób, o których mowa w ust. 1, przewodniczącego Rady. Rada wybiera wiceprzewodniczącego Rady ze swojego grona.

5. Członkom Rady przysługuje wynagrodzenie za udział w pracach Rady.

6. Prezes Urzędu określi, w drodze zarządzenia, regulamin pracy Rady.

Art. 532. 1. Rada ulega rozwiązaniu wraz z odwołaniem Prezesa Urzędu.

2. Członkostwo w Radzie wygasa w przypadku określonym w ust. 1, a także w przypadku śmierci członka Rady, jego odwołania albo rezygnacji.

3. Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje członka Rady, jeżeli przestał on odpowiadać jednemu z warunków określonych w art. 531 ust. 3, a na wniosek Prezesa Urzędu, w razie:

- 1) niewykonywania obowiązków członka Rady;
- 2) utraty autorytetu dającego rękojmię prawidłowej realizacji zadań Rady;
- 3) utraty zdolności do pełnienia obowiązków na skutek długotrwałej choroby, trwającej co najmniej 6 miesięcy.

Art. 533. 1. Obsługę prac Rady zapewnia Urząd.

2. Koszty obsługi Rady są pokrywane z budżetu państwa z części, której dysponentem jest Prezes Urzędu.

3. Minister właściwy do spraw gospodarki określi, w drodze rozporządzenia, wysokość wynagrodzenia przewodniczącego, wiceprzewodniczącego i pozostałych członków Rady, mając na względzie pełnioną funkcję oraz zakres obowiązków przewodniczącego, wiceprzewodniczącego i pozostałych członków Rady.

DZIAŁ IX

Środki ochrony prawnej

Rozdział 1

Przepisy wspólne

Art. 534. 1. Środki ochrony prawnej określone w niniejszym dziale przysługują wykonawcy, uczestnikowi konkursu oraz innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia lub nagrody w konkursie oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów niniejszej ustawy.

2. Środki ochrony prawnej wobec ogłoszenia wszczynającego postępowanie lub konkurs oraz dokumentów zamówienia przysługują również organizacjom wpisanym na listę, o której mowa w art. 498 pkt 16, oraz Rzecznikowi Małych i Średnich Przedsiębiorców.

Rozdział 2

Postępowanie odwoławcze

Oddział 1

Przepisy ogólne

Art. 535. Pełnomocnik jest obowiązany, przy pierwszej czynności przed Prezesem Izby lub przed Izbą, dołączyć do akt sprawy pełnomocnictwo z podpisem mocodawcy lub wierzytelny odpis pełnomocnictwa wraz z odpisem dla stron i uczestników postępowania. Adwokat i radca prawny mogą sami uwierzytelnić odpis udzielonego im pełnomocnictwa oraz odpisy innych dokumentów wykazujących ich umocowanie.

Art. 536. Pisma składane w toku postępowania odwoławczego przez strony oraz uczestników postępowania odwoławczego wnosi się z odpisami dla stron oraz uczestników postępowania odwoławczego.

Art. 537. Wszystkie dokumenty przedstawia się w języku polskim, a jeżeli zostały sporządzone w języku obcym, strona oraz uczestnik postępowania odwoławczego, który się na nie powołuje, przedstawia ich tłumaczenie na język polski. W uzasadnionych przypadkach Izba może żądać przedstawienia tłumaczenia dokumentu na język polski poświadczonego przez tłumacza przysięgłego.

Art. 538. 1. Pisma w postępowaniu odwoławczym wnosi się w postaci papierowej opatrzonej własnoręcznym podpisem lub w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo podpisem zaufanym.

2. Pisma mogą być składane za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe, osobiście, za pośrednictwem pośtańca albo przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Art. 539. Jeżeli koniec terminu do wykonania czynności przypada na sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, termin upływa dnia następnego po dniu lub dniach wolnych od pracy.

Art. 540. Członkowie Izby zachowują poufność informacji niejawnych lub innych informacji zawartych w dokumentach przekazanych przez strony i uczestników postępowania oraz przystępujących do postępowania odwoławczego i działają w postępowaniu odwoławczym zgodnie z interesami w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Art. 541. Do postępowania odwoławczego stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego, o sądzie polubownym (arbitrażowym), jeżeli ustawa nie stanowi inaczej.

Oddział 2

Odwołanie

Art. 542. Odwołanie przysługuje wyłącznie od niezgodnej z przepisami ustawy czynności zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia, konkursie, systemie kwalifikowania wykonawców lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, w szczególności na projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Art. 543. 1. Odwołanie wnosi się do Prezesa Izby.

2. Odwołanie wnosi się w postaci papierowej opatrzonej własnoręcznym podpisem lub w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo podpisem zaufanym.

3. Odwołanie w postaci papierowej wnosi się za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, osobiście lub za pośrednictwem pośłańca albo w postaci elektronicznej za pośrednictwem ePUAP.

4. Odwołujący przekazuje kopię odwołania zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania w taki sposób, aby mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu.

5. Domniemywa się, iż zamawiający mógł zapoznać się z treścią odwołania przed upływem terminu do jego wniesienia, jeżeli przekazanie jego kopii nastąpiło przed upływem terminu do jego wniesienia przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Art. 544. 1. Odwołanie wnosi się:

- 1) w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne, w terminie:
 - a) 10 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej,

- b) 15 dni od dnia wysłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana w sposób inny niż określony w lit. a;
- 2) w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne, w terminie:
- a) 5 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej,
 - b) 10 dni od dnia wysłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana w sposób inny niż określony w lit. a.

2. Odwołanie wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub wobec treści dokumentów zamówienia, wnosi się w terminie:

- 1) 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne;
- 2) 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne.

3. Odwołanie w przypadkach innych niż określone w ust. 1 i 2 wnosi się w terminie:

- 1) 10 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne;
- 2) 5 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne.

4. Jeżeli zamawiający nie opublikował ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy lub mimo takiego obowiązku nie przesłał wykonawcy zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty lub nie zaprosił wykonawcy do złożenia oferty w ramach dynamicznego systemu zakupów lub umowy ramowej, odwołanie wnosi się nie później niż w terminie:

- 1) 15 dni od dnia zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu

zamówienia, a w przypadku udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki – ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem;

- 2) 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy, jeżeli zamawiający:
 - a) nie opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, albo
 - b) opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, które nie zawiera uzasadnienia udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki;
- 3) 1 miesiąca od dnia zawarcia umowy, jeżeli zamawiający:
 - a) nie zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, albo
 - b) zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, które nie zawiera uzasadnienia udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki.

Art. 545. 1. Odwołanie zawiera:

- 1) imię i nazwisko lub nazwę (firmę), miejsce zamieszkania lub siedzibę, numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej odwołującego oraz imię i nazwisko przedstawiciela (przedstawicieli);
- 2) imię i nazwisko lub nazwę (firmę), miejsce zamieszkania lub siedzibę zamawiającego, numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej zamawiającego;
- 3) określenie przedmiotu zamówienia;
- 4) wskazanie numeru ogłoszenia w przypadku ich zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 5) wskazanie czynności lub zaniechania zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy;
- 6) zwięzłe przedstawienie zarzutów;
- 7) żądanie co do sposobu rozstrzygnięcia odwołania;
- 8) wskazanie okoliczności faktycznych i prawnych uzasadniających wniesienie odwołania oraz dowodów na poparcie przytoczonych okoliczności;
- 9) podpis odwołującego albo jego przedstawiciela lub przedstawicieli;
- 10) wykaz załączników.

2. Do odwołania załącza się:

- 1) dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości;

- 2) dowód przesłania kopii odwołania zamawiającemu;
- 3) dokument potwierdzający umocowanie do reprezentowania odwołującego.

Art. 546. 1. Odwołanie podlega rozpoznaniu, jeżeli:

- 1) nie zawiera braków formalnych;
 - 2) uiszczono wpis.
2. Wpis uiszcza się najpóźniej do dnia upływu terminu do wniesienia odwołania.

Art. 547. 1. Jeżeli odwołanie nie może otrzymać prawidłowego biegu wskutek niezachowania warunków formalnych, w szczególności, o których mowa w art. 545 ust. 1 pkt 5-9, braku pełnomocnictwa lub nieuiszczenia wpisu, Prezes Izby wzywa odwołującego pod rygorem zwrócenia odwołania do poprawienia lub uzupełnienia odwołania lub złożenia dowodu uiszczenia wpisu, w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania.

2. Mylne oznaczenie odwołania lub inne oczywiste niedokładności nie stanowią przeszkody do nadania mu biegu i rozpoznania przez Izbę.

3. Prezes Izby poucza w wezwaniu, o którym mowa w ust. 1, że w przypadku niepoprawienia, nieuzupełnienia lub niedołączenia dowodu uiszczenia wpisu w terminie 3 dni odwołanie zostanie zwrócone.

4. W przypadku doręczenia odwołującemu wezwania, o którym mowa w ust. 1, wcześniej niż na 3 dni przed upływem terminu do wniesienia odwołania, odwołujący może uzupełnić dowód uiszczenia wpisu najpóźniej do upływu terminu do wniesienia odwołania.

Art. 548. 1. W przypadku nieuiszczenia wpisu w terminie, o którym mowa w art. 547 ust. 1, oraz po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w art. 547 ust. 1, Prezes Izby zwraca odwołanie w formie postanowienia.

2. Odwołanie zwrócone nie wywołuje żadnych skutków, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby.

3. O zwrocie odwołania Prezes Izby informuje zamawiającego, przesyłając odpis postanowienia.

4. Jeżeli niezachowanie warunków formalnych odwołania lub brak pełnomocnictwa zostanie stwierdzone przez skład orzekający Izby, przepisy ust. 1-3 stosuje się, z tym że kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi orzekającemu Izby.

Art. 549. 1. Odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy.

2. Cofnięte odwołanie nie wywołuje żadnych skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby.

Oddział 3

Odpowiedź na odwołanie

Art. 550. 1. Zamawiający przed pierwszym posiedzeniem wyznaczonym na rozprawę może wnieść odpowiedź na odwołanie.

2. Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie ustosunkowuje się do treści odwołania, wskazuje twierdzenia i dowody na uzasadnienie swoich wniosków lub w celu odparcia wniosków i twierdzeń powołanych w odwołaniu.

Art. 551. 1. W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

2. Jeżeli uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, nie wnieśli sprzeciwu co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu przez zamawiającego, Izba umarza postępowanie, a zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

3. W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego części zarzutów przedstawionych w odwołaniu i wycofania pozostałych zarzutów przez odwołującego, Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca albo wykonawca, który przystąpił po stronie zamawiającego nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia części zarzutów. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu w zakresie uwzględnionych zarzutów.

4. W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego części zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze w części dotyczącej tych zarzutów, pod warunkiem, że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie

przystąpił w terminie żaden wykonawca albo wykonawca, który przystąpił po stronie zamawiającego nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia tych zarzutów. W takim przypadku Izba rozpoznaje pozostałe zarzuty odwołania. Zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu w zakresie uwzględnionych zarzutów.

Art. 552. 1. Uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, może wnieść sprzeciw wobec uwzględnienia przez zamawiającego zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

2. Sprzeciw wnosi się w postaci określonej w art. 538 ust. 1 lub ustnie do protokołu.

3. Jeżeli uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, wnieśli sprzeciw wobec uwzględnienia zarzutów przedstawionych w odwołaniu w całości albo w części, gdy odwołujący nie wycofa pozostałych zarzutów odwołania, Izba rozpoznaje odwołanie.

Oddział 4

Przystąpienie do postępowania odwoławczego

Art. 553. Zamawiający przesyła niezwłocznie, nie później niż w terminie 2 dni od dnia otrzymania, kopię odwołania innym wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu o udzielenie zamówienia, a jeżeli odwołanie dotyczy treści ogłoszenia o zamówieniu lub dokumentów zamówienia, zamieszcza ją również na stronie internetowej, na której jest zamieszczone ogłoszenie o zamówieniu lub jest udostępniany dokument zamówienia, wzywając wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Art. 554. 1. Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje.

2. Zgłoszenie przystąpienia wnosi się w postaci papierowej opatrzonej własnoręcznym podpisem lub w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo podpisem zaufanym.

3. Zgłoszenie przystąpienia w postaci papierowej składa się za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, osobiście lub za pośrednictwem posłańca albo w postaci elektronicznej za pośrednictwem ePUAP.

4. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie. Do zgłoszenia przystąpienia dołącza się dowód przesłania kopii zgłoszenia przystąpienia zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

5. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

6. Czynności uczestnika postępowania odwoławczego nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił, z zastrzeżeniem zgłoszenia sprzeciwu, o którym mowa w art. 552 ust. 1, przez uczestnika, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego.

Art. 555. 1. Zamawiający lub odwołujący może zgłosić opozycję przeciw przystąpieniu innego wykonawcy nie później niż do czasu otwarcia rozprawy.

2. Izba uwzględnia opozycję, jeżeli zgłaszający opozycję uprawdopodobni, że wykonawca nie ma interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił; w przeciwnym razie Izba oddala opozycję.

3. Postanowienie o uwzględnieniu albo oddaleniu opozycji Izba może wydać na posiedzeniu niejawnym.

4. Na postanowienie o uwzględnieniu albo oddaleniu opozycji nie przysługuje skarga.

Art. 556. Odwołujący oraz wykonawca wezwany zgodnie z art. 553 nie mogą następnie korzystać ze środków ochrony prawnej wobec czynności zamawiającego wykonanych zgodnie z wyrokiem Izby lub sądu albo na podstawie art. 551 ust. 2 i 3.

Oddział 5

Odrzucenie odwołania

Art. 557. Izba odrzuca odwołanie, jeżeli stwierdzi, że:

- 1) w sprawie nie mają zastosowania przepisy ustawy;
- 2) odwołanie zostało wniesione przez podmiot nieuprawniony;
- 3) odwołanie zostało wniesione po upływie terminu określonego w ustawie;

- 4) odwołujący powołuje się wyłącznie na te same okoliczności, które były przedmiotem rozstrzygnięcia przez Izbę w sprawie innego odwołania dotyczącego tego samego postępowania wniesionego przez tego samego odwołującego się;
- 5) odwołanie dotyczy czynności, którą zamawiający wykonał zgodnie z treścią wyroku Izby lub sądu lub, w przypadku uwzględnienia zarzutów w odwołaniu, którą wykonał zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu;
- 6) odwołujący nie przesłał zamawiającemu kopii odwołania, zgodnie z art. 543 ust. 4.

Art. 558. 1. Izba może odrzucić odwołanie na posiedzeniu niejawnym.

2. Izba, jeżeli uzna to za konieczne, może dopuścić do udziału w posiedzeniu strony, świadków lub biegłych.

Art. 559. W przypadku stwierdzenia, że nie zachodzą podstawy do odrzucenia odwołania, Izba kieruje sprawę na rozprawę.

Oddział 6

Dowody

Art. 560. Przedmiotem dowodu są fakty mające dla rozstrzygnięcia sprawy istotne znaczenie.

Art. 561. 1. Fakty powszechnie znane nie wymagają dowodu.

2. To samo dotyczy faktów znanych Izbie z urzędu, jednakże Izba powinna na rozprawie zwrócić na nie uwagę stron i uczestników postępowania.

Art. 562. 1. Nie wymagają dowodu fakty przyznane w toku postępowania przez stronę przeciwną, jeżeli Izba uzna, że przyznanie nie budzi wątpliwości co do zgodności z rzeczywistym stanem rzeczy.

2. Gdy strona nie wypowie się co do stwierdzeń strony przeciwnej o faktach, Izba, mając na uwadze wynik całej rozprawy, może fakty te uznać za przyznane.

Art. 563. 1. Strony i uczestnicy postępowania odwoławczego są obowiązani wskazywać dowody dla stwierdzenia faktów, z których wywodzą skutki prawne.

2. Izba może z urzędu dopuścić dowód niewskazany przez stronę.

Art. 564. Dowody na poparcie swoich twierdzeń lub odparcie twierdzeń strony przeciwnej strony i uczestnicy postępowania odwoławczego mogą przedstawiać aż do zamknięcia rozprawy.

Art. 565. Skład orzekający może zobowiązać strony oraz uczestników postępowania odwoławczego do przedstawienia dokumentów lub innych dowodów istotnych do rozstrzygnięcia odwołania.

Art. 566. Ciężar dowodu, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na:

- 1) wykonawcy, który ją złożył, jeżeli jest stroną albo uczestnikiem postępowania odwoławczego;
- 2) zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest uczestnikiem postępowania.

Art. 567. Dowodami są w szczególności dokumenty, zeznania świadków, opinie biegłych oraz przesłuchanie stron.

Art. 568. 1. Izba może powołać biegłego spośród osób wpisanych na listę biegłych sądowych, jeżeli ustalenie stanu faktycznego sprawy wymaga wiadomości specjalnych. Biegłemu przysługuje wynagrodzenie w wysokości ustalonej zgodnie z przepisami działu 2 tytułu III ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z 2018 r. poz. 300, 398, 770, 914, 1293 i 1629).

2. Izba może zażądać opinii odpowiedniego instytutu naukowego lub naukowo-badawczego. W opinii instytutu należy wskazać osoby, które przeprowadziły badanie i wydały opinię. Przepisy ust. 3-9 stosuje się odpowiednio.

3. Dopuszczając dowód z opinii biegłego, skład orzekający powołuje biegłego i określa przedmiot opinii oraz odracza rozprawę do czasu sporządzenia przez biegłego pisemnej opinii.

4. W przypadku postępowania odwoławczego, którego dokumentacja zawiera informacje niejawne w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych, skład orzekający powołuje biegłego, który posiada dostęp do informacji niejawnych w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych.

5. W przypadku dopuszczenia przez skład orzekający na rozprawie dowodu z opinii biegłego, w protokole zawiera się postanowienie w przedmiocie dopuszczenia dowodu z opinii biegłego, w którym określa się przedmiot opinii i dziedzinę, z której biegły ma zostać powołany, a także wskazuje dokumentację niezbędną do sporządzenia opinii.

6. Skład orzekający na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron wydaje postanowienie, w którym wskazuje imię i nazwisko biegłego powołanego do wydania opinii.

7. Prezes Izby, w drodze zarządzenia, określa termin sporządzenia opinii oraz wykonuje czynności organizacyjne wynikające z powołania biegłego, w szczególności przekazuje biegłemu potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię postanowienia o powołaniu biegłego oraz kopię dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia lub dokumentację postępowania w postaci elektronicznej, niezbędne do sporządzenia opinii, wraz z potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopią protokołu z rozprawy, w toku której zapadło postanowienie o dopuszczeniu dowodu z opinii biegłego.

8. Po sporządzeniu opinii przez biegłego skład orzekający w uzgodnieniu z Prezesem Izby wyznacza termin odroczonej rozprawy i zawiadamia o nim strony oraz uczestników postępowania odwoławczego w sposób określony w art. 578 ust. 3. Skład orzekający może zażądać od biegłego podczas rozprawy ustnej opinii uzupełniającej składanej do protokołu.

9. Prezes Izby, przed wyznaczeniem terminu odroczonej rozprawy, przesyła stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię opinii biegłego.

Art. 569. W przypadku powołania dowodu z zeznań świadka przewodniczący składu orzekającego Izby poucza świadka o odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań.

Art. 570. Izba odmawia przeprowadzenia wnioskowanych dowodów, jeżeli fakty będące ich przedmiotem zostały już stwierdzone innymi dowodami lub gdy zostały powołane jedynie dla zwłoki.

Art. 571. 1. Izba ocenia wiarygodność i moc dowodów według własnego przekonania, na podstawie wszechstronnego rozważenia zebranego materiału.

2. Izba ocenia na tej samej podstawie, jakie znaczenie nadać odmowie przedstawienia przez stronę lub uczestnika postępowania odwoławczego dowodu lub przeszkodom stawianym przez nich w jego przeprowadzeniu wbrew zobowiązaniu Izby.

Art. 572. W przypadku zawarcia umowy Izba może przeprowadzić postępowanie wyjaśniające w celu ustalenia przesłanek unieważnienia umowy, nałożenia kary finansowej albo skrócenia okresu obowiązywania umowy.

Oddział 7

Rozpoznanie odwołania

Art. 573. 1. Izba rozpoznaje odwołanie w terminie 15 dni od dnia jego doręczenia Prezesowi Izby.

2. Prezes Izby może zarządzić łączne rozpoznanie odwołań przez Izbę, jeżeli zostały one złożone w tym samym postępowaniu o udzielenie zamówienia lub dotyczą takich samych czynności i zaniechań zamawiającego.

3. Termin rozprawy wyznacza Prezes Izby.

Art. 574. 1. Izba rozpoznaje odwołanie na jawnej rozprawie, chyba że ustawa stanowi inaczej.

2. Izba na wniosek strony lub z urzędu wyłącza jawność rozprawy w całości lub w części, jeżeli przy rozpoznawaniu odwołania może być ujawniona informacja stanowiąca tajemnicę chronioną na podstawie odrębnych przepisów inna niż informacja niejawna w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych. Rozprawa odbywa się wówczas wyłącznie z udziałem stron i uczestników postępowania lub ich pełnomocników.

3. Izba na wniosek lub z urzędu może w niezbędnym zakresie ograniczyć stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego prawo wglądu do materiału dowodowego załączonego do akt sprawy, jeżeli udostępnienie tego materiału groziłoby ujawnieniem informacji stanowiącej tajemnicę chronioną na podstawie odrębnych przepisów innej niż informacja niejawna w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych.

Art. 575. 1. Izba rozpoznaje odwołanie na posiedzeniu niejawnym, jeżeli przy rozpoznaniu odwołania może być ujawniona informacja niejawna w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych.

2. W przypadku określonym w ust. 1, Izba może postanowić o rozpatrzeniu odwołania na rozprawie, której jawność wyłączono w całości, jeżeli przemawia za tym ważny interes strony.

Art. 576. W przypadku wniesienia odwołania dotyczącego postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, którego dokumentacja zawiera informacje niejawne, Prezes Urzędu, na wniosek Prezesa Izby, mając na uwadze zapewnienie ochrony informacji niejawnych, wskazuje miejsce rozpoznania odwołania przez Izbę.

Oddział 8

Rozprawa

Art. 577. 1. Rozprawa odbywa się w języku polskim.

2. Strona oraz uczestnik postępowania odwoławczego, który nie włada językiem polskim, bierze udział w rozprawie przy udziale tłumacza przysięgłego.

Art. 578. 1. Rozprawę prowadzi przewodniczący składu orzekającego Izby, w szczególności otwiera rozprawę, zarządza przerwy w rozprawie, udziela głosu stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego, zadaje pytania, umożliwia zadawanie pytań członkom składu orzekającego Izby, podaje brzmienie zapisów do protokołu oraz zamyka rozprawę i ogłasza orzeczenie.

2. Po otwarciu rozprawy przewodniczący składu orzekającego Izby sprawdza, czy strony oraz uczestnicy postępowania odwoławczego zostali prawidłowo zawiadomieni o terminie rozprawy oraz czy osoby reprezentujące strony oraz uczestników postępowania są uprawnione do występowania w ich imieniu.

3. W razie niestawiennictwa strony lub uczestnika postępowania odwoławczego na rozprawie i braku dowodu skutecznego doręczenia zawiadomienia o terminie rozprawy, przewodniczący składu orzekającego Izby odracza rozprawę i wyznacza, w uzgodnieniu z Prezesem Izby, nowy termin rozprawy.

4. Niestawiennictwo strony oraz uczestnika postępowania odwoławczego prawidłowo zawiadomionego o terminie rozprawy nie wstrzymuje rozpoznania odwołania.

Art. 579. 1. Skład orzekający może odroczyć rozprawę w celu przeprowadzenia dowodów, których nie można było przeprowadzić w wyznaczonym terminie, albo z innych ważnych przyczyn. Termin rozprawy wyznacza się, stosując odpowiednio art. 578 ust. 3.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, przewodniczący składu orzekającego poucza strony oraz uczestników postępowania odwoławczego o obowiązku stawienia się w nowym terminie bez osobnego zawiadomienia. Nieobecne na rozprawie strony oraz uczestników postępowania odwoławczego zawiadamia się o nowym terminie, stosując odpowiednio art. 578 ust. 3.

Art. 580. 1. Przewodniczący składu orzekającego zamyka rozprawę po przeprowadzeniu dowodów i udzieleniu głosu stronom, a także jeżeli Izba uzna, że sprawa została dostatecznie wyjaśniona.

2. Izba otwiera na nowo zamkniętą rozprawę, jeżeli po jej zamknięciu ujawniono okoliczności istotne dla rozstrzygnięcia odwołania.

Oddział 9

Orzeczenia Izby

Art. 581. 1. Wydając wyrok, Izba bierze za podstawę stan rzeczy ustalony w toku postępowania.

2. Wyrok może być wydany jedynie przez skład orzekający, przed którym toczyło się postępowanie odwoławcze.

Art. 582. O oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie.

Art. 583. 1. Izba uwzględnia odwołanie w całości lub w części, jeżeli stwierdzi naruszenie przepisów ustawy, które miało wpływ lub może mieć istotny wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia. W przypadku uwzględnienia odwołania w części w sentencji wyroku Izba wskazuje, które zarzuty uznała za uzasadnione, a które za nieuzasadnione.

2. Uwzględniając odwołanie, Izba może:

- 1) jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego nie została zawarta, nakazać wykonanie lub powtórzenie czynności zamawiającego lub nakazać unieważnienie czynności zamawiającego, albo
- 2) jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego została zawarta oraz zachodzi jedna z przesłanek, o których mowa w art. 487 ust. 1:
 - a) unieważnić umowę, albo
 - b) unieważnić umowę w zakresie zobowiązań niewykonanych i nałożyć karę finansową w uzasadnionych przypadkach, w szczególności gdy nie jest możliwy zwrot świadczeń spełnionych na podstawie umowy podlegającej unieważnieniu, albo
 - c) nałożyć karę finansową albo orzec o skróceniu okresu obowiązywania umowy w przypadku stwierdzenia, że utrzymanie umowy w mocy leży w ważnym interesie publicznym, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, albo
- 3) jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego została zawarta w okolicznościach dopuszczonych w ustawie, stwierdzić naruszenie przepisów ustawy.

3. Izba, orzekając na podstawie ust. 2 pkt 2, uwzględnia wszystkie istotne okoliczności, w tym powagę naruszenia, zachowanie zamawiającego oraz konsekwencje unieważnienia umowy.

4. Ważnego interesu publicznego w rozumieniu ust. 2 pkt 2 lit. c nie stanowi interes gospodarczy związany bezpośrednio z zamówieniem, obejmujący w szczególności konsekwencje poniesienia kosztów wynikających z: opóźnienia w wykonaniu zamówienia, wszczęcia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, udzielenia zamówienia innemu wykonawcy oraz zobowiązań prawnych związanych z unieważnieniem umowy. Interes gospodarczy w utrzymaniu ważności umowy może być uznany za ważny interes publiczny wyłącznie w przypadku, gdy unieważnienie umowy spowoduje niewspółmierne konsekwencje.

5. Izba nie może nakazać zawarcia umowy.

6. Izba nie może unieważnić umowy, jeżeli mogłoby to stanowić istotne zagrożenie dla szerszego programu obrony i bezpieczeństwa niezbędnego ze względu na interesy związane z bezpieczeństwem Rzeczypospolitej Polskiej.

Art. 584. Izba nie może orzekać co do zarzutów, które nie były zawarte w odwołaniu.

Art. 585. W przypadku, o którym mowa w art. 573 ust. 2, Izba może wydać łączne orzeczenie w sprawach złożonych odwołań.

Art. 586. W wyroku oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba rozstrzyga o kosztach postępowania odwoławczego.

Art. 587. 1. Izba ogłasza orzeczenie po zamknięciu rozprawy na posiedzeniu jawnym oraz podaje ustnie motywy rozstrzygnięcia. Nieobecność stron nie wstrzymuje ogłoszenia orzeczenia.

2. W sprawie zawilej Izba może odroczyć ogłoszenie orzeczenia na czas nie dłuższy niż 5 dni. W postanowieniu o odroczeniu ogłoszenia orzeczenia Izba wyznacza termin jego ogłoszenia. Jeżeli ogłoszenie było odroczone, może go dokonać przewodniczący składu orzekającego Izby albo wyznaczony przez Prezesa Izby członek składu orzekającego Izby.

Art. 588. 1. Izba z urzędu sporządza uzasadnienie orzeczenia w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia orzeczenia.

2. Uzasadnienie wyroku zawiera wskazanie podstawy faktycznej rozstrzygnięcia, w tym ustalenie faktów, które Izba uznała za udowodnione, dowodów, na których się oparła, i

przyczyn, dla których innym dowodom odmówiła wiarygodności i mocy dowodowej, oraz wskazanie podstawy prawnej wyroku z przytoczeniem przepisów prawa.

Art. 589. Odpisy orzeczenia wraz z uzasadnieniem wysyła się stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego lub ich pełnomocnikom niezwłocznie po sporządzeniu uzasadnienia.

Art. 590. 1. Izba może sprostować na wniosek lub z urzędu, w drodze postanowienia, błędy pisarskie albo rachunkowe lub inne oczywiste omyłki popełnione w orzeczeniu. W takim przypadku przewodniczący składu orzekającego Izby umieszcza na oryginale orzeczenia wzmiankę o jego sprostowaniu. Prezes Izby doręcza niezwłocznie stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego lub ich pełnomocnikom odpisy sprostowanego orzeczenia wraz z odpisem postanowienia o sprostowaniu.

2. Wniosek o sprostowanie orzeczenia może złożyć strona lub uczestnik postępowania odwoławczego.

Art. 591. 1. Orzeczenie Izby, po stwierdzeniu przez sąd jego wykonalności, ma moc prawną na równi z wyrokiem sądu. Przepis art. 781 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego stosuje się odpowiednio.

2. O stwierdzeniu wykonalności orzeczenia Izby sąd orzeka na wniosek strony. Strona jest obowiązana załączyć do wniosku oryginał lub poświadczony przez Prezesa Izby odpis orzeczenia Izby.

3. Sąd stwierdza wykonalność orzeczenia Izby nadającego się do wykonania w drodze egzekucji, nadając orzeczeniu klauzulę wykonalności.

Art. 592. Kary finansowe, o których mowa w art. 583 ust. 2 pkt 2 lit. b i c, nakłada się na zamawiającego w wysokości do 10% wartości wynagrodzenia wykonawcy przewidzianego w zawartej umowie, biorąc pod uwagę rodzaj i zakres naruszenia oraz wartość wynagrodzenia wykonawcy przewidzianego w zawartej umowie, za które kara jest orzekana.

Art. 593. Izba, stwierdzając naruszenie przepisu art. 290 ust. 1, art. 456 ust. 2 lub art. 606, które nie było połączone z naruszeniem innego przepisu ustawy, nakłada na zamawiającego karę finansową w wysokości do 5% wartości wynagrodzenia wykonawcy przewidzianego w zawartej umowie, biorąc pod uwagę wszystkie istotne okoliczności dotyczące udzielenia zamówienia.

Art. 594. 1. Orzeczenie Izby, wydane na podstawie art. 583 ust. 2 pkt 2 lit. b lub c, staje się prawomocne odpowiednio z dniem upływu terminu do wniesienia skargi lub z dniem wydania przez sąd w wyniku rozpatrzenia skargi na orzeczenie Izby wyroku oddalającego skargę.

2. Orzeczenie sądu rozpatrującego skargę na orzeczenie Izby o nałożeniu kary finansowej jest prawomocne z dniem jego wydania.

Art. 595. 1. Prezes Izby lub odpowiednio prezes sądu rozpatrującego skargę na orzeczenie Izby przesyła niezwłocznie Prezesowi Urzędu odpis prawomocnego orzeczenia dotyczącego nałożenia kary finansowej, w przypadku orzeczenia sądu - wraz z kopią zaskarżonego orzeczenia Izby.

2. Prezes Urzędu jest wierzycielem w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 17 czerwca 1966 r. o postępowaniu egzekucyjnym w administracji (Dz. U. z 2018 r. poz. 1314, 1356, 1499, 1629, 2192, 2193 i 2432).

Art. 596. 1. Karę finansową uiszcza się w terminie 30 dni od dnia uprawomocnienia się orzeczenia Izby lub sądu o nałożeniu kary finansowej, na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych.

2. W razie upływu terminu, o którym mowa w ust. 1, kara finansowa podlega ściągnięciu w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji.

3. W przypadku nieterminowego uiszczenia kary finansowej odsetek nie pobiera się.

4. Wpływy z tytułu kar finansowych stanowią dochód budżetu państwa.

Art. 597. Izba umarza postępowania odwoławcze, w formie postanowienia, w przypadku:

- 1) cofnięcia odwołania;
- 2) stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne;
- 3) o którym mowa w art. 551 ust. 1.

Oddział 10

Protokół

Art. 598. 1. Z przebiegu posiedzenia jawnego sporządza się protokół.

2. Protokół sporządza się również z ogłoszenia wyroku oraz postanowienia wydanego po zamknięciu posiedzenia niejawnego z udziałem stron, uczestników postępowania odwoławczego, świadków lub biegłych.

Art. 599. 1. Protokół sporządza się utrwalając przebieg posiedzenia za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk oraz pisemnie, pod kierunkiem przewodniczącego składu orzekającego Izby, zgodnie z art. 578 ust. 1.

2. Jeżeli ze względów technicznych utrwalenie przebiegu posiedzenia za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk nie jest możliwe, protokół jest sporządzany wyłącznie pisemnie, pod kierunkiem przewodniczącego składu orzekającego Izby, zgodnie z art. 578 ust. 1.

Art. 600. 1. Protokół sporządzony pisemnie zawiera:

- 1) oznaczenie miejsca i daty posiedzenia, imiona i nazwiska członków składu orzekającego Izby, protokolanta, stron i uczestników postępowania, jak również obecnych na posiedzeniu przedstawicieli ustawowych i pełnomocników oraz oznaczenie sprawy i wzmiankę co do jawności;
- 2) przebieg posiedzenia, w szczególności wnioski i twierdzenia stron i uczestników postępowania, wymienienie zarządzeń i orzeczeń wydanych na posiedzeniu oraz stwierdzenie, czy zostały ogłoszone;
- 3) czynności stron i uczestników postępowania mające znaczenie dla rozstrzygnięcia sprawy.

2. Jeżeli przebiegu posiedzenia jawnego nie utrwała się za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk, protokół sporządzony pisemnie zawiera, oprócz danych i okoliczności wskazanych w ust. 1, wnioski oraz twierdzenia stron i uczestników postępowania oraz inne okoliczności istotne dla przebiegu posiedzenia.

3. Protokół sporządzony za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk protokolant podpisuje podpisem elektronicznym gwarantującym identyfikację osoby protokolanta oraz rozpoznawalność jakiegokolwiek późniejszej zmiany protokołu.

4. Protokół sporządzony pisemnie podpisują przewodniczący składu orzekającego Izby i protokolant.

Art. 601. 1. Sprostowanie protokołu może nastąpić na wniosek lub z urzędu.

2. O sprostowaniu protokołu lub rozliczenia kosztów postępowania odwoławczego decyduje przewodniczący składu orzekającego Izby.

3. Dokonując sprostowania, czyni się o tym wzmiankę w protokole.

4. O odmowie sprostowania protokołu skład orzekający Izby rozstrzyga postanowieniem, na które nie przysługuje skarga.

Oddział 11

Koszty postępowania odwoławczego

Art. 602. Do czasu zamknięcia rozprawy strona, wnoszący sprzeciw lub ich pełnomocnicy mogą złożyć wniosek dotyczący kosztów postępowania odwoławczego.

Art. 603. Do kosztów postępowania odwoławczego zalicza się wpis i uzasadnione koszty stron postępowania odwoławczego.

Art. 604. Strony oraz uczestnik postępowania wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

Art. 605. Prezes Rady Ministrów określi, w drodze rozporządzenia:

- 1) wysokość i sposób pobierania wpisu od odwołania, mając na względzie zróżnicowaną wysokość wpisu, zależną od wartości i rodzaju zamówienia, oraz biorąc pod uwagę łatwość jego uiszczenia;
- 2) szczegółowe rodzaje kosztów postępowania odwoławczego, objętych wpisem oraz uzasadnionymi kosztami stron tego postępowania, a także tryb i sposób ich rozliczania, mając na uwadze zróżnicowaną wysokość wpisu, zależną od wartości i rodzaju zamówienia, a także zasadność zwrotu stronie kosztów koniecznych do celowego dochodzenia praw lub do celowej obrony oraz treść orzeczenia wydanego przez Izbę.

Oddział 12

Zakaz zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego

Art. 606. W przypadku wniesienia odwołania zamawiający nie może zawrzeć umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.

Art. 607. 1. Zamawiający może złożyć do Izby wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w art. 606.

2. Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli:

- 1) niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, przewyższające korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia;
- 2) zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie wnoszone jest wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

3. Wniosek, o którym mowa w ust. 1, rozpoznaje skład orzekający Izby wyznaczony do rozpoznania odwołania. Przepisy art. 519 ust. 4-5 i art. 521 ust. 1-3 stosuje się.

4. W sprawie wniosku, o którym mowa w art. 607 ust. 1, Izba rozstrzyga na posiedzeniu niejawnym, w formie postanowienia, nie później niż w terminie 5 dni od dnia jego złożenia. Na postanowienie Izby nie przysługuje skarga.

5. Izba umarza, w formie postanowienia, postępowanie wszczęte na skutek złożenia wniosku, o którym mowa w art. 607 ust. 1, w przypadku:

- 1) ogłoszenia przez Izbę orzeczenia przed rozpoznaniem wniosku;
- 2) cofnięcia wniosku;
- 3) stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne.

6. Wniosek, o którym mowa w ust. 1, zamawiający może złożyć za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, osobiście, za pośrednictwem pośtańca albo przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Rozdział 3

Postępowanie skargowe

Art. 608. 1. Na orzeczenie Izby oraz Prezesa Izby stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego przysługuje skarga do sądu.

2. W postępowaniu toczącym się wskutek wniesienia skargi stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego o apelacji, jeżeli przepisy niniejszego rozdziału nie stanowią inaczej.

Art. 609. 1. Skargę wnosi się do Sądu Okręgowego w Warszawie – sądu zamówień publicznych, zwanego „sądem zamówień publicznych”.

2. Skargę wnosi się za pośrednictwem Prezesa Izby w terminie 14 dni od dnia doręczenia orzeczenia Izby lub Prezesa Izby, przesyłając jednocześnie jej odpis

przeciwnikowi skargi. Złożenie skargi w placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe jest równoznaczne z jej wniesieniem.

3. Prezes Izby przekazuje skargę wraz z aktami postępowania odwoławczego do sądu zamówień publicznych, w terminie 7 dni od dnia jej otrzymania.

4. W terminie 30 dni od dnia wydania orzeczenia skargę może wnieść także Prezes Urzędu. Prezes Urzędu może także przystąpić do toczącego się postępowania. Do czynności podejmowanych przez Prezesa Urzędu stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego o prokuratorze.

Art. 610. Skarga powinna czynić zadość wymaganiom przewidzianym dla pisma procesowego oraz zawierać oznaczenie zaskarżonego orzeczenia, ze wskazaniem, czy jest ono zaskarżone w całości, czy w części, przytoczenie zarzutów, zwięzłe ich uzasadnienie, wskazanie dowodów, a także wniosek o uchylenie orzeczenia lub o zmianę orzeczenia w całości lub w części z zaznaczeniem zakresu żądanej zmiany.

Art. 611. W postępowaniu toczącym się na skutek wniesienia skargi nie można:

- 1) rozszerzyć żądania odwołania ani występować z nowymi żądaniami;
- 2) powoływać się na okoliczności, o których mowa w art. 462, jeżeli nie zostały one podniesione w odwołaniu.

Art. 612. Sąd nie może orzekać co do zarzutów, które nie były przedmiotem odwołania.

Art. 613. Sąd na posiedzeniu niejawnym odrzuca skargę wniesioną po upływie terminu lub niedopuszczalną z innych przyczyn, jak również skargę, której braków strona nie uzupełniła w terminie.

Art. 614. 1. Jeżeli strona lub interwenient nie dokonała w terminie czynności procesowej nie ze swojej winy, sąd na jej wniosek przywraca termin. Postanowienie w tej sprawie może być wydane na posiedzeniu niejawnym.

2. Pismo z wnioskiem o przywrócenie terminu wnosi się do sądu w terminie 7 dni od dnia ustania przyczyny uchybienia terminowi. W piśmie należy uprawdopodobnić okoliczności uzasadniające wniosek. Równocześnie z wnioskiem strona powinna dokonać czynności procesowej.

Art. 615. Ciężar dowodu, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na:

- 1) wykonawcy, który ją złożył, jeżeli jest stroną postępowania albo interwenientem;

2) zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest stroną postępowania albo interwenientem.

Art. 616. Sąd rozpoznaje sprawę niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 1 miesiąca od dnia wpływu skargi do sądu.

Art. 617. 1. Sąd oddala skargę wyrokiem, jeżeli jest ona bezzasadna.

2. W przypadku uwzględnienia skargi sąd zmienia zaskarżone orzeczenie i orzeka wyrokiem co do istoty sprawy, a w pozostałych sprawach wydaje postanowienie. Przepisy art. 582-586 i art. 592-596 stosuje się odpowiednio. Przepisu art. 386 § 4 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego nie stosuje się.

3. Jeżeli odwołanie zostaje odrzucone albo zachodzi podstawa do umorzenia postępowania, sąd uchyla wyrok lub zmienia postanowienie oraz odrzuca odwołanie lub umarza postępowanie.

Art. 618. 1. Strony ponoszą koszty postępowania stosownie do jego wyniku.

2. Określając wysokość kosztów w treści orzeczenia, sąd uwzględnia także koszty poniesione przez strony w związku z rozpoznaniem odwołania.

Art. 619. 1. Od wyroku sądu lub postanowienia kończącego postępowanie w sprawie przysługuje skarga kasacyjna do Sądu Najwyższego.

2. Skargę kasacyjną może wnieść strona postępowania, interwenient oraz Prezes Urzędu. Przepisy części I w księdze I w tytule VI w dziale Va ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego stosuje się.

3. Do czynności podejmowanych przez Prezesa Urzędu stosuje się odpowiednio przepisy o Prokuratorze Generalnym, określone w części I w księdze I w tytule VI w dziale Va ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego.

DZIAŁ X

Postępowanie koncyliacyjne

Rozdział 1

Przepisy ogólne

Art. 620. 1. Zamawiający lub wykonawca, w przypadku sporu, o którym mowa w art. 502 ust. 1 pkt 2, ma obowiązek złożyć wniosek o jego rozstrzygnięcie przez Izbę, zwany dalej „wnioskiem”.

2. Przed rozpoznaniem wniosku przez Izbę droga sądowa jest niedopuszczalna.

3. Złożenie wniosku nie wyłącza możliwości zabezpieczenia przez sąd roszczeń dochodzonych w postępowaniu koncyliacyjnym. Jeżeli wniosek o udzielenie zabezpieczenia został złożony do sądu przed złożeniem wniosku, sąd wyznacza termin na złożenie tego wniosku. Przepis art. 733 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego stosuje się odpowiednio.

Art. 621. 1. Postępowanie koncyliacyjne jest prowadzone w sposób zapewniający równe traktowanie stron oraz prawo każdej ze stron do bycia wysłuchaną i przedstawienia swoich twierdzeń oraz dowodów na ich poparcie.

2. W ramach postępowania koncyliacyjnego, skład koncyliacyjny dąży do ugodowego załatwienia sprawy oraz zapewnienia szybkości i efektywności postępowania, a także unikania zbędnych kosztów.

3. Strony postępowania powinny działać w dobrej wierze.

Art. 622. Złożenie wniosku, wniosku wzajemnego albo wniosku rozszerzającego żądanie przerywa bieg przedawnienia roszczenia. Wnioski cofnięte nie wywołują żadnych skutków, jakie ustawa wiąże z ich złożeniem.

Art. 623. Członkowie składu koncyliacyjnego, strony i inne osoby dokonujące czynności w postępowaniu koncyliacyjnym są zobowiązane do zachowania poufności wszelkich informacji, o których dowiedziały się w toku tego postępowania.

Art. 624. 1. Prezes Izby rozstrzyga, zarządzeniem, o właściwości Izby do rozpoznania sprawy, w terminie 7 dni od dnia złożenia wniosku. Na zarządzenie nie przysługuje zażalenie.

2. W przypadku stwierdzenia braku właściwości Izby do rozpoznania sprawy, sąd nie może odmówić przyjęcia sprawy do rozpoznania.

Art. 625. 1. Projekt ugody, przygotowany przez skład koncyliacyjny, powinien zapewniać zgodne z prawem, skuteczne i wykonalne rozwiązanie sporu.

2. Skład koncyliacyjny może przekazać stronom projekt ugody zawierającej propozycje rozwiązania sporu według zasad ogólnych prawa lub zasad słuszności, chyba że którakolwiek ze stron sprzeciwiła się takiej możliwości.

Art. 626. Do ustalenia wartości przedmiotu sporu stosuje się art. 19-26 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego.

Art. 627. Do postępowania koncyliacyjnego stosuje się art. 535-540 oraz odpowiednio przepisy działu IX rozdziału 2 oddziału 6 i oddziału 12.

Rozdział 2

Wniosek i odpowiedź na wniosek

Art. 628. Wniosek wnosi się do Prezesa Izby.

Art. 629. 1. Wniosek zawiera:

- 1) oznaczenie stron postępowania wraz z podaniem ich adresów, a w miarę możliwości także adresów poczty elektronicznej oraz numerów telefonów;
- 2) wskazanie umowy w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, którą związany jest spór, przedmiotu umowy oraz wartości wynagrodzenia;
- 3) oznaczenie wartości przedmiotu sporu;
- 4) dokładne określenie przedmiotu sporu, żądań oraz propozycji ugodowych, wraz z uzasadnieniem oraz ze wskazaniem dowodów na poparcie twierdzeń co do faktów podnoszonych we wniosku.

2. Do wniosku należy dołączyć:

- 1) umowę w sprawie udzielenia zamówienia publicznego wraz z dokumentacją dotyczącą realizacji umowy;
- 2) w przypadku ustanowienia pełnomocnika, oryginał lub uwierzytelniony odpis pełnomocnictwa, imię, nazwisko i adres, a także numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej pełnomocnika;
- 3) dowody, zwłaszcza dowody z dokumentów, chyba że charakter dowodu wyklucza możliwość jego dołączenia;

- 4) odpisy wniosku wraz z odpisem załączników dla doręczenia ich stronie przeciwnej oraz uczestnikom postępowania oraz do akt;
- 5) dowód wniesienia opłaty od wniosku.

Art. 630. 1. Jeżeli wniosek nie odpowiada wymogom określonym w art. 629 ust. 1, Prezes Izby wzywa wnioskodawcę, pod rygorem zwrócenia wniosku, do uzupełnienia lub poprawienia wniosku w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 14 dni.

2. W przypadku nieuzupełnienia lub niepoprawienia wniosku, bądź nieuiszczenia w całości opłaty od wniosku w wyznaczonym terminie, wniosek podlega zwrotowi. Zwrócony wniosek nie wywołuje skutków prawnych jakie ustawa wiąże z jego złożeniem.

Art. 631. 1. Prezes Izby może dokonać sprawdzenia wartości przedmiotu sporu podanej przez wnioskodawcę.

2. W przypadku stwierdzenia, że wartość przedmiotu sporu podana przez wnioskodawcę jest niższa od wartości rzeczywistej, Prezes Izby wzywa wnioskodawcę do uzupełnienia opłaty, przez uiszczenie różnicy między opłatą obliczoną od wartości rzeczywistej a opłatą uiszczoną przez wnioskodawcę.

3. W przypadku stwierdzenia, że wartość przedmiotu sporu podana przez wnioskodawcę jest wyższa od wartości rzeczywistej, różnicą między opłatą obliczoną od wartości rzeczywistej a opłatą uiszczoną jest zwracana wnioskodawcy.

4. Jeżeli w wyniku sprawdzenia Prezes Izby stwierdzi brak właściwości Izby do rozpoznania sprawy, wniosek podlega zwrotowi.

Art. 632. Jeżeli niezachowanie warunków formalnych wniosku zostanie stwierdzone przez skład koncyliacyjny, art. 630 i art. 631 stosuje się, z tym że kompetencje Prezesa Izby przysługują składowi koncyliacyjnemu.

Art. 633. 1. Wnioskodawca może rozszerzyć żądanie wniosku do czasu zamknięcia postępowania koncyliacyjnego, chyba że skład koncyliacyjny uzna, że rozszerzenie wniosku spowodowałoby nadmierne jego przedłużenie.

2. Wnioskodawca może cofnąć wniosek w każdym czasie, chyba że strona przeciwna się temu sprzeciwi, a skład koncyliacyjny uzna, że ma ona uzasadniony interes w ostatecznym rozstrzygnięciu sporu.

3. W przypadkach, o których mowa odpowiednio w ust. 1 i 2, o niedopuszczalności rozszerzenia żądania wniosku oraz cofnięcia wniosku skład koncyliacyjny rozstrzyga postanowieniem.

4. Rozszerzenie żądania wniosku podlega opłacie w takiej samej wysokości jak wnioski.

Art. 634. 1. Jeżeli wniosek odpowiada wymogom określonym w art. 629 ust. 1 oraz został należycie opłacony, Prezes Izby doręcza niezwłocznie jego odpis stronie przeciwnej wzywając ją do złożenia odpowiedzi na wniosek w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 14 dni.

2. W uzasadnionym przypadku Prezes Izby może, na wniosek strony przeciwnej, złożony przed upływem terminu do wniesienia odpowiedzi na wniosek, przedłużyć ten termin.

Art. 635. 1. Odpowiedź na wniosek zawiera:

- 1) oznaczenie stron postępowania wraz z podaniem ich adresów a w miarę możliwości także adresów poczty elektronicznej oraz numerów telefonów;
- 2) stanowisko strony przeciwnej co do właściwości Izby do rozpoznania sprawy;
- 3) stanowisko strony przeciwnej wobec żądań wniosku i propozycji ugodowych wnioskodawcy wraz z jego uzasadnieniem oraz wskazaniem dowodów na poparcie twierdzeń co do faktów podnoszonych w odpowiedzi na wniosek.

2. Do odpowiedzi na wniosek należy dołączyć:

- 1) w przypadku ustanowienia pełnomocnika – oryginał lub uwierzytelniony odpis pełnomocnictwa, imię, nazwisko i adres, a także numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej pełnomocnika,
- 2) dowody, zwłaszcza dowody z dokumentów, chyba że charakter dowodu wyklucza możliwość jego dołączenia,
- 3) odpisy odpowiedzi na wniosek wraz z załącznikami dla wnioskodawcy oraz Izby.

3. Brak odpowiedzi na wniosek nie wstrzymuje biegu postępowania.

Art. 636. 1. Wraz z odpowiedzią na wniosek, strona przeciwna może złożyć wniosek wzajemny, jednak nie później niż na pierwszym posiedzeniu koncyliacyjnym.

2. Skład koncyliacyjny może zezwolić na złożenie wniosku wzajemnego również w późniejszym terminie lub rozpoznać żądanie wzajemne zgłoszone później niż na pierwszym posiedzeniu koncyliacyjnym, jeżeli nie spowoduje to nadmiernego przedłużenia postępowania.

3. Do wniosku wzajemnego stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące wniosku.

Art. 637. 1. Strona przeciwna może podnieść zarzut potrącenia.

2. Skład koncyliacyjny może odmówić rozpoznania zarzutu potrącenia zgłoszonego później niż na pierwszym posiedzeniu koncyliacyjnym, jeżeli jego rozpoznanie mogłoby nadmiernie przedłużyć postępowanie, chyba że strona przeciwna nie mogła wcześniej podnieść tego zarzutu.

3. Zarzut potrącenia podlega opłacie w takiej samej wysokości jak wniosek.

Rozdział 3

Rozpoznanie wniosku

Art. 638. 1. Postępowanie koncyliacyjne trwa nie dłużej niż przez 6 miesięcy od dnia złożenia wniosku.

2. Termin, o którym mowa w ust. 1, może być przedłużony, na zgodny wniosek stron. Termin może być przedłużany więcej niż jeden raz.

3. Skład koncyliacyjny wydaje postanowienie w przedmiocie wniosku o przedłużenie terminu postępowania koncyliacyjnego.

Art. 639. 1. Prezes Izby, za zgodą stron, może zarządzić łączne rozpoznanie wniosków, jeżeli skład koncyliacyjny w każdym z tych postępowań jest taki sam oraz roszczenia stron pozostają w związku z tym samym zamówieniem publicznym.

2. Prezes Izby zarządzając łączne rozpoznanie wniosków bierze pod uwagę wszystkie istotne okoliczności i kieruje się interesem stron, w tym w szczególności potrzebę zapewnienia szybkiego i efektywnego przebiegu postępowania.

Rozdział 4

Posiedzenie koncyliacyjne

Art. 640. 1. Skład koncyliacyjny rozpoznaje sprawę na posiedzeniach koncyliacyjnych, zwanych dalej „posiedzeniami”.

2. Za zgodą stron skład koncyliacyjny może rozpoznać sprawę bez wyznaczenia posiedzenia, na podstawie twierdzeń stron zawartych w ich pismach i złożonych przez nie dokumentów lub innych dowodów, jeżeli uzna spór za dostatecznie wyjaśniony.

Art. 641. 1. Posiedzenie odbywa się bez udziału publiczności, z zastrzeżeniem, że skład koncyliacyjny, za zgodą stron, może zezwolić na obecność na posiedzeniu osób trzecich.

2. Przed posiedzeniem przewodniczący składu koncyliacyjnego może wydawać zarządzenia mające na celu przygotowanie posiedzenia tak, aby rozstrzygnięcie sporu nastąpiło w możliwie najkrótszym terminie.

3. Posiedzenie prowadzi przewodniczący składu koncyliacyjnego.

4. Nieobecność na posiedzeniu prawidłowo powiadomionej strony lub jej pełnomocnika nie wstrzymuje postępowania koncyliacyjnego.

Art. 642. 1. Przewodniczący składu koncyliacyjnego zamyka postępowanie koncyliacyjne po przeprowadzeniu postępowania dowodowego i uznaniu, przez skład koncyliacyjny, sprawy za dostatecznie wyjaśnioną do przedstawienia projektu ugody.

2. Jeżeli skład koncyliacyjny uzna to za konieczne, przewodniczący składu koncyliacyjnego może zamknięte postępowanie otworzyć na nowo.

Art. 643. 1. Skład koncyliacyjny umarza postępowanie, jeżeli:

- 1) żądanie strony jest oczywiście uzasadnione, ale druga strona nie uznała roszczenia, albo żądanie strony jest oczywiście nieuzasadnione;
- 2) wnioskodawca cofnął wniosek, chyba że strona przeciwna zgłosiła sprzeciw, a skład koncyliacyjny uznał, że strona przeciwna ma uzasadniony interes w rozstrzygnięciu sporu;
- 3) strona nie wyraziła zgody na zawarcie ugody;
- 4) upłynął termin na przeprowadzenie postępowania, o którym mowa w art. 638;
- 5) nie wyraził on zgody na wprowadzenie zmian do projektu ugody, o których mowa w art. 647 ust. 1.

2. W przypadku cofnięcia wniosku przed powołaniem składu koncyliacyjnego postanowienie w przedmiocie umorzenia postępowania wydaje Prezes Izby.

Art. 644. Skład koncyliacyjny może umorzyć postępowanie, jeżeli przeprowadzenie postępowania koncyliacyjnego jest niemożliwe.

Art. 645. 1. Na wniosek strony skład koncyliacyjny może postanowić o zabezpieczeniu dowodu, jeśli jest to niezbędne ze względu na okoliczności sprawy.

2. Postanowienie w przedmiocie dowodu zapada po umożliwieniu stronie przeciwnej zajęcia stanowiska. 3. Postanowienie w przedmiocie zabezpieczenia może być, na wniosek strony, stosownie do okoliczności, zmienione lub uchylone.

Rozdział 5

Postanowienia

Art. 646. 1. W toku postępowania koncyliacyjnego skład koncyliacyjny wydaje postanowienia.

2. Pisemnego uzasadnienia wymaga postanowienie kończące postępowanie w sprawie, a także postanowienie, którego przedmiotem jest właściwość Izby, odmowa wyłączenia koncyliatora, kontynuowanie postępowania przez niepełny skład koncyliacyjny sprostowanie, uzupełnienie lub wykładnia projektu ugody.

3. Postanowienia, o których mowa w ust. 2, doręcza się stronom wraz z uzasadnieniem, z urzędu.

4. Postanowienie, którego przedmiotem jest zabezpieczenie dowodu, rozszerzenie wniosku, cofnięcie wniosku, określenie rzeczywistej wartości przedmiotu sporu, połączenie postępowań, dopuszczenie osoby trzeciej do udziału w postępowaniu w charakterze strony, odmowa rozpoznania zarzutu potrącenia, sprostowanie lub uzupełnienie protokołu spotkania, doręcza się stronom wraz z uzasadnieniem, z urzędu, jeżeli zapadło poza posiedzeniem.

Rozdział 6

Ugoda

Art. 647. 1. Skład koncyliacyjny, po zamknięciu postępowania koncyliacyjnego, przedstawia stronom projekt ugody.

2. Projekt ugody zawiera:

- 1) oznaczenie członków składu koncyliacyjnego;
- 2) propozycję ugodowego rozstrzygnięcia sporu;
- 3) motywy, którymi kierował się skład koncyliacyjny przy przygotowaniu projektu ugody.

3. Projekt ugody sporządza się na piśmie, po jednym egzemplarzu dla każdej ze stron, a dwa egzemplarze pozostawia się w Izbie. Podpisy pod projektem ugody składają wszyscy członkowie składu koncyliacyjnego.

4. Dniem przygotowania projektu ugody jest dzień podpisania projektu ugody przez skład koncyliacyjny.

Art. 648. 1. Projekt ugody doręcza się stronom. Jeżeli członek składu koncyliacyjnego, podpisując projekt ugody zgłosił zdanie odrębne i złożył jego uzasadnienie do akt sprawy, stronom doręcza się również odpis uzasadnienia zdania odrębnego.

2. W terminie 30 dni od dnia otrzymania projektu ugody, strona może zgłosić wniosek o rozstrzygnięcie o żądaniach i propozycjach ugodowych, które skład koncyliacyjny pominął w projekcie ugody, doręczając jego odpis drugiej stronie.

3. Uzupełniony projekt ugody powinien zostać sporządzony w terminie 30 dni od dnia złożenia wniosku.

4. Skład koncyliacyjny oddała wniosek o uzupełnienie projektu ugody postanowieniem.

Art. 649. 1. W terminie 30 dni od dnia doręczenia projektu ugody, strona jest obowiązana powiadomić skład koncyliacyjny oraz drugą stronę, czy wyraża zgodę na zawarcie ugody o treści zgodniej z przedstawionym projektem.

2. Strona może wyrazić zgodę na zawarcie ugody zgodnie z projektem ugody, zaproponować zmiany w projekcie ugody albo odmówić zawarcia ugody.

3. Wprowadzenie zmian do projektu ugody wymaga zgody składu koncyliacyjnego.

4. Skład koncyliacyjny nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian do projektu ugody, jeżeli zmiany są sprzeczne z prawem lub zasadami współżycia społecznego albo zmierzają do obejścia prawa, a także gdy są niezrozumiałe lub zawiera sprzeczności. W przypadku wprowadzenia zmian do projektu ugody ust. 1 stosuje się odpowiednio.

5. Bezskuteczny upływ terminu, o którym mowa w ust. 1, uważa się na odmowę zawarcia ugody.

Art. 650. Jeżeli strony wyraziły zgodę na zawarcie ugody, ugodę zawiera się przed Prezesem Izby.

Art. 651. Ugoda zawarta przed Prezesem Izby ma moc na równi z wyrokiem sądu powszechnego.

Rozdział 7

Koszty postępowania

Art. 652. 1. Na żądanie strony skład koncyliacyjny rozstrzyga o kosztach postępowania koncyliacyjnego w postanowieniu, uwzględniając wynik postępowania oraz inne istotne okoliczności.

2. Koszty postępowania koncyliacyjnego obejmują:

- 1) opłatę od wniosku;
- 2) wydatki;
- 3) uzasadnione koszty stron związane z prowadzeniem postępowania.

3. Strona może złożyć wniosek o przyznanie kosztów postępowania koncyliacyjnego, w razie potrzeby wraz ze spisem i dowodami poniesienia kosztów, do czasu zamknięcia postępowania koncyliacyjnego lub w innym terminie wyznaczonym przez zespół koncyliacyjny.

4. Przepisu art. 652 nie stosuje się, jeżeli strony w ugodzie rozstrzygnęły o kosztach postępowania koncyliacyjnego.

Art. 653. 1. Strony ponoszą wydatki związane z czynnościami biegłych, tłumaczy, przeprowadzeniem czynności poza siedzibą Izby i inne wydatki powstałe w toku postępowania koncyliacyjnego.

2. Przewodniczący składu koncyliacyjnego wzywa stronę, która wnosi o przeprowadzenie czynności, z którymi wiąże się konieczność poniesienia wydatków, o uiszczenie na ich poczet odpowiedniej zaliczki.

3. Zaliczki podlegają rozliczeniu po zakończeniu postępowania koncyliacyjnego. Izba z urzędu zwraca stronie różnicę między kwotą zaliczki a rzeczywiście poniesionymi wydatkami.

Art. 654. 1. Rozstrzygając o kosztach postępowania koncyliacyjnego, skład koncyliacyjny uwzględnia uzasadnione koszty zastępstwa prawnego oraz inne uzasadnione koszty poniesione przez stronę w związku z tym postępowaniem.

2. Rozstrzygając o kosztach zastępstwa prawnego skład koncyliacyjny uwzględnia wynagrodzenie pełnomocnika w rozsądnej wysokości, biorąc zwłaszcza pod uwagę wynik postępowania, nakład pracy pełnomocnika, charakter sprawy oraz inne istotne okoliczności.

Art. 655. Prezes Rady Ministrów określi, w drodze rozporządzenia wysokość i sposób pobierania opłaty od wniosku oraz szczegółowe rodzaje kosztów postępowania koncyliacyjnego i sposób ich rozliczania, mając na względzie zróżnicowaną wysokość opłaty, zależną od wartości przedmiotu sporu, a także zasadność zwrotu stronie kosztów koniecznych do celowego podjęcia działań zmierzających do zawarcia ugody.

DZIAŁ XI

Kontrola udzielania zamówień publicznych

Rozdział 1

Zasady kontroli udzielania zamówień publicznych

Art. 656. 1. Kontrolę udzielania zamówień publicznych w zakresie zgodności z przepisami ustawy przeprowadza się na zasadach określonych w niniejszej ustawie oraz przepisach odrębnych właściwych ze względu na organ upoważniony do przeprowadzenia kontroli.

2. Kontrolę udzielania zamówień publicznych przeprowadza Prezes Urzędu oraz organy kontroli.

Art. 657. Prezes Urzędu i organy kontroli współpracują przy przeprowadzaniu kontroli udzielania zamówień publicznych, wymieniając informacje o przeprowadzonych kontrolach i ich wynikach.

Art. 658. Organy kontroli biorą pod uwagę wyniki kontroli udzielania zamówień publicznych, przeprowadzonej przez Prezesa Urzędu u zamawiającego, w zakresie zgodności postępowania o udzielenie zamówienia z przepisami ustawy.

Art. 659. 1. Organy kontroli planują i przeprowadzają kontrolę po uprzednim dokonaniu analizy prawdopodobieństwa naruszenia prawa w ramach udzielania zamówień publicznych.

2. Analiza obejmuje identyfikację obszarów podmiotowych i przedmiotowych, w których ryzyko naruszenia przepisów jest największe.

3. Sposób przeprowadzenia analizy określa organ kontroli lub organ nad nim nadrzędny.

4. Analizy nie przeprowadza się w przypadku:

- 1) kontroli wszczynanej na wniosek;
- 2) gdy przeprowadzenie kontroli jest niezbędne dla przeciwdziałania popełnieniu przestępstwa lub wykroczenia, przeciwdziałania popełnieniu przestępstwa skarbowego lub wykroczenia skarbowego lub zabezpieczenia dowodów jego popełnienia.

Art. 660. 1. Organy kontroli przygotowują w zakresie swoich uprawnień kwestionariusze kontrolne zawierające szczegółowy opis zagadnień, które podlegają sprawdzeniu w toku kontroli zamówień publicznych.

2. Kwestionariusze kontrolne są publicznie dostępne.

3. Organ kontroli przekazuje kwestionariusz kontrolny podmiotowi, który ma być kontrolowany, wraz z zawiadomieniem o wszczęciu kontroli, o ile takie zawiadomienie jest przekazywane.

4. W toku kontroli, kontroler nie może wykraczać poza opis zagadnień, zawarty w kwestionariuszu kontroli.

Art. 661. Wnioski po przeprowadzeniu kontroli dotyczące usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości mogą obejmować wyłącznie naruszenie przepisów, które mogło mieć wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 662. Prezes Urzędu oraz organy kontroli zamieszczają zanonimizowane informacje o przeprowadzonych kontrolach i ich wynikach w Biuletynie Informacji Publicznej na swojej stronie podmiotowej, w terminie 30 dni od dnia zakończenia kontroli, z wyjątkiem przypadku gdy przeprowadzenie kontroli jest niezbędne dla przeciwdziałania popełnieniu przestępstwa lub wykroczenia, przeciwdziałania popełnieniu przestępstwa skarbowego lub wykroczenia skarbowego lub zabezpieczenia dowodów jego popełnienia.

Rozdział 2

Kontrola Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych

Oddział 1

Przepisy ogólne

Art. 663. 1. Prezes Urzędu przeprowadza kontrolę udzielania zamówień.

2. Celem kontroli jest sprawdzenie zgodności postępowania o udzielenie zamówienia z przepisami ustawy.

3. Kontrolę przeprowadza się w siedzibie Urzędu, z tym że kontrolę udzielania zamówień dotyczącą dokumentów zawierających informację niejawną, której nadano klauzulę „tajne” albo „ściśle tajne”, można przeprowadzić w siedzibie zamawiającego.

4. Postępowanie wyjaśniające stanowi wstępny etap kontroli i ma na celu ustalenie, czy zachodzi uzasadnione przypuszczenie, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na jego wynik.

5. W przypadku nie potwierdzenia przypuszczenia, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na jego wynik, etap postępowania wyjaśniającego kończy się informacją o braku podstaw do dalszego

prowadzenia kontroli. Do postępowania wyjaśniającego art. 666, art. 668 ust. 1 pkt 2 oraz art. 669 nie stosuje się.

6. W przypadku oczywistego braku podstaw do wszczęcia kontroli, Prezes Urzędu informuje wnioskodawcę o odmowie wszczęcia kontroli.

Art. 664. 1. Pracownik Urzędu podlega wyłączeniu z udziału w kontroli, jeżeli:

- 1) uczestniczył w kontrolowanym postępowaniu lub czynnościach bezpośrednio związanych z jego przygotowaniem po stronie zamawiającego lub wykonawcy;
- 2) pozostaje w związku małżeńskim, faktycznym pożyciu albo w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, pokrewieństwa lub powinowactwa w linii bocznej do drugiego stopnia albo jest związany z tytułu przysposobienia, opieki lub kurateli z osobą występującą w kontrolowanym postępowaniu po stronie zamawiającego lub wykonawcy, jego zastępcą prawnym lub członkami władz osób prawnych ubiegających się o udzielenie kontrolowanego zamówienia;
- 3) przed upływem 3 lat od dnia wszczęcia kontrolowanego postępowania pozostawał w stosunku pracy lub zlecenia z zamawiającym lub wykonawcą albo był członkiem władz osób prawnych ubiegających się o udzielenie kontrolowanego zamówienia;
- 4) pozostaje z osobą występującą w kontrolowanym postępowaniu po stronie zamawiającego lub wykonawcy w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że może to budzić uzasadnione wątpliwości co do jego bezstronności.

2. Pracownik Urzędu informuje Prezesa Urzędu o przyczynach powodujących jego wyłączenie z udziału w kontroli.

3. Prezes Urzędu rozstrzyga o wyłączeniu pracownika w drodze postanowienia.

Art. 665. 1. Prowadząc kontrolę, Prezes Urzędu może:

- 1) żądać od kierownika zamawiającego niezwłocznego przekazania kopii dokumentów związanych z postępowaniem o udzielenie zamówienia, potwierdzonych za zgodność z oryginałem przez kierownika zamawiającego własnoręcznym podpisem, w przypadku przekazywania kopii dokumentów w postaci papierowej, albo kwalifikowany podpisem elektronicznym, w przypadku przekazywania kopii tych dokumentów w postaci elektronicznej;
- 2) żądać od kierownika zamawiającego, od pracowników zamawiającego oraz innych podmiotów udzielenia, w terminie przez niego wyznaczonym, pisemnych wyjaśnień w sprawach dotyczących przedmiotu kontroli, w postaci papierowej, opatrzonej w

własnoręcznym podpisem, lub w postaci elektronicznej, opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym;

3) zasięgnąć opinii biegłych, jeżeli ustalenie lub ocena stanu faktycznego sprawy lub dokonanie innych czynności kontrolnych wymaga wiadomości specjalnych.

2. Biegłemu przysługuje wynagrodzenie, które pokrywa Prezes Urzędu, w wysokości ustalonej zgodnie z przepisami tytułu III działu 2 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych.

3. Stan faktyczny sprawy ustala się na podstawie całokształtu materiału zebranego w toku kontroli, w szczególności dokumentów związanych z postępowaniem, wyjaśnień kierownika i pracowników zamawiającego, opinii biegłych oraz wyjaśnień innych podmiotów.

4. Dokumenty i wyjaśnienia wnoszone w postaci elektronicznej i opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, oraz dalsze pisma w sprawie wnoszone w tej postaci przekazuje się na elektroniczną skrzynkę podawczą Urzędu lub na informatycznym nośniku danych.

Art. 666. 1. Z kontroli sporządza się protokół.

2. Protokół kontroli zawiera w szczególności:

- 1) nazwę (firmę) i adres zamawiającego;
- 2) datę rozpoczęcia i zakończenia kontroli;
- 3) imiona i nazwiska kontrolujących;
- 4) oznaczenie postępowania o udzielenie zamówienia, które było przedmiotem kontroli;
- 5) informację o stwierdzeniu naruszeń przepisów ustawy lub ich braku.

Oddział 2

Kontrola doraźna

Art. 667. 1. Prezes Urzędu może wszcząć, z urzędu lub na wniosek, kontrolę doraźną w przypadku uzasadnionego przypuszczenia, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na jego wynik.

2. Kontrola doraźna wszczęta na wniosek prowadzona jest wyłącznie w zakresie zarzutów wynikających z informacji zawartych we wniosku o kontrolę. W przypadku ujawnienia innych naruszeń ustawy mogących mieć wpływ na wynik postępowania, nie

wskazanych we wniosku o kontrolę, Prezes Urzędu może rozszerzyć zakres kontroli z urzędu, Wówczas mają zastosowanie przepisy o kontroli prowadzonej z urzędu.

3. Do kontroli doraźnej wszczętej na wniosek art. 666, art. 667 ust. 6 oraz art. 672-676 nie stosuje się.

4. Wszczęcie kontroli doraźnej może nastąpić nie później niż w terminie 4 lat od dnia udzielenia zamówienia publicznego lub unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia. W przypadku wszczęcia tej kontroli przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego mają zastosowanie art. 672 ust. 3, art. 674 ust. 2 i 4 oraz art. 675 ust. 1, 3 i 5.

5. Prezes Urzędu informuje wnioskodawcę o wszczęciu kontroli doraźnej albo o odmowie jej wszczęcia w przypadku, o którym mowa w art. 663 ust. 6.

6. Prezes Urzędu wszczyna kontrolę doraźną na wniosek instytucji zarządzającej, o której mowa w przepisach o Narodowym Planie Rozwoju, w przepisach o zasadach prowadzenia polityki rozwoju, w przepisach o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014-2020, w przepisach o wspieraniu rozwoju obszarów wiejskich z udziałem środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich w ramach Programu Rozwoju Obszarów Wiejskich na lata 2007-2013, w przepisach o wspieraniu rozwoju obszarów wiejskich z udziałem środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich w ramach Programu Rozwoju Obszarów Wiejskich na lata 2014-2020 lub w przepisach o pomocy społecznej, zwanej dalej „instytucją zarządzającą”, lub na wniosek agencji płatniczej, o której mowa w przepisach o wspieraniu rozwoju obszarów wiejskich z udziałem środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich w ramach Programu Rozwoju Obszarów Wiejskich na lata 2014-2020, jeżeli z uzasadnienia wniosku instytucji zarządzającej lub agencji płatniczej wynika, że zachodzi uzasadnione przypuszczenie, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na jego wynik.

Art. 668. 1. Zakończenie kontroli doraźnej następuje:

- 1) na etapie postępowania wyjaśniającego, po jego przeprowadzeniu, w sytuacji nie potwierdzenia uzasadnionego przypuszczenia, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na jego wynik;

2) po przeprowadzeniu postępowania kontrolnego, przez doręczenie zamawiającemu informacji o wyniku kontroli zawierającej w szczególności:

- a) określenie postępowania, które było przedmiotem kontroli,
- b) informację o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

2. W przypadku wniesienia zastrzeżeń, o których mowa w art. 669 ust. 1, zakończeniem kontroli jest doręczenie zamawiającemu informacji o ostatecznym rozpatrzeniu zastrzeżeń.

Art. 669. 1. Od wyniku kontroli doraźnej zamawiającemu przysługuje prawo zgłoszenia do Prezesa Urzędu, umotywowanych zastrzeżeń, w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli.

2. Prezes Urzędu rozpatruje zastrzeżenia w terminie 15 dni od dnia ich otrzymania. W przypadku nieuwzględnienia zastrzeżeń, Prezes Urzędu przekazuje zastrzeżenia do zaopiniowania przez Izbę.

3. Izba wyraża, w formie uchwały, opinię w sprawie zastrzeżeń w terminie 15 dni od dnia ich otrzymania.

4. Opinia Izby jest wiążąca dla Prezesa Urzędu.

5. Prezes Urzędu niezwłocznie zawiadamia kierownika zamawiającego o ostatecznym rozpatrzeniu zastrzeżeń.

Art. 670. W przypadku ujawnienia naruszenia przepisów ustawy Prezes Urzędu może:

- 1) nałożyć karę pieniężną, o której mowa w dziale XII;
- 2) wystąpić do sądu o unieważnienie umowy w całości lub części.

Art. 671. W przypadku ujawnienia naruszenia przepisów ustawy stanowiącego czyn naruszający dyscyplinę finansów publicznych Prezes Urzędu zawiadamia właściwego rzecznika dyscypliny finansów publicznych o naruszeniu dyscypliny finansów publicznych.

Oddział 3

Kontrola uprzednia

Art. 672. 1. Przepisy niniejszego rozdziału stosuje się do zamówień lub umów ramowych, w tym współfinansowanych ze środków Unii Europejskiej.

2. Prezes Urzędu przeprowadza kontrolę udzielanych zamówień przed zawarciem umowy (kontrola uprzednia) współfinansowanych ze środków Unii Europejskiej, jeżeli wartość zamówienia albo umowy ramowej dla:

- 1) robót budowlanych – jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 20 000 000 euro;
- 2) dostaw lub usług – jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 10 000 000 euro.

3. Wszczęciem kontroli uprzedniej jest doręczenie Prezesowi Urzędu kopii dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia w celu przeprowadzenia kontroli uprzedniej.

4. Na wniosek instytucji zarządzającej Prezes Urzędu może odstąpić od przeprowadzenia kontroli uprzedniej, jeżeli w ocenie instytucji postępowanie zostało przeprowadzone w sposób zgodny z przepisami ustawy. Informację o odstąpieniu od kontroli Prezes Urzędu przekazuje niezwłocznie zamawiającemu i wnioskodawcy.

Art. 673. W przypadku zamówień publicznych o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, innych niż zamówienia, o których mowa w art. 672 ust. 2, Prezes Urzędu może przeprowadzić kontrolę uprzednią dokumentów zamówienia na wniosek zamawiającego.

Art. 674. 1. Zamawiający, niezwłocznie po wydaniu przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, dotyczących wyboru najkorzystniejszej oferty, albo po upływie terminu do wniesienia odwołania, a przed zawarciem umowy, przekazuje Prezesowi Urzędu kopie dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia potwierdzone za zgodność z oryginałem przez kierownika zamawiającego, w celu przeprowadzenia kontroli uprzedniej.

2. Zamawiający niezwłocznie informuje Prezesa Urzędu o wniesieniu odwołania lub skargi po przekazaniu dokumentacji do kontroli uprzedniej. Prezes Urzędu wstrzymuje wykonanie kontroli uprzedniej do czasu wydania przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, z zastrzeżeniem art. 607 ust. 2.

3. W przypadku udzielania zamówień w częściach, jeżeli wartość poszczególnych części zamówienia jest mniejsza niż kwoty, o których mowa w art. 672 ust. 2, Prezes Urzędu może odstąpić od przeprowadzenia kontroli, informując o tym zamawiającego niezwłocznie po otrzymaniu kopii dokumentacji, o której mowa w ust. 1.

4. Wszczęcie kontroli uprzedniej zawiesza bieg terminu związania ofertą do dnia zakończenia kontroli.

Art. 675. 1. Zakończeniem kontroli uprzedniej jest doręczenie zamawiającemu informacji o wyniku kontroli zawierającej w szczególności:

- 1) określenie postępowania, które było przedmiotem kontroli;
- 2) informację o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku;
- 3) zalecenia pokontrolne, jeżeli w toku kontroli stwierdzono, że jest zasadne unieważnienie postępowania lub usunięcie stwierdzonych naruszeń.

2. W przypadku wniesienia zastrzeżeń, o których mowa w art. 676, zakończeniem kontroli jest doręczenie zamawiającemu informacji o ostatecznym rozpatrzeniu zastrzeżeń.

3. Doręczenie informacji o wyniku kontroli następuje nie później niż w terminie 14 dni od dnia doręczenia materiałów, o których mowa w art. 665 ust. 1, a w przypadku kontroli szczególnie skomplikowanej, nie później niż w terminie 30 dni od dnia doręczenia materiałów, o których mowa w art. 665 ust. 1.

4. Do czasu doręczenia informacji, o której mowa w ust. 1, nie można zawrzeć umowy.

5. Kierownik zamawiającego, na wniosek Prezesa Urzędu, pisemnie informuje o sposobie wykonania zaleceń pokontrolnych.

Art. 676. Od wyniku kontroli uprzedniej zamawiającemu przysługuje prawo zgłoszenia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli. Przepisy art. 669 ust. 2-5 stosuje się.

DZIAŁ XII

Przepisy o karach pieniężnych

Art. 677. Przepisy niniejszego działu stosuje się do zamawiających, o których mowa w art. 4 pkt 3, w tym wykonujących działalność sektorową, oraz, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 2 i 3.

Art. 678. 1. Zamawiający, który:

- 1) udziela zamówienia:
 - a) z naruszeniem przepisów ustawy określających przesłanki stosowania trybu negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki,
 - b) bez wymaganego ogłoszenia,
 - c) bez stosowania ustawy,
- 2) dokonuje zmian w zawartej umowie z naruszeniem przepisów ustawy
– podlega karze pieniężnej.

2. Karze pieniężnej podlega również zamawiający, który:

- 1) określa warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję,
 - 2) opisuje przedmiot zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję,
 - 3) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia z naruszeniem zasady jawności,
 - 4) nie przestrzega terminów określonych w ustawie,
 - 5) odrzuca ofertę lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu z naruszeniem przepisów ustawy określających przesłanki odrzucenia oferty lub wniosku,
 - 6) dokonuje wyboru najkorzystniejszej oferty z naruszeniem przepisów ustawy
- jeżeli naruszenie to miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia.

Art. 679. 1. Wysokość kary pieniężnej, o której mowa w art. 678, ustala się w zależności od wartości zamówienia publicznego.

2. Jeżeli wartość zamówienia:

- 1) jest mniejsza niż progi unijne – kara pieniężna wynosi 3000 złotych;
- 2) jest równa kwocie lub przekracza progi unijne, a jest mniejsza niż 10 000 000 euro dla dostaw lub usług oraz 20 000 000 euro dla robót budowlanych – kara pieniężna wynosi 30 000 złotych;
- 3) jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 10 000 000 euro dla dostaw lub usług oraz 20 000 000 euro dla robót budowlanych – kara pieniężna wynosi 150 000 złotych.

Art. 680. 1. Karę pieniężną nakłada Prezes Urzędu w drodze decyzji administracyjnej.

2. Prezes Urzędu nie nakłada kary pieniężnej, jeżeli w związku z naruszeniem przepisu ustawy Izba lub sąd nałożyli karę finansową.

3. Decyzji o nałożeniu kary pieniężnej nie można nadać klauzuli natychmiastowej wykonalności.

Art. 681. 1. Środki z kary pieniężnej stanowią dochód budżetu państwa.

2. Kary pieniężne podlegają ściągnięciu w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji w zakresie egzekucji obowiązków o charakterze pieniężnym.

DZIAŁ XIII

Przepis końcowy

Art. 682. Ustawa wchodzi w życie w terminie określonym w ustawie z dnia ... –
Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych.

UZASADNIENIE

I. Cel projektowanej regulacji

Projekt ustawy – Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawą” lub „projektem ustawy”, ma na celu kompleksowe uregulowanie materii zamówień publicznych stanowiących umowy o charakterze odpłatnym zawierane pomiędzy zamawiającymi i wykonawcami, których przedmiotem są roboty budowlane, usługi lub dostawy.

Dotychczas zagadnienia te są regulowane ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986, z późn. zm.), zwaną dalej „ustawą Pzp”, która zostanie zastąpiona przez nową ustawę.

Przygotowanie nowej ustawy wychodzi naprzeciw wieloletnim oczekiwaniom zarówno podmiotów publicznych jak i wykonawców ubiegających się o zamówienia publiczne. Ponad 14 letni okres obowiązywania dotychczasowej ustawy Pzp ustanawianej w zupełnie innych realiach gospodarczych oraz otoczeniu prawnym, a także wprowadzane liczne zmiany na skutek transpozycji dyrektyw unijnych oraz pozostałych zmian mających na celu dostosowywanie prawa do potrzeb zmieniającej się sytuacji prawnej i gospodarczej, generują potrzebę przygotowania nowego kompleksowego i spójnego Prawa zamówień publicznych.

Celem opracowania nowej ustawy jest wprowadzenie nowych rozwiązań opartych na maksymalnej efektywności i przejrzystości udzielanych zamówień publicznych, uwzględniających jednocześnie rolę zamówień publicznych w kształtowaniu polityki państwa oraz potrzebę wsparcia rozwoju małych i średnich przedsiębiorstw, a także innowacyjnych, nowoczesnych produktów i usług. Ponadto konieczne stało się również zwiększenie przejrzystości i spójności regulacji w zakresie zamówień publicznych.

Projekt nowej ustawy jest także odpowiedzią na wyzwanie postawione w Strategii na Rzecz Odpowiedzialnego Rozwoju, w której wskazano, że zamówienia publiczne są jednym z obszarów, których usprawnienie może przyczynić się do zapewnienia stałego wzrostu gospodarczego kraju poprzez prowadzenie zrównoważonej polityki gospodarczej sprzyjającej zapobieganiu wykluczeniu społecznemu i gospodarczemu.

Opracowanie nowej ustawy zostało poprzedzone szerokimi konsultacjami Koncepcji nowego Prawa zamówień publicznych z dnia 6 czerwca 2018 r., zwanej dalej „Koncepcją Prawa zamówień publicznych”, w której zdiagnozowano główne obszary identyfikujące potrzebę wprowadzenia nowych rozwiązań optymalizujących proces udzielania zamówień. Koncepcja Prawa zamówień publicznych została przygotowana wspólnie przez Ministerstwo Przedsiębiorczości i Technologii oraz Urząd Zamówień Publicznych. Konsultowany dokument spotkał się z szerokim zainteresowaniem, co zostało poparte licznymi uwagami i postulatami.

Zidentyfikowano następujące kluczowe problemy w dziedzinie zamówień publicznych wymagające nowych rozwiązań, które zostały zaprojektowane w nowej ustawie:

1. brak powiązania wydatków z realizacją polityki oraz celów strategicznych państwa;
2. dużą liczbę wyłączeń spod reżimu systemu zamówień publicznych, które negatywnie wpływają na transparentność i dostępność zamówień publicznych;
3. wybieranie rozwiązań najtańszych zamiast najbardziej efektywnych w dłuższym okresie;
4. nieproporcjonalny do potencjału udział przedsiębiorców z sektora MŚP w rynku zamówień publicznych;
5. nieefektywne zarządzanie procesem zakupowym od planowania udzielenia zamówienia, przygotowania postępowania po podsumowanie jego realizacji;
6. koncentracja zamawiających na spełnieniu wymogów formalnych zamiast na uzyskaniu najlepszego jakościowo produktu lub usługi;
7. niski odsetek zamówień udzielonych w innych trybach niż przetarg nieograniczony i wolna ręka (negocjacje z ogłoszeniem, dialog konkurencyjny, negocjacje bez ogłoszenia oraz partnerstwo innowacyjne i licytacja elektroniczna stanowią zaledwie 1,27% postępowań);
8. zmniejszające się zainteresowanie wykonawców rynkiem zamówień publicznych (w 2017 r. w ok. 43% postępowań złożona została tylko jedna oferta);
9. ograniczona dostępność do środków odwoławczych do Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) oraz skarg na wyroki KIO do sądów powszechnych;
10. niejednorodność orzecznictwa KIO i sądów powszechnych w przedmiocie zamówień publicznych;
11. brak wyodrębnionej i uproszczonej procedury udzielania zamówień poniżej progów unijnych;
12. rozproszony i nieefektywny system kontroli;
13. brak przejrzystości ustawy wywołany licznymi nowelizacjami.

Dziedzina zamówień publicznych stanowi potężne narzędzie wspierające rozwój gospodarczy, umożliwiające poprawę jakości zamawianych dostaw, usług i robót budowlanych, wsparcie innowacyjności, realizowanie polityki społecznej i strategii państwa.

Zamówienia publiczne są kluczową formą udziału sektora publicznego w gospodarce. Wartość zamówień udzielanych w procedurach przewidzianych w ustawie Pzp to ok. 163,2 mld zł w 2017 r., co stanowi ok. 8,23% PKB (w 2016 r. 107 mld zł, 5,8% PKB). Przybliżona wartość rynku zamówień publicznych, uwzględniająca również zamówienia udzielane bez stosowania procedur, wyniosła 234,6 mld zł w 2017 r. (174,3 mld zł w 2016 r.). Zamówienia publiczne wywierają bezpośredni i natychmiastowy wpływ na krajową gospodarkę, w tym jej najistotniejsze branże. Sektor usług oraz produkcja przemysłowa powiązana z budownictwem i infrastrukturą w znacznej mierze zależne są od rynku zamówień.

W wielu branżach dla co czwartego przedsiębiorcy zamówienia publiczne stanowią ponad połowę całkowitych przychodów, zaś dla co dziesiątego to 75% przychodów. Odpowiednio ukierunkowane i zarządzane zamówienia publiczne mogą tym samym stanowić ważny czynnik wzrostu przedsiębiorstw. Natomiast źle przeprowadzane postępowania, brak współpracy pomiędzy zamawiającym i wykonawcą, restrykcyjne umowy mogą prowadzić do

upadku firm lub ich przechodzenia na inne rynki. Dlatego też tak istotnym jest wprowadzenie usprawnień proceduralnych, ułatwiających przedsiębiorcom, w szczególności z sektora MŚP, dostęp do zamówień. Obecna ustawa Pzp nie ma wydzielonej części zamówień klasycznych poniżej i powyżej progów unijnych, a tryby i zasady udzielania zamówień krajowych właściwie nie różnią się od zamówień unijnych. W nowej ustawie proponuje się wyodrębnienie oraz znaczące uproszczenie i uelastycznienie procedury udzielania zamówień poniżej progów unijnych poprzez odejście od stosowania trybów właściwych dla zamówień powyżej progów unijnych i zwiększenie autonomii zamawiającego w kształtowaniu procedury wyłonienia wykonawcy.

Zamówienia publiczne stanowią narzędzie kształtowania gospodarki państwa, w tym również realizacji celów społecznych, politycznych i strategicznych, służące wspieraniu ważnych gałęzi rynku. Procedura zawarta w ustawie, poprzez odpowiednie kształtowanie wymagań, może być najbardziej efektywnym wsparciem celów gospodarczych i rozwojowych oraz ważnych polityk społecznych i związanych z rynkiem pracy.

Zastosowanie odpowiednich kryteriów oceny ofert, trybów udzielania zamówień, rzetelna współpraca z wykonawcą powinny zapewniać nie tylko równe traktowanie, konkurencyjność i oszczędności, ale także kreować zapotrzebowanie oraz pożądane postawy, wzmacniać kompetencje zespołów, umożliwiać budowanie doświadczenia wykonawców oraz dawać impuls do rozwoju.

Istotnym impulsem do poprawy efektywności zamówień publicznych, ich transparentności oraz poprawienia dostępu małych i średnich przedsiębiorstw do zamówień publicznych jest elektronizacja procesu udzielania zamówienia publicznego, w szczególności obowiązek udostępniania przez zamawiających dokumentów zamówienia w postaci elektronicznej oraz prowadzenia komunikacji elektronicznej pomiędzy zamawiającym i wykonawcą. Dzięki obowiązkowi przyjmowania przez zamawiających dokumentów składanych drogą elektroniczną zmniejszają się koszty udziału w postępowaniu po stronie wykonawców. Elektronizacja obniża koszty prowadzenia postępowań po stronie zamawiających w związku z brakiem konieczności przechowywania znacznej ilości dokumentów w postaci papierowej. Jak wynika z badań przeprowadzonych przez Komisję Europejską, wprowadzenie elektronicznego procesu udzielania zamówień generuje oszczędności po stronie instytucji zamawiających sięgające nawet 20% dotychczasowych wydatków.

Istotnym elementem zmian będzie również wzmocnienie roli Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. W nowej roli Urząd będzie – w szerszym zakresie niż do tej pory – wspierał zamawiających poprzez systematyczne wypracowywanie wzorów umów i innych dokumentów, a także gromadzenie dobrych praktyk. Ponadto rozszerzona zostanie funkcja doradcza Urzędu poprzez m.in. stworzenie w UZP infolinii.

II. Aktualny stan prawny

Ustawa Pzp zawiera przepisy stanowiące wdrożenie prawa unijnego z zakresu zamówień publicznych.

Do krajowego porządku prawnego w dniu 28 lipca 2016 r. ustawą z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020) zostały wdrożone następujące dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady:

1. 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.), zwanej dalej „dyrektywą klasyczną” lub „dyrektywą 2014/24/UE”, oraz
2. 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającej dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.), zwanej dalej „dyrektywą sektorową” lub „dyrektywą 2014/25/UE”.

W zakresie udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa wdrożona została dyrektywa 2009/81/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 13 lipca 2009 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania niektórych zamówień na roboty budowlane, dostawy i usługi przez instytucje lub podmioty zamawiające w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa i zmieniająca dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 216 z 20.08.2009, str. 76, z późn. zm.), zwana dalej „dyrektywą obronną” lub „dyrektywą 2009/81/WE”.

W zakresie środków ochrony prawnej ustawa Pzp wdrożyła następujące dyrektywy:

1. dyrektywę Rady 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (Dz. Urz. WE L 295 z 30.12.1989 r., str. 33; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne rozdz. 6, t. 1, str. 246) (klasyczna dyrektywa odwoławcza),
2. dyrektywę Rady 92/13/EWG z dnia 25 lutego 1992 r. koordynująca przepisy ustawowe, wykonawcze i administracyjne odnoszące się do stosowania przepisów wspólnotowych w procedurach zamówień publicznych podmiotów działających w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i telekomunikacji (Dz. Urz. WE L 76 z 23.3.1992 r., str. 14; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne rozdz. 6, t. 1, str. 315) (sektorowa dyrektywa odwoławcza),
3. dyrektywę 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającą dyrektywy Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych (Dz. Urz. UE L 335 z 20.12.2007 r., str. 31)

- zwane dalej „dyrektywami odwoławczymi”.

Zgodnie z motywem pierwszym dyrektywy klasycznej udzielanie zamówień publicznych przez instytucje państw członkowskich lub w imieniu tych instytucji musi być zgodne z zasadami Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (TFUE), a w szczególności z zasadą swobodnego przepływu towarów, swobody przedsiębiorczości oraz swobody świadczenia usług, a także z zasadami, które się z nich wywodzą, takimi jak: zasada równego traktowania, zasada niedyskryminacji, zasada wzajemnego uznawania, zasada

proporcjonalności oraz zasada przejrzystości. W odniesieniu do zamówień publicznych o wartości powyżej określonej kwoty należy jednak ustanowić przepisy koordynujące krajowe procedury udzielania zamówień w celu zagwarantowania, że zasady te mają praktyczne zastosowanie, a zamówienia publiczne są otwarte na konkurencję.

W celu zapewnienia poszanowania zasad traktatowych w zamówieniach poniżej progów unijnych, w ustawie Pzp określony został próg krajowy, od którego konieczne jest zastosowanie odpowiednich reguł. Jest to tzw. próg bagatelności, czyli kwota poniżej której zamawiający nie ma obowiązku stosowania ustawy Pzp i w obowiązującym stanie prawnym jest to kwota 30 000 euro.

W stosunku do zamówień, których wartość jest pomiędzy progiem bagatelności a progami unijnymi, poszanowanie zasad traktatowych zapewniane jest poprzez zobowiązanie zamawiających do stosowania procedur nieznacznie tylko różniących się od procedur obowiązujących powyżej progów unijnych. Takie rozwiązanie rozszerza znacznie zakres stosowania szczególnie dyrektywy klasycznej w zakresie zamówień poniżej progów unijnych.

W postępowaniach dotyczących zamówień poniżej progów unijnych ustawa Pzp wprowadziła obowiązek stosowania w zasadzie tych samych trybów udzielania zamówień publicznych, z wyjątkami mającymi na celu uelastyczenie i uproszczenie postępowań dla tych zamówień. Ustawa Pzp różnicuje m.in. wymagania w przypadku zamówień poniżej progów unijnych, przede wszystkim w zakresie terminów, upubliczniania ogłoszenia o zamówieniu (bezpłatne ogłoszenie w Biuletynie Zamówień Publicznych), wymogu zabezpieczenia należytego wykonania umowy, składania wadium czy fakultatywności w zakresie żądania dokumentów potwierdzających spełnianie warunków.

III. Zakres projektowanej regulacji.

Projekt ustawy uwzględni wdrożone wcześniej do polskiego porządku prawnego akty prawa unijnego, w tym dyrektywę klasyczną, dyrektywę sektorową, dyrektywę obronną oraz dyrektywy odwoławcze. Większość przepisów dyrektyw to przepisy wymagające obowiązkowego wdrożenia przez państwa członkowskie UE, przez co wszelkie nowe rozwiązania wprowadzane do rynku zamówień muszą mieścić się w granicach prawa unijnego określonych postanowieniami dyrektyw.

W projekcie zaproponowano następujące regulacje o kluczowym znaczeniu wychodzące naprzeciw oczekiwaniom podmiotów publicznych jak i wykonawców:

1. Wprowadzenie podstawy prawnej do stworzenia polityki zakupowej państwa, która będzie narzędziem do realizacji polityki gospodarczej państwa.
2. Zwiększenie roli planowania w zamówieniach publicznych poprzez:
 - 1) wprowadzenie obowiązku dokonania analizy przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia;
 - 2) nałożenie obowiązku na centralne organy administracji rządowej określenia strategii zarządzania dla poszczególnych kategorii zakupowych (drzewo kategorii zakupowych) oraz wskazanie zamówień stanowiących realizację polityki państwa; obowiązek ten będzie stanowił ramy dla rocznych planów postępowań, obecnie funkcjonujących w ramach Pzp;

- 3) wprowadzenie obowiązku kwartalnej aktualizacji rocznych planów postępowań;
 - 4) koncentrację ogłoszeń o zamówieniach w oficjalnym publikatorze, tj. Biuletynie Zamówień Publicznych (poniżej progów UE) oraz Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (powyżej progów UE);
 - 5) zwiększenie znaczenia dialogu z wykonawcą poprzez podkreślenie roli przygotowania postępowania;
 - 6) wprowadzenie do ustawy zasady efektywności.
3. Uproszczenie zasad podmiotowej kwalifikacji wykonawców poprzez:
 - 1) uproszczenie warunków udziału w postępowaniu;
 - 2) ograniczenie i doprecyzowanie przesłanek wykluczenia.
 4. Uproszczenie proceduralne w postępowaniach powyżej i poniżej progów unijnych poprzez:
 - 1) odrębne tryby udzielania zamówień powyżej progów unijnych,
 - 2) uproszczenie i uelastycznienie procedury dla zamówień poniżej progów unijnych.
 5. Zrównoważenie stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez:
 - 1) określenie zasad kształtowania umów;
 - 2) wprowadzenie katalogu klauzul abuzywnych;
 - 3) określenie obowiązkowych postanowień umownych;
 - 4) wprowadzenie nowych zasad waloryzacji wynagrodzenia.
 6. Wprowadzenie obowiązku ewaluacji realizacji umowy.
 7. Zniesienie odpowiedzialności solidarnej wykonawców w trybie partnerstwa innowacyjnego.
 8. Wprowadzenie obowiązku stosowania zaliczek lub częściowych płatności w umowach powyżej 12 miesięcy.
 9. Usprawnienie postępowania skargowego na orzeczenia KIO poprzez:
 - 1) obniżenie opłaty od skargi na orzeczenie KIO;
 - 2) wydłużenie terminu na wniesienie skargi na orzeczenie KIO.
 10. Usprawnienie systemu kontroli poprzez:
 - 1) wspólne przepisy ogólne dotyczące kontroli zamówień publicznych;
 - 2) przeprowadzanie kontroli na podstawie analizy ryzyka naruszenia prawa;
 - 3) obowiązek publikacji wytycznych dotyczących prowadzenia kontroli przez organy kontroli.
 11. Wzmocnienie roli Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w przygotowywaniu i propagowaniu dobrych praktyk i wzorców dokumentów, które będą stanowiły wsparcie dla zamawiających.
 12. Wprowadzenie nowego rozwiązania mającego na celu pozasądowe rozwiązywanie sporów.

Oczekiwanym efektem ustawy jest:

1. zapewnienie stałego wzrostu gospodarczego Polski;
2. zapewnienie możliwości kształtowania polityki państwa poprzez zamówienia publiczne;
3. ograniczenie liczby zamówień udzielonych poza systemem zamówień publicznych;

4. zwiększenie liczby postępowań przeprowadzonych w trybach negocjacyjnych;
5. zwiększenie liczby przeprowadzonych wstępnych konsultacji rynkowych;
6. zwiększenie liczby ofert składanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego;
7. zwiększenie udziału MŚP w postępowaniach;
8. zapobieganie wykluczeniu społecznemu i gospodarczemu;
9. ujednoczenie orzecznictwa KIO i sądów powszechnych dotyczącego zamówień publicznych;
10. zmniejszenie liczby sporów sądowych dotyczących zamówień publicznych;
11. zwiększenie efektywności kontroli zamówień publicznych;
12. ograniczenie liczby upadłości przedsiębiorstw w trakcie realizacji zamówienia publicznego.

IV. Systematyka ustawy

Głównym założeniem systematyki ustawy jest uporządkowanie przepisów oraz zwiększenie przejrzystości ustawy. Czytelność poprawi jasny układ ustawy i podział na przepisy materialne oraz proceduralne, a także podział działów na mniejsze niż do tej pory rozdziały z wydzielonymi oddziałami.

W związku z faktem, że ustawa zawiera regulacje wdrażające kilka dyrektyw unijnych, w celu zapewnienia skrótowości aktu prawnego, zaproponowano wydzielenie przepisów ogólnych, które będą miały zastosowanie do wszystkich reżimów udzielania zamówień publicznych, a także uregulowanie w sposób kompleksowy zamówień klasycznych powyżej progów unijnych (dział II), a następnie stosowanie odesłań do tych regulacji w przypadku zamówień sektorowych i zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Dyrektywa sektorowa i dyrektywa obronna zawierają w dużej mierze analogiczne uregulowania co dyrektywa klasyczna. Technika odesłań została również zastosowana w odniesieniu do zamówień poniżej progów unijnych, które zostały uregulowane w osobnym dziale VI.

Przepisy ustawy zostały pogrupowane w oddziały, rozdziały, te z kolei w następujące działy:

- I. Przepisy ogólne.
- II. Postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne.
- III. Szczególne instrumenty i procedury udzielania zamówień publicznych.
- IV. Zamówienia sektorowe.
- V. Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.
- VI. Zamówienia o wartości mniejszej niż progi unijne.
- VII. Umowa w sprawie zamówienia publicznego i jej wykonanie.

VIII. Organy właściwe w sprawach zamówień publicznych.

IX. Środki ochrony prawnej.

X. Postępowanie koncyliacyjne.

XI. Kontrola udzielania zamówień publicznych.

XII. Kary pieniężne.

V. Szczegółowe regulacje

DZIAŁ I Przepisy ogólne

Rozdział 1 Przedmiot regulacji

Oddział 1 Zakres spraw regulowanych ustawą

Zakres przedmiotowy

Zakres przedmiotowy ustawy obejmie kwestie udzielania zamówień publicznych zarówno o wartości równej lub wyższej od progów unijnych jak i zamówień do wartości progowych. Ustawa określa zasady i tryb udzielania zamówień publicznych, środki ochrony prawnej, kontrolę udzielania zamówień publicznych oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w ustawie.

Ustawa w sposób kompleksowy reguluje proces udzielania zamówień publicznych, uwzględniając specyfikę różnych reżimów udzielania zamówień publicznych, takich jak reżim udzielania zamówień klasycznych, reżim udzielania zamówień sektorowych, a także reżim udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Zakres podmiotowy

Projektowane przepisy ustawy mają mieć zastosowanie do udzielania zamówień publicznych oraz organizowania konkursów przez podmioty obowiązane do stosowania ustawy. Wprowadzono podział podmiotów obowiązanych do stosowania ustawy na zamawiających publicznych, zamawiających sektorowych oraz pozostałych zamawiających. Krąg zamawiających publicznych obejmuje podmioty mieszczące się w zakresie definicji „instytucji zamawiających” w rozumieniu art. 2 ust. 1 pkt 1 dyrektyw klasycznej. Z kolei zamawiający sektorowi odpowiadają podmiotom zamawiającym w rozumieniu art. 4 dyrektywy sektorowej. Pozostali zamawiający to podmioty udzielające zamówień dofinansowanych w ponad 50% przez zamawiających publicznych i których szacunkowa wartość przekracza progi unijne, jeżeli przedmiotem tych zamówień są roboty budowlane z zakresu inżynierii lądowej lub wodnej oraz dotyczące niektórych rodzajów obiektów lub budynków użyteczności publicznej, a także związane z nimi usługi.

Wspomniane zmiany mają wyłącznie charakter porządkujący. Nie prowadzą do modyfikacji podmiotowego zakresu reżimu zamówień publicznych. Na tym tle wyjątkiem jest nowa formuła wyłączeń z zakresu działalności sektorowej. Zamawiający sektorowi, odmiennie niż zamawiający publiczni, są wyodrębnieni nie tylko ze względu na kryteria podmiotowe, ale również ze względu na kryterium przedmiotowe – prowadzenie działalności w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, nazwanej

zbiorowo działalnością sektorową. Zakres działalności sektorowej został określony w projekcie na wzór przepisów art. 7-14 dyrektywy sektorowej, łącznie z włączeniami dotyczącymi prowadzenia działalności sektorowej jako działalności ubocznej. Inaczej niż dotychczas wyłączenia te, w ślad za prawem europejskim, będą dotyczyły jedynie zamawiających sektorowych niebędących zamawiającymi publicznymi.

Progi

Jak dotychczas ustawowym reżimem mają być objęte zamówienia publiczne i konkursy, których wartość osiąga określone kwoty progowe. Planuje się podnieść progi stosowania ustawy dla zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa jednolicie do progów unijnych. Obecnie progi unijne mają zastosowanie tylko do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa na dostawy lub usługi, natomiast roboty budowlane poniżej tych progów podlegają reżimowi ustawowemu.

Przewidziane w projekcie ustawy regulacje w zakresie wyłączenia obowiązku stosowania ustawy do udzielania określonych rodzajów zamówień publicznych, w przypadku zamówień publicznych o wartości równej lub wyższej od progów unijnych będą stanowiły wierne i kompletne przeniesienie do polskiego prawa wyłączeń przewidzianych w prawie unijnym, zarówno dyrektywie klasycznej, jak i w dyrektywie sektorowej oraz w dyrektywie obronnej.

Projekt ustawy w ślad za obowiązującymi przepisami ustawy Pzp przewiduje wprowadzenie kwoty szacunkowej wartości zamówienia publicznego lub konkursu, której nieprzekroczenie będzie zwalniało zamawiającego z obowiązku stosowania przepisów ustawy do udzielenia danego zamówienia publicznego lub organizowania konkursu.

W przypadku zamówień sektorowych i konkursów oraz zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamawiający będą zwolnieni z obowiązku stosowania przepisów ustawy, tak jak na gruncie obecnie obowiązującej ustawy Pzp, tj. jeżeli szacunkowa wartość zamówienia publicznego lub konkursu będzie mniejsza niż progi unijne.

Ponadto w projekcie próg bagatelności został zapisany od strony pozytywnej, tj. przez wskazanie od jakiej kwoty ustawę się stosuje. Dotychczas zwolnienie spod reżimu ustawowego zamówień bagatelnych do wartości 30 000 euro wynikało z katalogu wyłączeń.

Wyjątek stosowania ustawy

W przypadku zamówień publicznych o wartości mniejszej niż wyrażona w złotych kwota 30 000 euro, ale nie mniejszej niż 50 000 zł, ustawa będzie miała zastosowanie, ale wyłącznie w zakresie zamieszczania ogłoszeń o zamówieniu oraz w zakresie udzielania sprawozdań o udzielonych zamówieniach publicznych. Wprowadzana regulacja będzie dotyczyć wyłącznie zamówień udzielanych przez zamawiających publicznych, które nie są wyłączone z obowiązku stosowania ustawy, na podstawie przepisów ustawy (działu I rozdziału 1 oddziału 2) oraz które ze względu na swój rodzaj lub charakter mogą być skierowane do szerokiego grona wykonawców.

Zamieszczanie tych ogłoszeń w Biuletynie Zamówień Publicznych ma na celu zwiększenie dostępności informacji dla wykonawców o udzielanych zamówieniach co zapewni przejrzystość udzielania zamówień publicznych.

Słowniczek

Słowniczek uzupełniono o nowe definicje ustawowe. Dodano definicję dokumentów zamówienia, opisu potrzeb i wymagań, podmiotowych i przedmiotowych środków dowodowych, udzielenia zamówienia publicznego, warunków zamówienia, zamówień klasycznych, zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi oraz zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Kluczowa jest definicja udzielenia zamówienia publicznego, która modyfikuje przedmiotowy zakres stosowania reżimu ustawowego. Pod tym terminem projektodawca rozumie nabycie przez zamawiającego, w drodze zamówienia publicznego, robót budowlanych, dostaw lub usług od wybranego wykonawcy. Definicja ta jest inspirowana pojęciem zamówienia w rozumieniu art. 1 ust. 2 dyrektywy klasycznej oraz art. 1 ust. 2 dyrektywy sektorowej. Co prawda z motywu 4 preambuły do dyrektywy klasycznej wynika, że termin „nabycie” należy rozumieć szeroko, jako uzyskiwanie korzyści z tytułu określonych robót budowlanych, dostaw lub usług, przy czym przeniesienie własności na zamawiającego nie jest konieczne. Nabycia nie można więc utożsamiać z obowiązkiem przeniesienia na zamawiającego własności przedmiotu dostawy lub obiektu budowlanego. Wystarczy, że świadczenie ma być wykonane zgodnie z wymaganiami zamawiającego. Z drugiej jednak strony w tym samym motywie stwierdza się, że nabyciem nie jest przyznanie dotacji, nawet jeżeli jest związane z obowiązkiem zwrotu otrzymanych kwot, jeżeli nie zostały wykorzystane zgodnie z przeznaczeniem. Także przesłanka wyboru wykonawcy zawęża stosowanie reżimu ustawowego. Jak wynika z przywołanego motywu element wyboru wykonawcy konstytuujący zamówienie (a tym samym konstytuujący udzielenie zamówienia publicznego) skutkuje wyjęciem spod regulacji zamówień publicznych sytuacji, w których wszystkie podmioty spełniające określone warunki są uprawnione do wykonania danego zadania, bez przeprowadzania kwalifikacji.

Istotne znaczenie ma także pojęcie „warunki zamówienia”. Warunki zamówienia stanowią nadrzędną kategorię warunków, wyznaczają bowiem nie tylko warunki udziału w postępowaniu i inne wymagania proceduralne oraz sam przebieg postępowania, lecz także przedmiot zamówienia, wymagania związane z jego realizacją oraz projektowane postanowienia umowy. W tym znaczeniu pojęcie warunków zamówienia koresponduje z terminem „specyfikacja warunków zamówienia”.

Warunki zamówienia są elementem definiującym pojęcie „dokumenty zamówienia”. Przez te ostatnie ustawa rozumie dokumenty sporządzone przez zamawiającego lub dokumenty, do których zamawiający się odwołuje, inne niż ogłoszenie, służące do określenia lub opisanie warunków zamówienia. Dokumenty zamówienia są więc pisemnymi oświadczeniami zamawiającego, które wraz z ogłoszeniem o zamówieniu (w przypadku zamówień sektorowych w grę wchodzi również okresowe ogłoszenie informacyjne stanowiące zaproszenie do ubiegania o zamówienie sektorowe albo ogłoszenie o systemie kwalifikowania wykonawców wszczynające postępowanie o udzielenie zamówienia) oraz

przepisami ustawy wyznaczają całokształt warunków zamówienia, a tym samym treść stosunku przetargowego oraz poprzedzającego go prowizorycznego stosunku przedprzetargowego. Dokumenty sporządzone przez zamawiającego to nie tylko dokumenty przygotowane przez personel zamawiającego, ale również dokumenty, których opracowanie zamawiający powierzył zewnętrznym, profesjonalnym podmiotom (np. dokumentacja projektowa wykonana przez biuro projektowe na zlecenie zamawiającego). Dokumenty zamówienia to także istniejące opracowania, do których zamawiający się odwołuje. Przykładem są normy, oznakowania lub inne zewnętrzne specyfikacje techniczne określające wymagane cechy materiałów, produktów lub usług, do których zamawiający jedynie odsyła w opisie przedmiotu zamówienia. Takie odesłanie powoduje, że stają się one elementem oświadczenia zamawiającego, nawet bez konieczności powtórzenia ich treści w dokumentacji przetargowej.

Pojedyncze dokumenty zamówienia są zwykle łączone w zbiory dokumentów tworzących funkcjonalną całość. Zbiorem dokumentów zamówienia jest specyfikacja warunków zamówienia oraz opis potrzeb i wymagań. W świetle definicji zawartej w słowniczku opis potrzeb i wymagań tworzą dokumenty zamówienia udostępnione przez zamawiającego na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, partnerstwa innowacyjnego albo w trybie podstawowym, które zawierają informacje i dane dotyczące przedmiotu zamówienia oraz wymagania proceduralne dotyczące postępowania, umożliwiające wykonawcy ustalenie charakteru i zakresu zamówienia oraz podjęcie przez niego decyzji co do możliwości wzięcia udziału w postępowaniu.

Do słowniczka przeniesiono również rozsiiane po różnych przepisach dotychczasowej ustawy definicje dyrektywy obronnej, dyrektywy klasycznej, dyrektywy sektorowej, konkursu, kryteriów selekcji oraz profilu nabywcy.

Część definicji uległa zmianie. Dostawy, na wzór europejski, zostały zdefiniowane jako nabywanie produktów. Produktami są wszystkie rzeczy ruchome, również energia i prawa majątkowe (zwłaszcza prawa do programów komputerowych), jeżeli mogą być przedmiotem obrotu.

Doprecyzowano definicję postępowania o udzielenie zamówienia, wskazując jako chwilę jego zakończenia zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego lub unieważnienie postępowania. Jakkolwiek postępowanie o udzielenie zamówienia kończy się z momentem zawarcia umowy w sprawie zamówienia lub unieważnieniem postępowania, to jednak zawarcie umowy, inaczej niż unieważnienie postępowania, nie jest już czynnością w postępowaniu. Obowiązek zawarcia umowy wynika z wyodrębnionego konstrukcyjnie względem stosunku przetargowego stosunku kreowanego swoistą umową przedwstępna lub umową do niej zbliżoną, która dochodzi do skutku w wyniku wyboru najkorzystniejszej oferty. Zawarcie umowy w sprawie zamówienia następuje więc w wykonaniu umowy przedwstępnej. Nie oznacza to bynajmniej, że zawarcie umowy finalnej pozostaje bez wpływu na stosunek przetargowy, a tym samym na postępowanie o udzielenie zamówienia. Zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego jest na gruncie ustawy warunkiem

rozwiązującym stosunek przetargowy, wyznacza zatem moment zakończenia postępowania o udzielenie zamówienia.

Definicję umowy o podwykonawstwo poddano zmianom redakcyjnym, niemającym charakteru merytorycznego.

Oddział 2 Wyłączenia

Podobnie jak na gruncie obecnie obowiązujących przepisów ustawy Pzp, przewiduje się stosowne regulacje w zakresie wyłączenia obowiązku stosowania ustawy do udzielania określonych rodzajów zamówień publicznych, które będą stanowiły wierne i kompletne przeniesienie do polskiego prawa wyłączeń przewidzianych w prawie unijnym.

Ograniczono katalog wyłączeń spod stosowania ustawy. W celu zapewnienia spójności systemu wycofano się ze szczególnych zwolnień dla zamówień, których wartość nie osiąga europejskich progów kwotowych. Zrezygnowano również z wyłączenia stosowania ustawy do przyznawania dotacji ze środków publicznych. Wyłączenie to stanie się bezprzedmiotowe po wprowadzeniu planowanej definicji udzielenia zamówienia publicznego, która powinna definitywnie rozstrzygnąć spór o charakter prawny przyznania dotacji, zwalniając takie przysporzenie spod reżimu ustawowego. Ponadto z uwagi na wątpliwości co do zgodności z przepisami prawa unijnego ograniczono zakres wyłączenia dotyczącego zamówień związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem przymusowej restrukturyzacji albo umorzeniem lub konwersją instrumentów kapitałowych. Z katalogu usunięto również wyłączenie zamówień bagatelnych do wartości 30 000 euro. Zwolnienie takich zamówień spod reżimu ustawowego będzie wynikać z przepisów określających progi stosowania ustawy.

Rozdział 2 Zasady udzielania zamówień

Zasadniczo utrzymano dotychczasowy katalog zasad udzielania zamówień publicznych, wzbogacając go o zasadę efektywności ekonomicznej. Zasada efektywności ekonomicznej wyraża się w obowiązku udzielenia zamówienia w sposób zapewniający zarówno najlepszą jakość przedmiotu zamówienia w stosunku do środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację, jak i najlepszy stosunek nakładów do efektów, w tym efektów społecznych, środowiskowych i gospodarczych. Ponadto awansu do rangi zasad udzielania zamówień publicznych doczekała się regulacja o cywilnoprawnym charakterze procedur udzielania zamówień i posiłkowym stosowaniu przepisów ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1025, 1104 i 1629), zwanej dalej „Kodeksem cywilnym”. Zrezygnowano jednak z zasady przetargowego sposobu udzielania zamówień publicznych, dając impuls do szerszego stosowania szeroko pojętych procedur negocjacyjnych wszczynanych publicznym ogłoszeniem. Z kolei przy formułowaniu zasady jawności uwzględniono wymagania w zakresie ochrony danych osobowych wynikające z rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz. Urz. UE L 119 z 4.05.2016, str. 1).

Rozdział 3 Polityka zakupowa państwa

Dotychczas Polityka zakupowa państwa nie była przedmiotem regulacji ustawy Pzp. Koncepcja Prawa zamówień publicznych jako jeden z głównych celów wskazała stworzenie warunków do realizacji celów Polityki zakupowej państwa, co zrealizowano w formie przepisów niniejszego rozdziału. Dokument Polityki zakupowej państwa, należy rozumieć jako ukierunkowanie zakupów na innowacyjne i zrównoważone produkty i usługi dostarczane instytucjom publicznym. Z perspektywy strategicznej, Polityka zakupowa państwa opiera się na potrzebie wdrożenia inteligentnego modelu zarządzania zakupami w ramach realizowanych zamówień publicznych z uwzględnieniem aspektów normalizacyjnych, środowiskowych (koszt cyklu życia produktu), społecznej odpowiedzialności przedsiębiorstw oraz upowszechnienia dobrych praktyk i narzędzi zakupowych. Polityka zakupowa państwa stanowi tym samym średniookresową strategię wydawaną raz na 4 lata (art. 23 projektu ustawy), która nakreśla program działań wykonawczych wraz z instrumentami do jego realizacji (art. 22 projektu ustawy). Ponadto Polityka zakupowa państwa powinna być opracowywana zgodnie z zasadą zrównoważonego rozwoju kraju.

W ramach niniejszego rozdziału nałożono na ministra właściwego do spraw gospodarki dodatkowe zobowiązania. Pierwsze z nich polega na przygotowaniu projektu Polityki zakupowej państwa oraz inicjatywie uchwałodawczej w tym zakresie (art. 24 i 25 projektu ustawy). Drugim obowiązkiem jest ciągła koordynacja realizacji Polityki zakupowej państwa (art. 25 projektu ustawy).

W związku z Polityką zakupową państwa dodatkowy obowiązek nałożono na zamawiających, będących centralnymi organami administracji rządowej. Podmioty te zobowiązane zostały do sporządzenia strategii zarządzania dla poszczególnych kategorii zakupowych, w której określone zostaną zamówienia o charakterze kluczowym dla realizacji Polityki zakupowej państwa (art. 26 projektu ustawy).

Dodatkowo zamawiający mają obowiązek sporządzania planu postępowań o udzielenie zamówień. Obowiązek ten był już ujęty w dotychczasowej ustawie Pzp. Niniejsza ustawa dodaje obowiązek kwartalnych aktualizacji tego planu (art. 27 projektu ustawy).

Rozdział 4 Stosowanie przepisów ustawy do zamówień o charakterze mieszanym

W nowy sposób zredagowano przepisy dotyczące stosowania przepisów ustawy do zamówień o charakterze mieszanym, które podlegają różnym reżimom prawnym, właściwym dla zamówienia klasycznych, sektorowych lub w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Uregulowanie tych kwestii w dotychczasowej ustawie Pzp było mało klarowne. Nowe przepisy ustrukturyzowano na podstawie czytelnego podziału zamówień o charakterze mieszanym na zamówienia podzielne na części, niepodzielne na części oraz służące wykonywaniu różnych rodzajów działalności. Dla każdego z tych trzech przypadków wprowadzono odrębne zasady przyporządkowania zamówienia o charakterze mieszanym właściwemu reżimowi prawnemu.

Rozdział 5 Szacowanie wartości zamówienia i konkursu

W dotychczasowej ustawie Pzp, regulacja dotycząca szacowania wartości zamówienia umiejscowiona została w dziale II Postępowanie o udzielenie zamówienia, rozdziale II

Przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia i obejmuje przepisy od art. 32 do art. 35 ustawy Pzp, z tym że istotna dla szacowania wartości zamówienia norma dotycząca wyjątku od reguły szacowania wartości zamówień częściowych znajduje się poza tym rozdziałem – w art. 6a ustawy. Normy dotychczasowej ustawy Pzp wdrożyły do polskiego porządku prawnego normy art. 5 dyrektywy klasycznej i art. 16 dyrektywy sektorowej.

Projektowane przepisy odzwierciedlają unormowania dotyczące szacunkowej wartości zamówienia publicznego zawarte w dotychczasowej ustawie Pzp. Zachowują one także pełną zgodność z przepisami obowiązujących dyrektyw. Zmiany względem dotychczasowych przepisów mają charakter porządkowy i polegają m. in. na podkreśleniu w systematyce ustawy rangi „szacowania wartości zamówienia”, uporządkowaniu przepisów dotyczących szacowania w jednym rozdziale, unormowaniu szacunkowej wartości zamówienia publicznego w ramach trybu dialogu konkurencyjnego z nagrodami, doprecyzowaniu sposobu szacowania wartości zamówienia na roboty budowlane oraz aktualizacji dokonanego szacunku, jeśli ustalony szacunek przed wszczęciem postępowania okazał się nieaktualny.

Normy dotyczące szacowania zostały umiejscowione w projekcie ustawy w dziale I Przepisy ogólne, rozdziale 5 Szacowanie wartości zamówienia. Umieszczenie tych przepisów w dziale ogólnym podkreśla, że przepisy dotyczące szacowania mają charakter uniwersalny i obowiązują dla wszystkich zamówień i konkursów, o których mowa w ustawie. Ponadto, przepisy te znajdują zastosowanie w przypadku, gdy ustawa przewiduje określone wyłączenie przedmiotowe od stosowania jej przepisów, które jest uzależnione od wartości takiego zamówienia.

Projektowany akt prawny porządkuje gradację norm związanych z szacowaniem wartości zamówienia. Podstawową pozostała norma dotycząca ustalenia wartości szacunkowej zamówienia (art. 32 ustawy jest dokładnym odzwierciedleniem dotychczasowego art. 32 ust. 1 ustawy Pzp). Podniesiono rangę przepisu dotyczącego sposobu szacowania zamówień częściowych i udzielanych w częściach, składających się na jedno zamówienie i uporządkowano tę regulację, co ułatwi zrozumienie tej istotnej normy. Dotychczasowe art. 32 ust. 4 i art. 6a ustawy Pzp, z których pierwszy był normą ogólną a drugi – *lex specialis*, zostały zastąpione przez art. 33 ust. 1 i 2 ustawy, co w zamierzeniu projektu ustawy uczyniło regulację. Przepis zakazujący dzielenie zamówień na części w celu omięcia stosowania ustawy w istocie pozostał niezmienny. Obecna regulacja podkreśla jednak, że niedozwolony podział zamówienia na części nie musi nastąpić z zamiarem uniknięcia stosowania ustawy, wystarczający dla naruszenia reguły zakazu podziału zamówienia na części jest skutek tego podziału (ominięcie stosowania przepisów ustawy).

Normy dotyczące sposobu szacowania wartości zamówienia w sytuacji, gdy zamawiający przewiduje udzielanie zamówień uzupełniających (podobnych), zastosowanie opcji, bądź prowadzi zamówienie w trybie partnerstwa innowacyjnego lub z wykorzystaniem szczególnych sposobów udzielania zamówień (umowa ramowa, konkurs, dynamiczny system zakupów) nie uległy zmianie. Wprowadzono natomiast do ustawy przepis dotyczący sposobu ustalenia wartości zamówienia w trybie dialogu konkurencyjnego, jeśli zamawiający przewidział nagrody za udział w dialogu (art. 35 ust. 4 projektu ustawy). W takiej sytuacji w szacunkowej wartości dialogu konkurencyjnego uwzględnia się wartość tych nagród.

Dotychczas wartość zamówienia publicznego na roboty budowlane ustalało się, w zależności od typu robót budowlanych określonych w definicji robót budowlanych, na podstawie: (1) kosztorysu inwestorskiego albo planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym, jeżeli przedmiotem zamówienia było wykonanie robót budowlanych, albo (2) planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym, jeżeli przedmiotem zamówienia było zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych. Dotychczasowa ustawa Pzp nie zawierała normy co do sposobu oszacowania wartości robót budowlanych polegających na realizacji obiektu budowlanego za pomocą dowolnych środków, zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego. Ten trzeci typ robót budowlanych, w którym podkreśla się dowolność środków służących realizacji obiektu budowlanego, w założeniu ma uwzględniać wszystkie „nietypowe” roboty budowlane, tj. inne niż wykonanie obiektu przez zamawiającego w oparciu o posiadany projekt lub zaprojektowanie i wykonanie obiektu. W związku z tym projekt ustawy przewiduje wprowadzanie trzeciego sposobu ustalenia wartości zamówienia właściwego w oparciu o sposobu określone powyżej oraz inne wiarygodne dokumenty.

Projekt ustawy podobnie jak dotychczasowa ustawa Pzp oraz dyrektywa klasyczna 2014/24/UE posługuje się pojęciem wznowienia zamówienia publicznego i opcją. Zgodnie z projektowanym art. 35 ust. 2, jeżeli zamówienie przewiduje opcję lub wznowienie, przy ustalaniu szacunkowej wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji lub wznowienia zamówienia. Opcja stanowi przeniesienie tożsamej instytucji z dotychczasowej ustawy Pzp, przy czym w projekcie ustawy dotyczy także robót budowlanych. Wznowienia zamówienia, są wykonywaniem po raz kolejny tych samych dostaw lub usług przewidzianych w pierwotnej umowie. Wznowienia nie wymagają zmiany umowy i dotyczą umów zawartych na czas określony, które podlegają przedłużaniu na kolejny okres. Ustawa zmodyfikowała dotychczas stosowaną terminologię. W miejsce zamówień powtarzających się okresowo wprowadzono pojęcie „usług lub dostaw, o charakterze ciągłym”, a więc cechujące się trwałością ze względu na czas. Celem zmiany jest nawiązanie do pojęcia zobowiązania o charakterze ciągłym, jakim posługuje się Kodeks cywilny (art. 365¹). Zobowiązanie ma charakter ciągły, jeżeli przynajmniej jedna z jego stron jest zobowiązana do spełniania świadczenia okresowego lub świadczenia ciągłego. Zobowiązania ciągłe polegają na tym, że świadczenie jest spełniane przez czas trwania stosunku prawnego bądź w sposób stały i w zasadzie niezmienny (np. świadczenie polegające na zaniechaniu), bądź w sposób kilkukrotny (np. zapłata okresowa czynszu najmu), a zaspokojenie interesu wierzyciela nie może nastąpić w drodze jednorazowego zachowania dłużnika. W zamówieniach publicznych świadczeniami ciągłymi mogą być świadczenia wykonawcy usług polegających na wykonywaniu powtarzających się czynności w określonym czasie, np. ochrony mienia, sprzątnia lub utrzymania. W określonych sytuacjach świadczeniem ciągłym może być również świadczenie wykonawcy zamówienia zaliczanego do dostaw, np. wynajmującego lub wydzierżawiającego pojazd. Świadczeniami okresowymi mogą być dostawy artykułów żywnościowych, części zamiennych lub artykułów biurowych. Przykładem może być też umowa serwisowa przez

którą wykonawca zobowiązuje się do naprawy określonej maszyny, ilekroć się zepsuje, zamawiający zaś do uiszczania miesięcznego wynagrodzenia w stałej wysokości.

Proponuje się również utrzymanie dotychczasowej regulacji, zgodnie z którą dokonanie oszacowania wartości zamówienia w terminach przewidzianych w obecnej ustawie Pzp (na 6 miesięcy w przypadku robót budowlanych lub 3 miesiące w przypadku dostaw lub usług, przed wszczęciem postępowania) będzie skuteczne, pod warunkiem nie wystąpienia w tym okresie okoliczności mogących skutkować dezaktualizacją oszacowania wartości.

Rozdział 6 Zamawiający i wykonawcy

Oddział 1 Zamawiający

Pomocnicze działania zakupowe

Zgodnie z art. 40 ustawy zamawiający ponosi odpowiedzialność za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia oraz konkursu.

Zamawiający może przygotować oraz przeprowadzić postępowania o udzielenie zamówienia albo konkurs samodzielnie, ale może również powierzyć przygotowanie lub przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia lub organizację konkursu w ramach pomocniczych działań zakupowych własnej jednostce organizacyjnej lub osobie trzeciej.

W ślad za definicją zawartą w art. 2 pkt 15 dyrektywy klasycznej oraz art. 2 pkt 13 dyrektywy sektorowej, ustawa definiuje pomocnicze działania zakupowe, wskazując, że polegają one na zapewnieniu zamawiającemu wsparcia w związku z udzielaniem zamówienia lub przeprowadzaniem konkursu, w szczególności przez:

1. zapewnienie infrastruktury technicznej umożliwiającej zamawiającemu udzielanie zamówień lub zawieranie umów ramowych;
2. doradztwo dotyczące przygotowania lub przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia oraz konkursu;
3. przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia lub przeprowadzanie go, w imieniu i na rzecz zamawiającego.

Podmioty albo jednostki, którym zamawiający powierzył przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia lub przeprowadzanie takiego postępowania w imieniu i na rzecz zamawiającego realizując takie pomocnicze działania zakupowe działają jako pełnomocnicy zamawiającego.

Wspólne udzielanie zamówień

Podobnie jak w dotychczas obowiązującym stanie prawnym, zamawiający będą mogli, stosownie do art. 42 projektu ustawy, który odzwierciedla art. 38 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 56 dyrektywy 2014/25/UE, wspólnie przygotować lub przeprowadzić postępowanie albo konkurs lub udzielić zamówienia, zawrzeć umowę ramową, ustanowić dynamiczny system zakupów oraz udzielać zamówień na podstawie umowy ramowej lub objętych dynamicznym systemem zakupów. Mimo, iż przepisy dyrektywy 2009/81/WE regulującej udzielanie zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, nie wskazują wprost na stosowanie formuły wspólnego udzielania zamówień, nie ma przeszkód, by wspólne udzielanie

zamówień miało zastosowanie również w zakresie zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Projekt ustawy przewiduje, że wspólne przeprowadzanie postępowań albo konkursów przez zamawiających może być realizowane w szczególności przez:

1. wspólne przygotowanie i przeprowadzenie postępowania;
2. wspólne przygotowanie postępowania i indywidualne jego prowadzenie przez każdego z wykonawców;
3. wspólne prowadzenie postępowania przez kilku zamawiających;
4. powierzenie jednemu z nich wykonywania czynności w tym postępowaniu w imieniu i na rzecz pozostałych zamawiających.

Dla celów wspólnego prowadzenia postępowań albo konkursów zamawiający powinni zawierać porozumienie, którego elementy określa ustawa, w szczególności w zakresie zasad wspólnego prowadzenia lub udzielania zamówienia, podziału praw i obowiązków, zasad zabezpieczenia środków finansowych itd.

Wspólne przeprowadzanie postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu nie zwalnia zamawiających z odpowiedzialności; w takim przypadku każdy zamawiający, który wspólnie z innymi przeprowadza postępowanie odpowiada za zgodność tego postępowania lub konkursu z ustawą tak jakby przeprowadzał je samodzielnie. Projekt ustawy przewiduje, że jedynie w przypadku, gdy postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs nie są przygotowywane lub prowadzone w całości w imieniu i na rzecz wszystkich zamawiających:

1. każdy zamawiający ponosi odpowiedzialność za wypełnienie swoich obowiązków wynikających z ustawy w zakresie części postępowania lub konkursu, które przygotowuje lub prowadzi w swoim imieniu i na swoją rzecz;
2. wszyscy zamawiający ponoszą odpowiedzialność za wypełnienie obowiązków wynikających z ustawy w części postępowania lub konkursu, która jest przygotowywana lub prowadzona w imieniu i na rzecz wszystkich zamawiających.

Zgodnie z art. 46 ustawy, w oparciu o art. 39 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 57 dyrektywy 2014/25/UE, na podobnych jak wyżej wskazane zasadach zamawiający będą mogli przygotować i przeprowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs, zawrzeć umowę ramową, obsługiwać dynamiczny system zakupów oraz udzielać zamówień na podstawie umowy ramowej lub objętych dynamicznym systemem zakupów wspólnie z zamawiającymi posiadającymi siedzibę w innych państwach członkowskich Unii Europejskiej. W takich przypadkach w zawierającym porozumieniu zamawiający określają:

1. obowiązki stron, ich podział i mające zastosowanie przepisy państw zamawiających;
 2. organizację postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, zawarcia umowy ramowej lub ustanowienia dynamicznego systemu zakupów, w tym kwestie przygotowania i przeprowadzenia tego postępowania lub konkursu, podziału zamawianych robót budowlanych, dostaw lub usług oraz zawarcia umów,
- o ile nie zostało to uregulowane w umowie międzynarodowej zawartej między Rzeczpospolitą Polską a państwami członkowskimi Unii Europejskiej.

Przyjęty podział obowiązków i mające zastosowanie przepisy powinny być wskazane w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia dotyczących wspólnie udzielanych zamówień lub organizowanych konkursów. W zakresie, w jakim mają zastosowanie przepisy innego państwa członkowskiego Unii Europejskiej, przepisy ustawy nie będą miały zastosowania.

Podobnie jak w przypadku wspólnego udzielania zamówień, rozwiązanie powyższe może być stosowane w przypadku zamówień udzielanych w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Zamawiający będą mogli również, zgodnie z projektowanym art. 47 projektu ustawy, w celu przygotowywania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, zawierania umów ramowych oraz ustanawiania dynamicznego systemu zakupów, utworzyć wspólny podmiot z zamawiającymi posiadającymi siedzibę w innych państwach członkowskich Unii Europejskiej. Wówczas, właściwy organ wspólnie utworzonego podmiotu wskazuje przepisy krajowe obowiązujące w jednym z państw członkowskich Unii Europejskiej, które będą miały zastosowanie do przygotowywania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, zawierania umów ramowych oraz ustanawiania dynamicznego systemu zakupów przez wspólny podmiot z tym, że zastosowanie mogą mieć wyłącznie przepisy krajowe państwa członkowskiego Unii Europejskiej, w którym wspólny podmiot ma siedzibę albo prowadzi swoją działalność. Możliwość utworzenia wspólnego podmiotu w celu udzielania zamówień odnosi się także do zamówień udzielanych w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.

Centralny zamawiający

Udzielanie zamówień, zawieranie umów ramowych, ustanawianie dynamicznych systemów zakupów oraz przeprowadzanie konkursów może być realizowane, stosownie do art. 48 ustawy, zgodnie z art. 37 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 55 dyrektywy 2014/25/UE, przez centralnego zamawiającego. W przepisie tym, w ślad za definicją z art. 2 pkt 16 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 2 pkt 12 dyrektywy 2014/25/UE, została zawarta definicja zamawiającego centralnego, którym jest zamawiający prowadzący stałą działalność w zakresie:

1. nabywania produktów lub usług z przeznaczeniem ich odsprzedaży zamawiającym;
2. udzielania zamówień, których przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi w imieniu lub na rzecz zamawiających albo obsługi dynamicznych systemów zakupów lub zawierania umów ramowych w celu korzystania z nich przez zamawiających do udzielania zamówień na roboty budowlane, dostawy lub usługi.

W zakresie udzielanych przez siebie zamówień, zawieranych umów ramowych, ustanawianych dynamicznych systemów zakupów oraz przeprowadzanych konkursów odpowiedzialność za zgodność z ustawą ponosi centralny zamawiający, a zatem odpowiedzialności w tym zakresie nie ponoszą zamawiający, w których imieniu i na których rzecz działania te są podejmowane przez centralnego zamawiającego.

Zamawiający nie będą stosować przepisów ustawy do nabywania od centralnego zamawiającego produktów lub usług, a w przypadku zamówień sektorowych także robót budowlanych. Przepis ten ma zastosowanie do sytuacji, w której zamawiający nabywają produkty, usługi lub odpowiednio roboty budowlane od centralnego zamawiającego, który działa jako hurtownik i odsprzedaje im nabyte w drodze postępowań o udzielenie zamówienia produkty, usługi lub roboty budowlane. Zamawiający nie będą stosować ustawy także do odpłatnych usług, które są wykonywane w zakresie działalności centralnego zamawiającego jako hurtownika, a więc wówczas, gdy usługi centralnego zamawiającego jako hurtownika mają charakter odpłatny i zapłata za nie jest uiszczana przez zamawiających dodatkowo do kwoty jaką zamawiający ci zapłacą za nabywane od centralnego zamawiającego produkty, usługi czy roboty budowlane. Zamawiający nie stosują również ustawy, gdy nabywają od centralnego zamawiającego usługi w zakresie pomocniczych działań zakupowych związanych z doradztwem lub przeprowadzaniem w imieniu albo w imieniu i na rzecz zamawiających postępowań o udzielenie zamówienia lub konkursów. Ponadto, zamawiający nie będą stosować ustawy do nabywania robót budowlanych, produktów lub usług od wykonawców, którym zostały udzielone zamówienia przez centralnego zamawiającego w imieniu lub na rzecz tych zamawiających. W przypadku, gdy pomocnicze działania zakupowe (pomoc w zakresie przygotowania czy przeprowadzenia postępowań lub konkursów) są pozyskiwane przez zamawiających od innych podmiotów niż zamawiający centralny – ustawa będzie miała zastosowanie.

Centralny zamawiający ponosi samodzielnie odpowiedzialność za przeprowadzenie postępowań i konkursów i udzielanie zamówień w zakresie, w jakim działa samodzielnie, natomiast zamawiający odpowiadają za zgodność z ustawą własnych działań w zakresie przeprowadzania postępowań w celu udzielania zamówień w ramach dynamicznego systemu zakupów obsługiwane przez centralnego zamawiającego albo na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralnego zamawiającego w przypadku przeprowadzania postępowania konkurencyjnego lub wskazywania przez zamawiającego wykonawców zamówień.

W ślad za art. 39 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 57 dyrektywy 2014/25/UE, stosownie do art. 54 ustawy, projekt ustawy przewiduje, że zamawiający może korzystać z usług centralnego zamawiającego mającego siedzibę w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej w zakresie nabywania produktów lub usług z przeznaczeniem ich odsprzedaży zamawiającym. Usługi takiego centralnego zamawiającego podlegają przepisom z zakresu zamówień publicznych obowiązującym w tym państwie członkowskim, w którym znajduje się siedziba centralnego zamawiającego. Również do udzielania zamówień objętych dynamicznym systemem zakupów, do udzielania zamówień na podstawie umowy ramowej oraz do wskazania wykonawców zamówień na podstawie umowy ramowej zawartej przez takiego centralnego zamawiającego, będą miały zastosowanie przepisy obowiązujące w państwie członkowskim Unii Europejskiej, w którym siedzibę posiada ten zamawiający.

Projekt ustawy wprowadza fakultatywne upoważnienie dla Prezesa Rady Ministrów (w przypadku zamawiających wchodzących w skład administracji rządowej), ministra, organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego (w przypadku zamawiających wchodzących

w skład administracji samorządowej) w zakresie podległych im jednostek, do wskazania centralnej jednostki zakupującej albo jej powołania albo określenia sposobu powoływania, a także określenia zakresu jej działania, udzielania zamówień publicznych na podstawie umowy ramowej zawartej przez centralną jednostkę zakupującą lub objętych dynamicznych systemów zakupów obsługiwanych przez tę jednostkę oraz określenia sposobu współdziałania z centralną jednostką zakupującą.

Zamawiający stosownie do art. 55 projektu ustawy, nie będą mogli podejmować czynności w zakresie transgranicznych zamówień wspólnych, scentralizowanych lub udzielanych przy pomocy utworzonego w tym celu wspólnego podmiotu w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

Konflikt interesów

Zmieniono przepisy dotyczące wyłączenia osób wykonujących czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia po stronie zamawiającego w sytuacji, gdy nie zapewniają one bezstronności i obiektywizmu. Na wzór europejski posłużono się na określenie takich przypadków pojęciem konfliktu interesów. Należy przez to rozumieć każdą sytuację, w której bezstronność lub niezależność osób działających po stronie zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia jest lub może być postrzegana jako zagrożona z uwagi na posiadanie bezpośredniego lub pośredniego interesu finansowego, ekonomicznego lub osobistego w określonym rozstrzygnięciu tego postępowania. Wyeksponowano w ten sposób konieczność wyłączenia osób nie tylko z powodu rzeczywistego, ale również postrzeganego konfliktu interesów. Ponadto w projekcie wskazuje się moment w jakim osoby po stronie zamawiającego mają składać oświadczenie o braku lub istnieniu konfliktu interesów – oświadczenie o istnieniu konfliktu interesów niezwłocznie po powzięciu wiadomości o jego zaistnieniu, a oświadczenie o braku istnienia takiego konfliktu nie później niż przed zakończeniem postępowania o udzielenie zamówienia. Obowiązek złożenia oświadczenia o braku lub istnieniu konfliktu interesów rozciągnięto również na osoby udzielające zamówienia. Zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego nie jest bowiem czynnością w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Oddział 2 Wykonawcy

Rozwinięto przepisy o wspólnym ubieganiu się wykonawców o udzielenie zamówienia. W ślad za art. 19 ust. 3 dyrektywy klasycznej i art. 37 ust. 3 dyrektywy sektorowej doprecyzowano, że wprawdzie zamawiający nie może wymagać od współwykonawców posiadania określonej formy prawnej na etapie ubiegania się o udzielenie zamówienia, wolno mu jednak żądać przyjęcia takiej formy w przypadku udzielenia im zamówienia, o ile taka forma prawna jest niezbędna do właściwej realizacji zamówienia. Realizując art. 63 ust. 2 dyrektywy klasycznej dopuszczono również możliwość zastrzeżenia przez zamawiającego obowiązku osobistego wykonania kluczowych części zamówienia przez jednego z współwykonawców.

Oddział 3 Zamówienia zastrzeżone

Z regulacji dotyczącej warunków udziału w postępowaniu wyodrębniono do osobnej jednostki redakcyjnej przepisy normujące tzw. zamówienia zastrzeżone. Obecnie

umieszczenie tych regulacji rodziło problemy praktyczne związane z mylnym utożsamianiem zastrzeżenia zamówienia przez zamawiającego z warunkami udziału w postępowaniu.

Rozdział 7 Komunikacja zamawiającego z wykonawcami

Analogicznie jak w dotychczas obowiązujących przepisach, ustawa w ślad za postanowieniami dyrektyw wdraża obowiązek elektronicznej komunikacji pomiędzy zamawiającym a wykonawcami w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego i w konkursie. Komunikacja elektroniczna sprzyja przejrzystemu procesowi udzielania zamówień i przeprowadzania konkursów, pozwalając w większym stopniu na unikanie zjawisk sprzyjających korupcji. Zapewnia również wykonawcom lepszy dostęp do zamówień publicznych i konkursów, a co za tym idzie wpływa na zwiększenie konkurencji i poprawę efektywności udzielania zamówień i rozstrzygnięcia konkursów.

Elektroniczna komunikacja dotyczy zarówno składania przez wykonawców ofert, wniosków, oświadczeń oraz wszelkich innych dokumentów jak i porozumiewania się w zakresie m.in. zapytań dotyczących postępowania o udzielenie zamówienia czy konkursu, udzielania przez zamawiającego odpowiedzi na te pytania czy przekazywania komunikatów i informacji w związku z postępowaniem czy konkursem. Obowiązek komunikacji elektronicznej nie wyklucza ustnego porozumiewania się wykonawców i zamawiających albo przy użyciu urządzeń i środków innych niż środki komunikacji elektronicznej, o ile treść takiej wymiany informacji będzie udokumentowana tzn. zostanie załączona do protokołu postępowania i o ile nie będzie ona dotyczyć elementów o największym znaczeniu dla udziału wykonawców w postępowaniu i oceny ofert takich jak dokumenty postępowania, oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu czy konkursie. W sytuacjach określonych ustawą w projektowanym art. 73, takich jak wyspecjalizowany charakter zamówienia, który wymagałby użycia równie specjalistycznych narzędzi i urządzeń czy wówczas, gdy jest wymagane przedstawienie modelu fizycznego, modelu w skali lub próbki, których nie można przekazać przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, zamawiający, podobnie jak w dotychczasowym stanie prawnym, będzie mógł odstąpić od użycia środków komunikacji elektronicznej. W takiej sytuacji wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oferta, oferta wstępna lub ich części, powinny być sporządzone oraz dostarczone zamawiającemu w postaci papierowej i opatrzone podpisem wykonawcy, zaś praca konkursowa albo jej część, podmiotowe środki dowodowe oraz przedmiotowe środki dowodowe mogą być sporządzone i przekazane zamawiającemu, na zasadach określonych w dokumentach zamówienia, także innej postaci niż papierowa np. na nośniku elektronicznym.

Jest to również wyjątek od ogólnej zasady wyrażonej w art. 76 projektu ustawy, że przekazywanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, zgłoszeń do udziału w konkursie oraz prac konkursowych odbywa się wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Na takich samych zasadach jak dotychczas, w projektowanym art. 74, zostało przewidziane, że zamawiający będzie mógł wymagać od wykonawców komunikacji przy użyciu narzędzi, urządzeń lub formatów plików, które nie są ogólnie dostępne. W

szczegółności sytuacja taka może dotyczyć składania ofert lub prac konkursowych przygotowywanych przy użyciu narzędzi elektronicznego modelowania danych budowlanych.

Informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których zamawiający będzie komunikował się z wykonawcami, oraz informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych dotyczących wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej powinny być, stosownie do art. 75 projektu ustawy, zamieszczone w ogłoszeniu lub w dokumencie zamówienia rozpoczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs.

Dodatkowo, w projektowanym art. 78, na zamawiających został nałożony obowiązek zamieszczania informacji o prowadzonych postępowaniach o udzielenie zamówienia lub konkursach na profilu nabywcy lub na stronie internetowej prowadzonego postępowania.. W ustawie został również określony zakres informacji udostępnianych przez zamawiającego o prowadzonych postępowaniach i konkursach, do których dostęp powinien być nieograniczony tzn. informacje te powinny być dostępne bez żadnych ograniczeń dla wszystkich zainteresowanych.

Z uwagi na fakt, że kwestie związane z elektroniczną sytemu zamówień publicznych wymagają wprowadzenia szczegółowych regulacji o charakterze technicznym proponuje się uregulowanie tych kwestii w rozporządzeniu. W celu doprecyzowania technicznych i praktycznych aspektów związanych z elektroniczną proponuje się rozszerzenie zakresu delegacji do wydania rozporządzenia dotyczącego wymagań technicznych dla środków komunikacji elektronicznej oraz sposobu sporządzania dokumentów elektronicznych lub elektronicznych kopii dokumentów.

Rozdział 8 Dokumentowanie przebiegu postępowania

Podobnie jak w ustawie Pzp zamawiający, stosownie do art. 80 projektu ustawy ,ma obowiązek dokumentowania przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia oraz konkursu sporządzając w jego trakcie protokół, przy czym nie ma obowiązku podawania w protokole informacji, które zostały już podane w ogłoszeniu, pod warunkiem zamieszczenia w protokole ścieżki dostępu (linku) do tego ogłoszenia. Załącznikami do protokołu, zgodnie z art. 82 ustawy, będą nadal jak w ustawie Pzp, oferty, opinie biegłych, oświadczenia, zawiadomienia, wnioski, informacja z przeprowadzenia konsultacji rynkowych inne dokumenty i informacje składane przez zamawiającego i wykonawców, informacja o zwrocie wykonawcom złożonych przez nich planów, projektów, rysunków, modeli, próbek, wzorów, programów komputerowych i innych podobnych materiałów oraz umowa w sprawie zamówienia publicznego.

Stosownie do projektowanego art. 83 protokół jest jawny i udostępniany na wniosek, przy czym ograniczona została dostępność załączników do protokołu, które są udostępniane na wniosek wykonawcom i innym podmiotom uprawnionym do wnoszenia środków ochrony prawnej z zasady po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty lub pracy konkursowej albo unieważnieniu postępowania lub konkursu, z tym że oferty udostępnia się od chwili ich otwarcia, oferty wstępne od dnia zaproszenia do składania ofert, a wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i prace konkursowe od dnia poinformowania o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu i wynikach konkursu. Ustawa przewiduje także

regulacje związane z ochroną danych osobowych, w tym ograniczenia w dostępie do danych osobowych odnoszących się do wyroków skazujących i naruszeń prawa, a także zakaz udostępniania danych szczególnie wrażliwych, takich jak np. dane dotyczące zdrowia. Ograniczenia w zakresie dostępu do danych osobowych mają zastosowanie także do udostępniania załączników do protokołu wykonawcom i innym podmiotom uprawnionym do wnoszenia środków ochrony prawnej.

W art. 86 projektu ustawy, została wprowadzona możliwość zwrotu wykonawcom przez zamawiającego złożonych przez nich planów, projektów, rysunków, modeli, próbek, wzorów, programów komputerowych oraz innych podobnych materiałów, jeżeli nie wystąpili oni sami z wnioskami o taki zwrot w terminie 30 dni od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego albo unieważnienia postępowania. Rozwiązanie to wychodzi naprzeciw potrzebie zapobiegania obciążania zamawiających dodatkowymi kosztami przechowywania wskazanych materiałów w sytuacji, gdy nie są już one potrzebne dla celów postępowania, ani nie są niezbędne dla wykazywania prawidłowości realizacji umowy.

Projektowane przepisy art. 87 utrzymują obowiązek przechowywania przez zamawiającego protokołu wraz z załącznikami przez okres 4 lat od dnia zakończenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu lub przez cały czas trwania umowy, w sposób gwarantujący jego nienaruszalność. Przy czym, w przypadku prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu w oparciu o narzędzia i urządzenia komunikacji elektronicznej udostępniane przez inny podmiot, zamawiający może powierzyć temu podmiotowi przechowywanie protokołu i załączników do protokołu w jego systemie teleinformatycznym, bez wpływu na udostępnianie ich przez zamawiającego w systemie teleinformatycznym tego podmiotu, pod warunkiem przekazania zamawiającemu elektronicznej kopii wszystkich informacji i dokumentów związanych z takim postępowaniem lub konkursem. W takim przypadku zamawiający powinien zagwarantować sobie w umowie o świadczenie usług zawieranej z tym podmiotem, by sposób przechowywania protokołu i załączników do protokołu oraz przekazywania zamawiającemu elektronicznej kopii tych dokumentów umożliwiał ich odczytanie przez zamawiającego.

Bez względu na to, czy zamawiający prowadzi protokół postępowania w postaci elektronicznej czy papierowej, zgodnie z art. 88 projektu ustawy, ma on obowiązek przechowywania wszystkich dokumentów, w tym dokumentów elektronicznych składanych przez wykonawców lub wykorzystywanych dla celów prowadzonego postępowania lub konkursu, stanowiących załączniki do protokołu, w oryginalnej postaci i formie, w jakich zostały sporządzone lub przekazane. Jeżeli protokół postępowania jest sporządzany w postaci papierowej zamawiający załącza do niego nośniki elektroniczne zawierające kopię dokumentacji postępowania lub konkursu przechowywanej w postaci elektronicznej. Jeżeli natomiast protokół jest prowadzony w postaci elektronicznej, zamawiający podaje w protokole ścieżki dostępu (linki) do załączników, umożliwiające podgląd wszystkich dokumentów elektronicznych stanowiących załączniki do protokołu a także, odpowiednio, załącza do protokołu elektroniczny wykaz załączników przechowywanych w postaci fizycznej z oznaczeniem podmiotów, które je przekazały oraz określeniem kiedy te dokumenty zostały przekazane.

Nadal, stosownie do art. 91 projektu ustawy, zamawiający będzie zobowiązany do sporządzania rocznego sprawozdania o udzielonych zamówieniach i przekazywania go Prezesowi Urzędu w terminie do dnia 1 marca każdego roku następującego po roku, którego dotyczy sprawozdanie. Zmiana – w art. 91 ust. 3 projektu ustawy – dotycząca wprowadzenia korekt do corocznych sprawozdań zamawiających przesyłanych do UZP podyktowana jest zaleceniem pokontrolnym Najwyższej Izby Kontroli, powstałym w wyniku kontroli pn. „Dokonywanie zakupów do 30 tys. Euro przez wybrane jednostki sektora finansów publicznych”,

DZIAŁ II Postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne

Rozdział 1 Przygotowanie postępowania

Oddział 1 Analiza potrzeb zamawiającego

Zgodnie z projektem ustawy, jedną z czynności mających na celu prawidłowe przygotowanie postępowania powinna być analiza poprzedzająca udzielenie zamówienia. Zamawiający, zgodnie z art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych zapewnia, żeby wydatki publiczne były dokonywane w sposób celowy, z zachowaniem zasad: uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów, w sposób umożliwiający terminową realizację zadań, w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań. Dokonanie analizy poprzedzającej udzielenie zamówienia pozwoli na wdrożenie ww. zasad w pełniejszy sposób.

Zgodnie z art. 92 projektu ustawy, zamawiający w przypadku udzielania zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi UE, powinien poprzedzić udzielenie zamówienia publicznego analizą potrzeb wskazującą na:

1. zasadność jego udzielenia, w tym czy nie można zaspokoić danej potrzeby zasobami własnymi,
2. zbadanie możliwość zastosowania alternatywnych sposobów i środków zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb poprzez wskazanie możliwych wariantów, np., zamówienia zakupu usług zamiast rzeczy czy zastąpienia zamówienia na dostawy związane z przeniesieniem własności na najem lub leasing rzeczy lub innych dóbr, a także wykorzystania np. umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi.

W ramach analizy zamawiający powinien również :

1. dokonać wstępnego oszacowania wartości przedmiotu zamówienia w przedstawionych wariantach,
2. wziąć pod uwagę możliwość podziału zamówienia na części,
3. dokonać wyboru odpowiedniego trybu udzielenia zamówienia, dostosowanego do konkretnego przedmiotu zamówienia. Na przykład na etapie przygotowania postępowania zamawiający powinien stwierdzić czy posiada odpowiednie zasoby i wiedzę pozwalającą na szczegółowy opis przedmiotu zamówienia oraz czy nie jest wskazane wybranie trybu, który umożliwi zidentyfikowanie w drodze dialogu z

wykonawcami optymalnego sposobu zaspokojenia potrzeb i sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia,

4. wskazać możliwość uwzględnienia aspektów społecznych, środowiskowych lub innowacyjnych w postępowaniu,
5. wskazać ryzyka związane z udzieleniem zamówienia oraz w miarę możliwości sposoby na ograniczenie tych ryzyk.

Innym nowym rozwiązaniem zawartym w art. 93 projektu ustawy, jest możliwość organizacji przez zamawiającego spotkań z wykonawcami dotyczących planów i oczekiwań zamawiającego w stosunku do planowanych w kolejnym roku zamówień. Zamawiający powinien zapewnić równy dostęp do spotkań wszystkim zainteresowanym wykonawcom. W założeniu, spotkania te, całkowicie fakultatywne dla zamawiających, mają na celu wymianę informacji z potencjalnymi wykonawcami, które mogą być ważne z punktu widzenia przyszłych postępowań.

Oddział 2 Wstępne konsultacje rynkowe oraz wcześniejsze zaangażowanie wykonawców

Prawidłowe przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia wymaga rozeznania rynku i dostępnych na nim rozwiązań, a w wielu przypadkach także bezpośredniej konsultacji zamawiającego z uczestnikami rynku reprezentującymi daną jego branżę. Z treści ogłoszeń zamieszczonych w Biuletynie Zamówień Publicznych w roku 2017 wynika, że taki dialog techniczny z uczestnikami rynku został przeprowadzony w 429 postępowaniach, co stanowiło zaledwie 0,35% wszystkich postępowań, których dotyczyły ogłoszenia zamieszczone w roku 2017 r. w Biuletynie. Mimo, iż w 2017 r. instrument ten był wykorzystywany przez polskich zamawiających częściej niż w latach poprzednich (w 2016 r. w 193 postępowaniach (0,18 % ogółu) , w 2015 r. w 240 (0,21 % ogółu) , a w 2014 r. i w 2013 r. - w 275 (0,19% ogółu), nadal korzystanie z niego odbywa się na bardzo niskim poziomie tj. na poziomie ok. 0,2% ogółu postępowań z ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych. Aby zachęcić zamawiających do stosowania tego instrumentu w celu opracowywania nie tylko technicznych dokumentów zamówienia, ale także rozważenia różnych innych aspektów związanych z planowanymi zamówieniami i wymagających konsultacji rynkowej, w sposób bardziej przejrzysty niż miało to miejsce w dotychczasowym stanie prawnym została uregulowana możliwość przeprowadzenia przez zamawiającego wstępnych konsultacji rynkowych. Konsultacje te, stosownie do projektowanego art. 94, mogą być przeprowadzone wyłącznie przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego i mają służyć przygotowaniu tego postępowania, a także poinformowaniu wykonawców o planach zamawiającego i wymaganiach dotyczących zamówienia.

W ramach konsultacji rynkowych zamawiający będzie mógł korzystać doradztwa niezależnych ekspertów będących specjalistami w danej branży, organów administracji publicznej, które mogą dostarczyć potrzebnych informacji, oraz uczestników rynku, w tym izb branżowych i potencjalnych wykonawców.

W projektowanym art. 97 zasady: gwarantowania równego traktowania wykonawców, przejrzystości postępowania i zachowania w nim uczciwej konkurencji zostały wdrożone poprzez wymaganie, aby w sytuacji, gdy w postępowaniu o udzielenie zamówienia

publicznego weźmie udział wykonawca lub podmiot należący jak wykonawca do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu przepisów o ochronie konkurencji i konsumentów, który doradzał lub w inny sposób był zaangażowany w przygotowanie tego postępowania, zamawiający musiał podać odpowiednie środki w celu zagwarantowania, że udział takiego wykonawcy nie naruszy konkurencji. W szczególności zamawiający powinien przekazać innym wykonawcom informacje, które sam przekazał podczas konsultacji temu wykonawcy oraz informacje uzyskane od tego wykonawcy podczas konsultacji. Ponadto zamawiający, odpowiednio do zastosowanego trybu postępowania, wyznacza dostatecznie długi na zapoznanie się z tymi informacjami termin składania ofert umożliwiając także uwzględnienie tych informacji w ofertach. Środki mające na celu zapobieżenie zakłóceniu konkurencji powinny być ujawnione w protokole postępowania. Projekt ustawy, w celu jednoznacznego określenia sytuacji, w których wykonawca zaangażowany w konsultacje rynkowe może być wykluczony z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wprowadza zasadę, iż taki wykonawca może być wykluczony tylko wówczas, gdy zakłócenie konkurencji spowodowane jego udziałem w postępowaniu nie może być wyeliminowane w inny sposób. Niemniej dodatkowo, projekt ustawy przewiduje, że przed wykluczeniem wykonawcy na takiej podstawie zamawiający powinien umożliwić mu udowodnienie, że jego zaangażowanie w przygotowanie postępowania nie zakłóci konkurencji.

Oddział 3 Ogłoszenia

Zasady dotyczące publikacji ogłoszeń, określone w dziale II rozdziale 1 oddziale 3, będą miały zastosowanie do zamówień klasycznych o wartości równej lub przekraczającej progi unijne publikowanych w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, o ile będą przekazywane przez zamawiającego Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej. Regulacje tę są odzwierciedleniem regulacji unijnych.

Do ogłoszeń dotyczących zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, w tym dotyczących zamówień klasycznych, zastosowanie będą miały standardowe formularze ogłoszeń określone w rozporządzeniu wykonawczym Komisji (UE) 2015/1986 z dnia 11 listopada 2015 r. ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylającym rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 842/2011 (Dz. Urz. UE L 296 z 12.11.2015, str. 1). W związku z tym, projekt ustawy nie zawiera zakresu treściowego formularzy ogłoszeń, ale odsyła do rozporządzenia Komisji określającego tego rodzaju standardowe formularze, stanowiące załączniki do tego rozporządzenia. Tak jak dotychczas zamawiający będzie przekazywał ogłoszenia wyłącznie zgodnie z formatem i procedurami elektronicznego przesyłania ogłoszeń, ustanowionymi przez Komisję Europejską, dostępnymi na stronie internetowej, o której mowa w ust. 3 załącznika VIII do dyrektywy klasycznej.

Projekt ustawy wprowadza jednocześnie wymóg udostępniania przez zamawiającego ogłoszeń o wartości równej lub przekraczającej progi unijne na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a nie jak dotychczas w miejscu publicznie dostępnym w swojej siedzibie oraz na stronie internetowej. Zamawiający będzie mógł dodatkowo udostępnić ogłoszenie w innym miejscu niż na stronie internetowej prowadzonego postępowania. Należy przy tym wyjaśnić, że zgodnie z projektem ustawy zamawiający będzie udostępniał (a nie

zamieszczał) treść publikowanego ogłoszenia, wskazując przykładowo jego link lub załączając treść ogłoszenia. W związku z tym w nowej ustawie rezygnuje się z regulacji określających treść ogłoszenia dotyczącego zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, publikowanego na poziomie krajowym (por.: art. 41, 48, 60c, 73b ustawy Pzp).

W projekcie ustawy wprowadzono regulację wskazującą na ograniczenia co do zakresu dopuszczalnych zmian treści ogłoszenia o zamówieniu, zgodnie z którą niedopuszczalne są zmiany treści ogłoszenia wpływające na krąg wykonawców zainteresowanych udzieleniem zamówienia, w szczególności modyfikacje istotnie zmieniające charakter lub zakres zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonymi.

Powyższa regulacja jest odzwierciedleniem motywu 81 dyrektywy klasycznej, zgodnie z którym zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu „(...) nie powinny być na tyle istotne, by umożliwić dopuszczenie innych kandydatów niż kandydaci pierwotnie zakwalifikowani lub by zainteresować postępowaniem o udzielenie zamówienia dodatkowych uczestników. Taki przypadek wystąpiłby w sytuacji, gdy wprowadzane modyfikacje istotnie zmieniają charakter zamówienia lub umowy ramowej w porównaniu z charakterem pierwotnie określonym w dokumentach zamówienia (...)”.

W takich przypadkach nie będzie możliwe dokonanie zmian i przedłużenie terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert. Zamawiający będzie mógł jednak unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia, a następnie wsząć nowe. Zgodnie z nową podstawą do unieważnienia postępowania projektowaną w art. 282, zamawiający będzie mógł unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia przed upływem terminu do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo składania ofert, jeżeli wystąpiły okoliczności powodujące, że dalsze prowadzenie postępowania jest nieuzasadnione.

Należy przy tym zauważyć, że w formularzu ogłoszenia zmian lub dodatkowych informacji (załącznik XI do rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 2015/1986 z dnia 11 listopada 2015 r. ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylającym rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 842/2011) wyraźnie wskazuje się, że jeżeli „sprostowanie lub modyfikacja ogłoszeń prowadzi do znaczącej zmiany warunków konkurencji, konieczne jest przedłużenie początkowo przewidzianych terminów lub wszczęcie nowego postępowania”.

Oddział 4 Ustalenie niektórych warunków zamówienia

W celu uproszczenia prowadzenia postępowań o udzielenie zamówienia publicznego w projekcie ustawy została przewidziana zasada fakultatywności wadium mająca zastosowanie do wszystkich postępowań prowadzonych w oparciu o przepisy ustawy. A zatem, bez względu na wartość zamówienia i bez względu na tryb, w jakim postępowanie o udzielenie zamówienia jest prowadzone, zamawiający nie będzie miał obowiązku żądania od wykonawców wniesienia wadium. W projektowanym przepisie art. 110 maksymalna wysokość wadium, jaka może być żądana przez zamawiającego została utrzymana na tym samym, co dotychczas poziomie 3% wartości zamówienia. Obowiązek wniesienia wadium przed upływem terminu składania ofert, w przypadku, gdy zamawiający zażąda od

wykonawców wniesienia wadium, został powiązany z obowiązkiem nieprzerwanego utrzymania wadium przez wykonawcę do upływu terminu związania ofertą, włączając sytuacje, w których wykonawca przedłuża termin związania ofertą, chociaż w określonych przypadkach, zwłaszcza wniesienia wadium w postaci gwarancji bankowej, ubezpieczeniowej lub poręczenia, może to oznaczać konieczność wniesienia nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

Projekt ustawy doprecyzowuje także kwestie zwrotu wadium. W art. 111 projektu ustawy został na zamawiającego nałożony obowiązek zwrotu wadium wniesionego w pieniądzu bez wezwania wykonawcy niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 7 od momentu wystąpienia jednej ze wskazanych ustawą okoliczności: upływu terminu związania ofertą, zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego bądź unieważnienia postępowania. Zamawiający zwraca wadium wniesione w pieniądzu również niezwłocznie i nie później niż w terminie 7 dni na wniosek wykonawcy: który wycofał ofertę przed upływem terminu składania ofert, którego oferta została odrzucona, który zwrócił się z takim wnioskiem po wyborze oferty najkorzystniejszej (przy czym nie dotyczy to wykonawcy którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza) albo po unieważnieniu postępowania, w sytuacji, gdy nie zostało rozstrzygnięte odwołanie na czynność unieważnienia postępowania albo nie upłynął termin na wniesienie takiego odwołania. Wystąpienie wykonawcy z wnioskiem o zwrot wadium w wymienionych sytuacjach będzie równoznaczne z deklaracją braku zainteresowania dalszym udziałem w postępowaniu.

Ten sam przepis wprowadza nowe w stosunku do dotychczasowych regulacje dotyczące zasad zatrzymania wadium albo wystąpienia przez zamawiającego z żądaniem zapłaty wadium. Zatrzymanie wadium wraz z odsetkami będzie miało miejsce w przypadku wadium wniesionego w pieniądzu, a w przypadku wadium wniesionego w formie gwarancji lub poręczenia zamawiający będzie występował odpowiednio do gwaranta lub poręczyciela z żądaniem zapłaty wadium. Takie wystąpienie z żądaniem zapłaty wadium będzie dotyczyło sytuacji, w której wykonawca w odpowiedzi na wezwanie zamawiającego z przyczyn leżących po stronie wykonawcy nie złożył oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu i nie podleganiu wykluczeniu z udziału w postępowaniu (jednolitego dokumentu), podmiotowych lub przedmiotowych środków dowodowych, pełnomocnictw albo nie zgodził się na poprawienie omyłki, co spowodowało brak możliwości wybrania jego oferty jako najkorzystniejszej; sytuacji, w której wykonawca którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza odmówił podpisania umowy na warunkach określonych w ofercie lub nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a także sytuacji gdy zawarcie umowy stało się niemożliwe z przyczyn leżących po stronie wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza. Ostatni wymieniony przypadek dotyczy zatrzymania wadium zarówno w sytuacji, gdy wykonawca ten uchyla się od podpisania umowy jak również w sytuacji, gdy z różnych innych przyczyn leżących po stronie wykonawcy podpisanie umowy stało się niemożliwe. Takie ujęcie zatrzymania wadium oznacza, że do zatrzymania wadium nie dojdzie, jeżeli sam zamawiający przyczyni się do braku możliwości podpisania umowy np. wyznaczając nieproporcjonalnie krótki termin podpisania umowy po wyborze oferty najkorzystniejszej.

Oddział 5 Opis przedmiotu zamówienia

Zagadnienia dotyczące opisu przedmiotu zamówienia uregulowane dotychczas w art. 29-31 ustawy Pzp znalazły odzwierciedlenie w przepisach art. 113-118 ustawy. W projekcie ustawy postanowiono zachować dotychczas obowiązującą i ugruntowaną w doktrynie terminologię i instytucje związane z opisem przedmiotu zamówienia. Nowym rozwiązaniem względem regulacji dotychczasowej jest syntetyczne uregulowanie w art. 119-121 projektu ustawy zagadnienia tzw. dokumentów przedmiotowych.

Zasadniczo bez zmian przeniesiono do nowej ustawy normy dotyczące, m.in.: (1) reguły, co do sposobu dokonywania opisu, (2) zakazu dokonywania opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w tym przy użyciu „nazw własnych”, (3) sposobów dokonywania opisu z zastosowaniem norm lub w oparciu o opis funkcjonalny, (4) oznakowania, czy (5) uwzględnienia w opisie potrzeb osób niepełnosprawnych.

Podobnie jak w dotychczas obowiązujących przepisach ustawy Pzp, projekt ustawy wprowadza wymagania, zgodnie z którymi opis przedmiotu zamówienia publicznego nie powinien tworzyć nieuzasadnionych przeszkód dla otwarcia tego postępowania na konkurencję. W związku z powyższym przedmiot zamówienia publicznego powinien być opisany w taki sposób, aby uniknąć sztucznego zawężania konkurencji poprzez wymagania, które faworyzują konkretnego wykonawcę lub konkretny produkt lub usługę. Zamawiający będzie miał także możliwość dokonania opisu przedmiotu zamówienia przy pomocy oznakowania. Pod tym pojęciem oznakowania w dalszym ciągu będzie się rozumiało dokument, zaświadczenie lub poświadczenie potwierdzające, że dany obiekt budowlany, produkt, usługa, proces lub procedura spełniają określone wymagania. Proponuje się zachowanie dotychczas obowiązującej regulacji, zgodnie z którą przedmiot zamówienia publicznego na roboty budowlane opisuje się za pomocą dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego, określonych w rozporządzeniu ministra właściwego do spraw budownictwa, lokalnego planowania i zagospodarowania przestrzennego przepisu upoważniającego.

Proponuje się przeniesienie z oddziału 5 do oddziału 4 *Warunki udzielenia zamówienia* regulacji dotyczącej wymagania żądania przez zamawiającego wykonywania zamówienia publicznego z udziałem osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę, jeśli charakter ich czynności wykazuje cechy stosunku pracy. Zakres przedmiotowy dotychczasowej normy z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp odpowiada bowiem bardziej warunkom udzielenia zamówienia, a więc sposobowi jego realizacji, niż opisowi przedmiotu zamówienia.

Przepisy z art. 119-121 projektu ustawy wprowadzają nową regulację dotyczącą przedmiotowych środków dowodowych, która w dotychczasowym akcie prawnym była uregulowana szczerkowo w art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp. Definicja przedmiotowych środków dowodowych znajduje się w słowniczku, w art. 8 pkt 20 ustawy, gdzie pod pojęciem „przedmiotowy środek dowodowy” rozumie się przewidziane ustawą środki służące potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami

określonymi w opisie przedmiotu zamówienia. Przedmiotowy środek dowodowy merytorycznie powiązany jest z opisem przedmiotu zamówienia (a nie kryteriami kwalifikacji wykonawcy) stąd też regulacja dotycząca tego typu środka dowodowego znalazła się w rozdziale dotyczącym przedmiotu zamówienia.

Przepis art. 119 projektu ustawy wskazuje, że typowym środkiem dowodowym będzie certyfikat. Zdanie 2 tego przepisu określa jednocześnie, że katalog możliwych przedmiotowych środków dowodowych będzie katalogiem otwartym. W ramach tego katalogu mieścić się będą dokumenty wymienione obecnie w § 13 dotychczasowego rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. (Dz. U. poz. 1126 oraz z 2018 r. poz. 1993), ale także np. oznakowania, jeśli zamawiający uzna, że oznakowanie będzie służyło nie tylko dokonaniu opisu, ale jego przedstawienie potwierdzało zgodność oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami zamawiającego. Za przedmiotowy środek dowodowy należy uznać również sprawozdania z badań przeprowadzonych przez jednostkę oceniającą zgodność lub certyfikat wydany przez taką jednostkę, potwierdzające zgodność z wymaganiami lub kryteriami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia publicznego (dotychczasowy art. 30b ustawy Pzp). Żądanie przedmiotowego środka dowodowego będzie możliwe tylko jeśli zamawiający w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia jednoznacznie wskaże wymagany środek.

Podkreślić należy, że o ile rozgraniczenie środków dowodowych jako podmiotowych lub przedmiotowych jest ściśle (konkretny dokument nie może pełnić w postępowaniu obu funkcji), o tyle na poziomie typów środków dowodowych (np. certyfikatów, próbek, opisów) przyporządkowanie danego typu środka dowodowego do środka podmiotowego lub przedmiotowego będzie uzależnione od celu jaki chce uzyskać zamawiający żądając jego przedłożenia. Dokument w formie certyfikatu (np. ISO) potwierdzający, że wykonawca wdrożył odpowiednie normy produkcyjne, co do zasady, będzie środkiem dowodowym podmiotowym weryfikującym zdolność techniczną wykonawcy. Certyfikat wystawiany zaś na konkretny produkt oferowany przez wykonawcę w konkretnym postępowaniu będzie środkiem dowodowym przedmiotowym.

Projekt ustawy nie daje zamawiającemu nieograniczonej swobody w żądaniu przedmiotowych środków dowodowych. Przepis art. 119 ust. 2 projektu ustawy stanowi, że zamawiający może żądać przedmiotowych środków dowodowych tylko proporcjonalnych do przedmiotu zamówienia i tylko związanych z nim. W pełni aktualna na okoliczność żądania przedmiotowych środków dowodowych będzie także zasada proporcjonalności wyrażona w art. 16 ust. 1 pkt 3 ustawy, która stanowi, że zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie środków dowodowych niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Przepis art. 119 ust. 3 projektu ustawy stanowi zaś, że żądanie przedmiotowych środków dowodowych, nie może ograniczać uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Powyższe przepisy mają zabezpieczać prawidłowy przebieg postępowania i uniemożliwiać zamawiającemu żądanie dokumentów zbędnych, lub do których dostęp jest utrudniony z okoliczności innych niż obiektywne. Stąd też istotne znaczenie będzie miał art. 119 ust. 3 zd. drugie ustawy, który nakazuje zamawiającemu akceptowanie równoważnych przedmiotowych środków dowodowych, jeśli w dostateczny sposób potwierdzają, że

oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają wymagania określone przez zamawiającego.

Przedmiotowe środki dowodowe są środkami służącymi zweryfikowaniu poprawności merytorycznej złożonej oferty. Oznacza, że zamawiający musi mieć możliwość zapoznania się z nimi już na etapie badania oferty, a nie dopiero na etapie weryfikowania podmiotowego wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona. W takim bowiem przypadku może się okazać, że po wyborze oferty najwyżej ocenionej zajdzie konieczność jej odrzucenia na podstawie niezgodności z dokumentami zamówienia. Z tego tytułu na gruncie nowego art. 120 ust. 1 ustawy ustanowiono nową regulację dotyczącą składania przedmiotowych środków dowodowych odmienną od tej, która dotyczy obowiązku składania środków podmiotowych. Zamawiający żąda bowiem złożenia przedmiotowych środków dowodowych wraz z ofertą. Jeżeli natomiast nie jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może złagodzić regułę wynikającą z art. 120 ust. 1 i zażądać złożenia od wykonawcy, któremu zamierza udzielić zamówienia, wszystkich lub niektórych przedmiotowych środków dowodowych, wyznaczając odpowiedni termin na ich złożenie, nie krótszy niż 10 dni.

Przepis art. 121 ustawy wprowadza przepis dotyczący obowiązku uzupełniania przedmiotowego środka dowodowego, jeśli (1) nie został on złożony, (2) złożony przedmiotowy środek dowodowy jest niekompletny. Norma z art. 121 ustawy jest wzorowana na dotychczasowej normie z art. 26 ust. 3 ustawy Pzp, choć zawiera istotne różnice względem „podmiotowej” regulacji dotyczącej uzupełniania dokumentów. Po pierwsze, dopuszczalne będzie tylko (jedorazowe) uzupełnienie „braków formalnych”, tj. braku dokumentu lub niekompletnego dokumentu, który nie pozwala przesądzić merytorycznie o wartości oferty. Nie będzie dopuszczalne uzupełnianie dokumentów przedmiotowych, jeśli przedłożone potwierdzają, że oferta jest niezgodna z opisem przedmiotu zamówienia. Oznacza to, że przedmiotowe środki dowodowe nie będą uzupełniane, jeżeli na skutek merytorycznej oceny zamawiający uzna, że nie odpowiadają one wymaganiom przedmiotu zamówienia (nie potwierdzają, że wykonawca oferuje produkt lub usługę spełniającą oczekiwania zamawiającego). Po drugie, regulacja dotycząca uzupełniania dokumentów jest regulacją fakultatywną. Oznacza to, że zamawiający będzie mógł skorzystać z przepisu, o ile przewidział tę możliwość w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia. Nie będzie natomiast zobowiązany do każdorazowego uzupełniania brakujących lub niekompletnych dokumentów przedmiotowych.

Rozdział 2 Kwalifikacja podmiotowa wykonawców

Oddział 1 Podstawy wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia

Regulację podstaw wykluczenia dostosowano do regulacji dyrektywy klasycznej. Zasadniczo ograniczono liczbę obligatoryjnych podstaw wykluczenia do przesłanek wskazanych w dyrektywie klasycznej. Zgodnie z proponowanym rozwiązaniem zamawiający będzie musiał wykluczyć wykonawcę skazanego prawomocnie za przestępstwa, o których mowa w art. 57 ust. 1 dyrektywy klasycznej. Katalog przestępstw został dostosowany do przestępstw wskazanych w tym przepisie dyrektywy.

Wykluczenie na tej podstawie dotyczyć będzie także wykonawcy, którego członka organu zarządzającego lub nadzorczego, współnika w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo – akcyjnej, lub prokurenta skazano prawomocnym wyrokiem za ww. przestępstwa.

Obowiązkową podstawą wykluczenia pozostanie również przesłanka obejmująca sytuacje, w których wydano prawomocny wyrok sądu lub ostateczną decyzję administracyjną o zaleganiu z uiszczeniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne, chyba że wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności, a także przesłanka dotycząca zakazu ubiegania się o zamówienia publiczne.

Pozostałe dotychczasowe obligatoryjne podstawy wykluczenia proponuje się przenieść do katalogu fakultatywnych podstaw wykluczenia.

Katalog fakultatywnych przesłanek wykluczenia został dostosowany do listy przesłanek wskazanych w art. 57 ust. 4 dyrektywy klasycznej. Celem tych zmian jest ułatwienie wykonawcom wypełniania jednolitego dokumentu, który odzwierciedla regulacje unijne.

Możliwość samooczyszczenia wykonawców oraz cezury czasowe dotyczące możliwości wykluczenia zostały określone zgodnie z obowiązującymi dyrektywami regulującymi tę kwestię. Regulacja dotycząca samooczyszczenia została doprecyzowana. Uwzględniając wskazówki zawarte w motywie 102 dyrektywy klasycznej, podano przykładowe środki organizacyjne i kadrowe służące samooczyszczeniu, takie jak zerwanie wszelkich powiązań z osobami lub podmiotami odpowiedzialnymi za nieprawidłowe postępowanie wykonawcy, zreorganizowanie personelu, wdrożenie systemu sprawozdawczości i kontroli, utworzenie struktury audytu wewnętrznego do monitorowania przestrzegania przepisów, wewnętrznych regulacji lub standardów, a także wprowadzenie wewnętrznych regulacji dotyczących odpowiedzialności i odszkodowań za nieprzestrzeganie przepisów, wewnętrznych regulacji lub standardów.

Zrezygnowano z wykluczenia wykonawców, którzy nie wykazali spełnienia warunków udziału w postępowaniu (art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp). Obecna regulacja łącząca niespełnienie warunków udziału w postępowaniu z podstawami wykluczenia nie jest spójna, skoro ustawodawca w wielu przepisach ustawy Pzp operuje dwoma odmiennymi pojęciami „warunki udziału w postępowaniu” oraz „podstawy wykluczenia”, nadając im różną treść i zakres znaczeniowy. Ponadto zgodnie z aktualnymi przepisami nie odrzuca się oferty wykonawcy wykluczonego, lecz ofertę tę „uznaje się za odrzuconą” (art. 24 ust. 4 ustawy Pzp). W literaturze podnosi się, że nie jest to regulacja w pełni jasna, zwłaszcza z punktu widzenia potrzeb praktyki, zarówno co do charakteru czynności wykluczenia z postępowania, jak i jej skutków. Wykonawca, który nie spełnia warunków udziału w postępowaniu lub wobec którego zachodzą podstawy wykluczenia, w istocie nie spełnia warunków uczestnictwa w postępowaniu, a tym samym nie można w ogóle uznać go za uczestnika tego postępowania. Z tego punktu widzenia oświadczenie zamawiającego o wykluczeniu wykonawcy ma tylko charakter oświadczenia wiedzy. Ani nie służy rozwiązaniu

stosunku prawnego z wykonawcą podlegającym wykluczeniu, ani nie wpływa automatycznie na ważność oferty złożonej przez tego wykonawcę. Charakter oświadczenia woli posiada jedynie oświadczenie od odrzuceniu oferty wykonawcy, który podlega wykluczeniu. Na konieczność złożenia takiego oświadczenia ustawodawca wskazuje niejasno, stanowiąc, że „ofertę wykonawcy wykluczonego uznaje się za odrzuconą”.

Celem uporządkowania i rozjaśnienia tych kwestii zdecydowano się zrezygnować z osobnego oświadczenia o wykluczeniu wykonawcy (a tym samym osobnej czynności w postępowaniu), łącząc je immanentnie z oświadczeniem woli o odrzuceniu oferty. Podobne rozwiązanie funkcjonowało już na gruncie przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 29 stycznia 1937 r. o dostawach i robotach na rzecz Skarbu Państwa, samorządu oraz instytucji prawa publicznego (Dz. U. poz. 92). W przypadku procedur dwuetapowych przewiduje się ponadto odrzucenie wniosku o dopuszczenie do udziału złożonego przez wykonawcę podlegającego wykluczeniu lub niespełniającego warunków udziału w postępowaniu.

Oddział 2 Warunki udziału w postępowaniu

Projektowane regulacje uporządkują i doprecyzowują przepisy dotyczące warunków udziału w postępowaniu. Przyjęto podział zdolności wykonawców, których warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć, na:

1. uprawnienia do występowania w obrocie prawnym, zgodnie z wymaganiami ustawowymi;
2. uprawnienia do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;
3. sytuacja ekonomiczna lub finansowa;
4. zdolność techniczna lub zawodowa.

Warunek dotyczący uprawnień do występowania w obrocie prawnym będzie pozwalał zamawiającemu na identyfikację podmiotu występującego w postępowaniu, a w szczególności ustalenie czy podmiot występujący jako np. spółka handlowa jest wpisany do odpowiedniego rejestru.

W odniesieniu do uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, zamawiający będzie mógł stawiać warunki posiadania zezwolenia, licencji, koncesji, wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług.

W zakresie warunku dotyczącego sytuacji ekonomicznej lub finansowej wskazano, obok wymogów wyszczególnionych aktualnie w art. 22c ust. 1 ustawy Pzp, że zamawiający może wymagać również posiadania przez wykonawcę określonej zdolności kredytowej lub środków finansowych.

Uszczegółowiono regulację dotyczącą spełniania przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia warunków udziału w postępowaniu. Proponuje się, aby warunek dotyczący uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej uznać za spełniony, jeżeli co najmniej jeden z współwykonawców posiada uprawnienia do prowadzenia określonej działalności zawodowej i zrealizuje tę część zamówienia, do której

realizacji te uprawnienia są wymagane. Z kolei w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, współwykonawcy będą mogli – tak jak wynika to z art. 63 ust. 1 akapit czwarty dyrektywy klasycznej – polegać na zdolnościach wyłącznie tych z nich, którzy wykonają roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.

Oddział 3 Udostępnienie zasobów

Wyodrębniono z regulacji dotyczącej warunków udziału w postępowaniu przepisy dotyczące możliwości powoływania się na potencjał innych podmiotów. Uczytelniono regulację dotyczącą możliwości powoływania się na potencjał podmiotu trzeciego w zakresie kryteriów selekcji.

Oddział 4 Podmiotowe środki dowodowe

Wprowadza się pojęcie podmiotowych środków dowodowych, przez które rozumie się przewidziane ustawą środki służące potwierdzeniu braku podstaw wykluczenia, spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji. W ramach ogólnej kategorii podmiotowych środków dowodowych rozróżnia się oświadczenia składane przez wykonawcę, ewentualnie podmiot udostępniający zasoby lub podwykonawcę, oraz dokumenty wystawione przez upoważnione podmioty. Podmiotowymi środkami dowodowymi mogą być także zdjęcia, czy próbki.

Zachowano regułę, zgodnie z którą zamawiający wymaga podmiotowych środków dowodowych od wykonawcy, którego oferta została najwyższej oceniona. Doprecyzowano regulację dotyczącą wezwania do złożenia dokumentów w ten sposób, że uwzględnia ona sytuacje, w których zamawiający dysponuje już odpowiednimi środkami dowodowymi, czy to na skutek tego, że można je pozyskać z ogólnodostępnych, bezpłatnych baz danych w państwach będących członkami UE oraz EOG, czy też ze względu na wcześniejsze złożenie ich przez wykonawcę. Ponadto proponuje się, aby zamawiający nie wzywał do złożenia podmiotowych środków dowodowych w postaci oświadczeń (np. wykazu robót budowlanych lub wykazu personelu), gdy ich treść odpowiada zakresowi oświadczenia zawartego w jednolitym dokumencie. Proponowana zmiana ma na celu wyeliminowanie sytuacji, w których oświadczenie składane jest przez wykonawcę jako oświadczenie wstępnie potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu, a następnie to samo oświadczenie (ewentualnie rozbudowane), jako środek dowodowy potwierdzający spełnienie warunków udziału w postępowaniu.

Rozdział 3 Tryby udzielania zamówień

Oddział 1 Przepisy wspólne

Koncepcja Prawa zamówień publicznych zakładała ułatwienie stosowania trybów udzielania zamówień, w szczególności negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego i partnerstwa innowacyjnego przez uporządkowanie przepisów i rezygnację z szeregu nieczytelnych odesłań. W nowym projekcie ustawy proponuje się zatem wprowadzenie możliwie kompleksowych regulacji w ramach procedur charakteryzujących poszczególne tryby udzielania zamówień. Rozwiązanie to ma ułatwić zamawiającym sprawne procedowanie w ramach określonego trybu, aby ww. tryby, a zwłaszcza tryb negocjacji z

ogłoszeniem, były chętniej stosowane przez zamawiających. Należy przy tym podkreślić, że w dobie ciągłego rozwoju techniki i nowych technologii tryby przetargowe nie zawsze dają możliwość nabycia dóbr zgodnych z potrzebami zamawiającego, a jednocześnie o możliwie najlepszych standardach i za korzystną cenę.

Niezależnie od powyższego w celu zwiększenia przejrzystości regulacji i ułatwienia stosowania przepisów dotyczących poszczególnych trybów w nowej ustawie w dziale II rozdziale 3 proponuje się wydzielenie oddziału 1 jako przepisów wspólnych dla trybów udzielania zamówień klasycznych, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, a więc objętych zakresem stosowania dyrektywy klasycznej. Po wydzieleniu przepisów wspólnych, regulacje odnoszące się do poszczególnych trybów, zawarte w oddziale 2-6, będą dotyczyły w szczególności: charakterystyki każdego z trybów; momentu udostępnienia dokumentów zamówienia (specyfikacji warunków zamówienia lub opisu potrzeb i wymagań); zakresu informacji zawartych w dokumentach zamówienia, w zależności od specyfiku danego trybu; terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (przetarg ograniczony, negocjacje z ogłoszeniem, dialog konkurencyjny, partnerstwo innowacyjne), sposobu wyłaniania wykonawców zapraszanych do składania ofert lub ofert wstępnych (negocjacje z ogłoszeniem, partnerstwo innowacyjne) czy terminów składania ofert.

Projekt ustawy przewiduje zachowanie dotychczasowego nazewnictwa trybów dla zamówień klasycznych, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, funkcjonującego na gruncie obowiązującej ustawy Pzp. Uzasadnione jest jednak zwiększenie przejrzystości reguł dotyczących trybów udzielania zamówień powyżej progów unijnych, a także wprowadzenie w nowej ustawie uproszczeń i usprawnień w stosunku do obecnie obowiązujących przepisów.

W związku z powyższym w projekcie ustawy zamawiający publiczny oraz zamawiający, o którym mowa w art. 7, udzielając zamówień klasycznych o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, będą nadal mieli do wyboru następujące tryby udzielania zamówień:

1. przetarg nieograniczony (w dyrektywie klasycznej jako procedura otwarta);
2. przetarg ograniczony (w dyrektywie klasycznej jako procedura ograniczona);
3. negocjacje z ogłoszeniem (w dyrektywie klasycznej jako procedura konkurencyjna z negocjacjami);
4. dialog konkurencyjny;
5. partnerstwo innowacyjne;
6. negocjacje bez ogłoszenia (w dyrektywie klasycznej jako procedura negocjacyjna bez uprzedniej publikacji);
7. zamówienie z wolnej ręki (w dyrektywie klasycznej jako procedura negocjacyjna bez uprzedniej publikacji).

Udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego oraz w trybie przetargu ograniczonego będzie możliwe, tak jak dotychczasowych, bez spełnienia dodatkowych

przesłanek. Z kolei udzielenie zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem oraz dialogu konkurencyjnego będzie możliwe, jeżeli zajdzie co najmniej jedna z okoliczności określonych w ustawie. W ślad za dyrektywą klasyczną oraz obecną ustawą Pzp przewiduje się wspólne przesłanki udzielenia zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem oraz dialogu konkurencyjnego. Natomiast zamawiający będzie mógł udzielić zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego w przypadku zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane, jeżeli nie są one dostępne na rynku. Tryb negocjacji z ogłoszeniem oraz zamówienia z wolnej ręki mają negatywny wpływ na konkurencję, dlatego też zamawiający nadal będą mogli je stosować wyłącznie w szczególnych przypadkach określonych w ustawie.

W przepisach wspólnych dotyczących trybów udzielania zamówień klasycznych zaprojektowana została regulacja, która określa moment wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia w odniesieniu do wszystkich trybów (art. 145 projektu ustawy). Moment wszczęcia postępowania powinien być skorelowany z przekazaniem przez zamawiającego ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, a nie jak dotychczas z publikacją ogłoszenia o zamówieniu na poziomie krajowym, tj. w miejscu publicznie dostępnych w siedzibie zamawiającego oraz na stronie internetowej. Tym samym w ustawie zasadne jest określenie momentu wszczęcia postępowania na dzień przekazania ogłoszenia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, które jest pierwszą czynnością w postępowaniu, a zamawiający jest obowiązany udokumentować datę przekazania ogłoszenia, w szczególności przechowywać dowód przekazania tego ogłoszenia. Od daty przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej liczone są też minimalne terminy ustawowe wskazane w ogłoszeniu oraz w dokumentach zamówienia. Zamieszczenie ogłoszenia na stronie internetowej prowadzonego postępowania powinno mieć charakter wtórny (obowiązkowy, ale nie decydujący o wszczęciu postępowania). Zasady zamieszczania ogłoszeń na poziomie krajowym zostały uregulowane w projektowanym art. 100. Należy przy tym zaznaczyć, że w myśl art. 53 dyrektywy klasycznej oraz zgodnie z projektowanym art. 149 ust. 1, art. 158 ust. 1, art. 172 ust. 2, art. 190, art. 208 ust. 2 zamawiający publikuje dokumenty zamówienia (tj. specyfikację warunków zamówienia lub opis potrzeb i wymagań) dopiero od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Natomiast w trybie negocjacji bez ogłoszenia wszczęcie postępowania następuje przez przekazanie zaproszenia do negocjacji wybranym wykonawcom, a w przypadku trybu zamówienia z wolnej ręki przez przekazanie zaproszenia do negocjacji jednemu wykonawcy.

Odrębnego uregulowania wymaga określenie momentu wszczęcia postępowania w trybie negocjacji z ogłoszeniem lub dialogu konkurencyjnego w sytuacji, o której mowa w projektowanym art. 171 ust. 1. Wówczas zamawiający może odstąpić od publikacji ogłoszenia o zamówieniu, jeżeli przekaże zaproszenie do negocjacji wyłącznie wszystkim wykonawcom, którzy w prowadzonym uprzednio postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego, nie podlegali wykluczeniu i spełniali warunki udziału w postępowaniu oraz złożyli oferty w wyznaczonym terminie, w sposób określony przez zamawiającego.

W przepisach wspólnych dotyczących trybów, w celu zapewnienia skrótowości aktu normatywnego, znalazły się również ogólne regulacje, dotyczące wyznaczania terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału, ofert wstępnych oraz ofert. Zamawiający będzie zobowiązany wyznaczać te terminy z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na sporządzenie wniosku lub oferty, bez uszczerbku dla minimalnych terminów ustawowych określonych dla poszczególnych trybów udzielania zamówień. W ślad za dyrektywą klasyczną projekt ustawy określa przypadki, w których terminy minimalne dla poszczególnych trybów muszą być wydłużone, tj. konieczność odbycia wizji lokalnej, weryfikacji na miejscu dokumentów zamówienia, nieudzielenie przez zamawiającego wyjaśnień w terminie dotyczących treści specyfikacji warunków zamówienia lub opisu potrzeb i wymagań, wprowadzenie przez zamawiającego istotnych zmian w tych dokumentach zamówienia.

Oddział 2 Przetarg nieograniczony

Projektowane regulacje dotyczące trybu przetargu nieograniczonego są odzwierciedleniem przepisów dyrektywy klasycznej i w dużej mierze stanowią powtórzenie dotychczas obowiązujących przepisów.

Zgodnie z projektem ustawy, przetarg nieograniczony to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy.

Data wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego będzie dzień przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (art. 145 ust. 1 pkt 1 projektu ustawy). Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej oraz udostępnione na poziomie krajowym będzie nadal stanowić zaproszenie do składania ofert.

Od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zamawiający zapewnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do specyfikacji warunków zamówienia.

Należy przy tym wyjaśnić, że w projekcie ustawy rezygnuje się z ogólnej regulacji dotyczącej specyfikacji istotnych warunków zamówienia i mającej odpowiednie zastosowanie do wszystkich trybów (dotychczasowy art. 36 ustawy Pzp). Specyfika każdego z trybów wymusza uregulowanie zakresu informacji zawartych w tym dokumencie zamówienia oraz momentu jego udostępnienia zależnie od danego trybu. Ponadto, w ustawie proponuje się rozróżnienie dokumentów zamówienia określonych jako „specyfikacja warunków zamówienia” (która zawiera wszystkie warunki zamówienia) od dokumentów zamówienia określonych jako „opis potrzeb i wymagań” (udostępnianych przez zamawiającego na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego albo partnerstwa innowacyjnego, które zawierają istotne warunki zamówienia, a więc informacje i dane dotyczące przedmiotu zamówienia oraz wymagania proceduralne dotyczące postępowania, umożliwiające ustalenie charakteru i

zakresu zamówienia oraz podjęcie decyzji co do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu).

W związku z powyższym zasadna i niezbędna okazała się zmiana określenia „specyfikacji istotnych warunków zamówienia” (potocznie SIWZ) na bardziej adekwatne określenie w odniesieniu do zawartych w nim treści, tj. na „specyfikację warunków zamówienia” (w projekcie ustawy wprowadzono skrót „SWZ”).

W oddziale 2 dotyczącym przetargu nieograniczonego uregulowano zakres informacji zawartych w SWZ oraz zasady odnoszące się do: udostępniania, wyjaśniania lub zmiany treści SWZ, właściwe dla przetargu nieograniczonego. Obecnie regulacje te są unormowane w art. 36 i art. 37 ustawy Pzp. Projektowane regulacje są podobne do dotychczasowych i mają przede wszystkim porządkujący charakter.

Projektuje się przykładowo wyraźną regulację (art. 151 ust. 3. projektu ustawy), będącą odzwierciedleniem art. 47 ust. 3 dyrektywy klasycznej, stanowiącą o obowiązku przedłużenia terminu składania ofert przez zamawiającego w przypadku nieudzielenia wyjaśnień dotyczących treści SWZ w ustawowych terminach.

Ponadto, wprowadzono regulację wskazującą na ograniczenia co do zakresu zmiany treści SWZ, zgodnie z którą niedopuszczalne są zmiany treści SWZ wpływające na krąg wykonawców zainteresowanych udzieleniem zamówienia, w szczególności modyfikacje istotnie zmieniające charakter lub zakres zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonymi. W takim przypadku będzie zachodziła podstawa do unieważnienia postępowania, na podstawie art. 282 projektu ustawy, i wszczęcia nowego postępowania.

Powyższa regulacja jest odzwierciedleniem motywu 81 dyrektywy klasycznej, zgodnie z którym zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w dokumentach zamówienia „(...) nie powinny być na tyle istotne, by umożliwić dopuszczenie innych kandydatów niż kandydaci pierwotnie zakwalifikowani lub by zainteresować postępowaniem o udzielenie zamówienia dodatkowych uczestników. Taki przypadek wystąpiłby w sytuacji, gdy wprowadzane modyfikacje istotnie zmieniają charakter zamówienia lub umowy ramowej w porównaniu z charakterem pierwotnie określonym w dokumentach zamówienia (...)”.

Terminy składania ofert wskazane w art. 155 projektu ustawy, są odzwierciedleniem przepisów dyrektywy klasycznej właściwych dla procedury otwartej (tj. przetargu nieograniczonego).

Zgodnie z art. 155 ust. 1 projektu ustawy, termin składania ofert nie może być krótszy niż 35 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Stosownie do art. 155 ust. 2, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 15 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, w następujących przypadkach:

- 1) opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101. o ile zawierało ono wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w

zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone w profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;

- 2) jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

W sytuacjach określonych w art. 149 ust. 2 i 3 projektu ustawy, terminy składania ofert, o których mowa w art. 179. ust. 1 i ust. 2 pkt 1, ulegają wydłużeniu o 5 dni.

Projekt ustawy zawiera normę, która nie została przewidziana w obecnej ustawie Pzp, stanowiącą odzwierciedlenie przepisów dyrektywy klasycznej, zgodnie z którą zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert o 5 dni krótszy niż określony w art. 155 ust. 1, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70, a więc bez możliwości odstąpienia od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej, o której mowa w art. 73 projektu ustawy.

W ustawie proponuje się doprecyzowanie w przepisach właściwych dla przetargu nieograniczonego regulacji stanowiącej o tzw. procedurze odwróconej, dopuszczalnej jedynie dla tego trybu (obecnie unormowanej w art. 24aa ustawy Pzp). W przypadku tzw. procedury odwróconej oceny ofert zamawiający może najpierw dokonać oceny ofert, a następnie zbadać, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyższej oceniona, nie zachodzą podstawy wykluczenia oraz czy wykonawca ten spełnia warunki udziału w postępowaniu, o ile taka możliwość została przewidziana w SWZ lub w ogłoszeniu o zamówieniu.

W celu uelastycznienia i odformalizowania tej procedury projektuje się zgodnie z art. 156 ust. 2 projektu ustawy, że wykonawca nie będzie obowiązany do złożenia jednolitego dokumentu wraz z ofertą, jeżeli zamawiający przewidział w SWZ możliwość żądania tego dokumentu wyłącznie od wykonawcy, którego oferta została najwyższej oceniona.

Oddział 3 Przetarg ograniczony

Podobnie jak w trybie przetargu nieograniczonego, projektowane regulacje dotyczące przetargu ograniczonego również stanowią w dużej mierze powtórzenie dotychczas obowiązujących regulacji z uwzględnieniem różnic wynikających z przyjętej systematyki nowej ustawy, a także przepisów dyrektywy klasycznej.

Zgodnie z projektem ustawy, przetarg ograniczony to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a oferty mogą składać wyłącznie wykonawcy zaproszeni do składania ofert.

W odróżnieniu od dotychczasowych regulacji, datą wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu ograniczonego będzie dzień przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (art. 145 ust. 1 pkt 1 projektu ustawy).

Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej oraz udostępnione na poziomie krajowym będą stanowiły zaproszenie do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Analogicznie jak w obecnych przepisach ustawy Pzp zamawiający już od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zapewnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do specyfikacji warunków zamówienia.

Należy przy tym wyjaśnić, że w projekcie ustawy analogicznie jak przy przetargu nieograniczonym została uregulowana kwestia specyfikacji warunków zamówienia.

W trybie przetargu ograniczonego zamawiający już od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej jest obowiązany zapewnić zainteresowanym wykonawcom dostęp do dokumentów zamówienia, zawierających wszystkie, a nie tylko istotne warunki zamówienia, a więc do dokumentów zamówienia ujętych w specyfikacji warunków zamówienia (SWZ).

W oddziale 3 dotyczącym przetargu ograniczonego uregulowano zakres informacji zawartych w SWZ oraz zasady odnoszące się do udostępniania, wyjaśniania lub zmiany treści SWZ, właściwe dla przetargu ograniczonego. Obecnie regulacje te są unormowane w art. 36 i art. 37 ustawy Pzp. W celu zapewnienia skrótowości aktu normatywnego, tam gdzie było to możliwe, zastosowano odesłania wprost do trybu przetargu nieograniczonego.

Minimalne terminy składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wskazane w art. 161 projektu ustawy, są określone analogicznie jak dotychczas oraz stanowią odzwierciedlenie przepisów dyrektywy klasycznej właściwych dla procedury ograniczonej (tj. przetargu ograniczonego). Zgodnie z projektowanym art. 161 ust. 1, termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej. Jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia, należycie uzasadniona przez zamawiającego, może on wyznaczyć krótszy termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w przetargu ograniczonym, jednak nie krótszy niż 15 dni od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Istotną nowością jest wprowadzenie w projekcie ustawy przepisu stanowiącego o podstawach do odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Zgodnie z aktualnym brzmieniem art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawcę, który nie wykazał spełniania warunków udziału w postępowaniu lub nie został zaproszony do negocjacji lub złożenia ofert wstępnych albo ofert, lub nie wykazał braku podstaw wykluczenia. Z kolei stosownie do art. 24 ust. 4 ustawy Pzp ofertę wykonawcy wykluczonego z postępowania uznaje się za odrzuconą. W celu przesądzenia sytuacji wykonawców na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu proponuje się wprowadzenie regulacji wskazującej na okoliczności stanowiące podstawę do odrzucenia tego wniosku. Zgodnie z projektowanym art. 163 ust. 1 zamawiający odrzuca wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, jeżeli:

1. został złożony po terminie;

2. został złożony przez wykonawcę:
 - 1) podlegającego wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia,
 - 2) niespełniającego warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia,
 - 3) który nie złożył w przewidzianym terminie wymaganego jednolitego dokumentu, podmiotowego środka dowodowego, pełnomocnictwa lub innych dokumentów;
3. jest niezgodny z przepisami ustawy;
4. jest nieważny na podstawie odrębnych przepisów;
5. został złożony w związku z zawarciem porozumienia ograniczającego konkurencję w rozumieniu przepisów o ochronie konkurencji i konsumentów.

Wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawcy niezaproszonego do składania ofert uznaje się za odrzucony.

Stosownie do projektowanego art. 165 zamawiający może zaprosić do składania ofert wszystkich wykonawców niepodlegających wykluczeniu i spełniających warunki udziału w postępowaniu, ponieważ będzie mógł on, ale nie będzie musiał, ograniczać liczby wykonawców, których zaprosi do składania ofert lub ich ograniczonej liczby – minimum pięciu kandydatów (jeżeli skorzystał z takiej możliwości). Oznacza to, że na gruncie projektowanych przepisów będzie możliwe przeprowadzenie przetargu ograniczonego bez zastosowania kryteriów selekcji, które definiuje art. 8pkt 8 projektu ustawy.

W odróżnieniu więc od przepisów obecnej ustawy Pzp, w projekcie ustawy nie wskazano maksymalnej liczby wykonawców, których można zaprosić do udziału w trybie przetargu ograniczonego.

Zamawiający będzie zatem zapraszał jednocześnie do składania ofert wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji – wykonawców, którzy spełniają te kryteria, w liczbie ustalonej przez zamawiającego. W projekcie ustawy wprowadzona została wyraźna regulacja, zgodnie z którą w przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 165 projektu ustawy, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do składania ofert tych wykonawców albo unieważnia postępowanie na podstawie art.284 projektu ustawy.

Powyższe projektowane regulacje są odzwierciedleniem art. 65 dyrektywy klasycznej dotyczących możliwości ograniczania liczby wykonawców na podstawie tzw. kryteriów selekcji.

W projekcie ustawy proponuje się rezygnację z obowiązku zamieszczania w zaproszeniu do składania ofert informacji o wagach przypisanych kryteriom oceny ofert (obecny art. 51 ust. 5 pkt 4 ustawy Pzp), gdyż w trybie przetargu ograniczonego, w celu zagwarantowania równego traktowania wszystkich wykonawców, określenie wag kryteriów oceny ofert powinno nastąpić na etapie wszczęcia postępowania, a informacje w tym zakresie powinny być zwarte w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w specyfikacji warunków zamówienia.

Terminy składania ofert wskazane w art. 168 projektu ustawy, są odzwierciedleniem przepisów właściwych dla procedury ograniczonej (tj. przetargu ograniczonego).

Zgodnie z art. 168 ust. 1 projektu ustawy, termin składania ofert nie może być krótszy niż 30 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

Stosownie do art. 168 ust. 2 projektu ustawy, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 10 dni licząc od dnia przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, w następujących przypadkach:

1. opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101 o ile zawierało ono wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone w profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
2. jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

W sytuacjach określonych w art. 149 ust. 2 i 3 projektu ustawy, terminy składania ofert, o których mowa w art. 168 ust. 1 i ust. 2 pkt 1, ulegają wydłużeniu o 5 dni.

Projekt ustawy zawiera normę, której brak jest w obecnej ustawie Pzp, stanowiącą odzwierciedlenie przepisów dyrektywy klasycznej, zgodnie z którą zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert o 5 dni krótszy niż określony w art. 165 ust. 1, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70, a więc bez możliwości odstąpienia od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej.

Oddział 4 Negocjacje z ogłoszeniem

Zwiększenie możliwości korzystania przez zamawiających klasycznych z procedur negocjacyjnych, w tym w szczególności z trybu negocjacji z ogłoszeniem, było jednym z założeń reformy unijnych regulacji w dziedzinie zamówień publicznych. Jak wskazano w motywie 42 preambuły dyrektywy klasycznej, bardzo istotne jest, by instytucje zamawiające miały większą elastyczność, jeśli chodzi o wybór procedury udzielania zamówień zakładającej możliwość negocjacji. W ocenie unijnego prawodawcy państwa członkowskie powinny mieć możliwość, by przewidzieć stosowanie procedury konkurencyjnej z negocjacjami (lub dialogu konkurencyjnego) w różnych sytuacjach, w których procedura otwarta lub ograniczona bez negocjacji prawdopodobnie nie przyniosą zadowalających wyników.

W myśl Koncepcji Prawa zamówień publicznych, w projekcie ustawy proponuje się uelastycznienie trybu negocjacji z ogłoszeniem, które ma na celu zachęcenie zamawiających do jego stosowania. Proponuje się więc ukształtowanie przepisów dotyczących istoty negocjacji na wzór dyrektyw, tj. negocjowania ofert w celu ulepszenia ich treści.

Obowiązujące przepisy dają jedynie możliwość doprecyzowania lub uzupełnienia opisu przedmiotu zamówienia lub warunków umowy, z zachowaniem wymogów minimalnych sformułowanych przez zamawiającego i kryteriów oceny ofert. Proponowana zmiana lepiej oddaje istotę i cel negocjacji. Negocjacom nie będą mogły podlegać minimalne wymagania oraz kryteria oceny ofert i ich wagi (art. 181 projektu ustawy).

W związku z powyższym proponuje się modyfikację definicji trybu negocjacji z ogłoszeniem. Zgodnie z projektowanym art. 169 ust. 1, negocjacje z ogłoszeniem to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, zamawiający zaprasza wykonawców dopuszczonych do udziału w postępowaniu do składania ofert wstępnych, prowadzi z nimi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert składanych na etapie negocjacji, po zakończeniu których zaprasza wykonawców do składania ofert.

W projekcie ustawy wyraźnie wskazuje się zatem, że tryb negocjacji z ogłoszeniem polega na negocjowaniu treści ofert składanych na etapie negocjacji w celu ulepszenia ich treści. Krajowa propozycja regulacji odzwierciedla art. 29 ust. 3 dyrektywy klasycznej, w myśl którego zamawiający negocjują z wykonawcami wstępne i wszystkie późniejsze złożone przez nich oferty, z wyjątkiem ostatecznych ofert, w celu ulepszenia ich treści.

Należy przy tym podkreślić, że zamawiający nadal będzie mógł udzielić zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez negocjacji, o ile wskaże w ogłoszeniu o zamówieniu, że zastrzega sobie taką możliwość (art. 169 ust. 2 projektu ustawy w związku z art. 29 ust. 4 dyrektywy klasycznej).

W projekcie ustawy proponuje się, na wzór dyrektywy klasycznej, rozszerzenie możliwości zastosowania trybu negocjacji z ogłoszeniem. Dotyczy to przesłanki określonej obecnie w art. 55 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Ustawa Pzp w aktualnie obowiązującym brzmieniu, przewiduje stosowanie trybu negocjacji z ogłoszeniem w przypadku, gdy w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, tj. ze względu na niezgodność z ustawą, art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, tj. treść ofert nie odpowiadała treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia i tej niezgodności nie można było usunąć w trybie poprawiania omyłek niepowodujących istotnych zmian w treści oferty, art. 89 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp, tj. oferty zawierały rażąco niską cenę lub koszt w stosunku do przedmiotu zamówienia, lub art. 89 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, tj. zostały złożona przez wykonawcę wykluczonego z udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub niezaproszonego do składania ofert, lub zamawiający unieważnił postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 4, tj. w przypadku gdy cena najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższała kwotę, którą zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia i której nie mógł zwiększyć do ceny najkorzystniejszej oferty.

Porównanie przepisów dyrektywy klasycznej z aktualnie obowiązującą ustawą Pzp wskazuje na możliwość rozszerzenia ww. przesłanki.

Projektuje się w art. 170 ust. 1 pkt 5, aby zamawiający mógł udzielić zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem, jeżeli w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie

przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 257 ust. 1 lub zamawiający unieważnił postępowanie na podstawie art. 281 pkt 3.

Proponuje się zatem rozszerzenie katalogu przypadków uprawniających do udzielenia zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem do wszystkich przypadków odrzucenia ofert, w prowadzonym uprzednio postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego lub ograniczonego. Ponadto, rezygnuje się z wymogu, by pierwotne warunki zamówienia z prowadzonego uprzednio postępowania w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego nie zostały w istotny sposób zmienione w postępowaniu prowadzonym w trybie negocjacji z ogłoszeniem.

Powyższe odnosi się także do trybu dialogu konkurencyjnego, gdyż przesłanki zastosowania negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego są tożsame.

Zgodnie z projektowanym art. 171 ust. 1, w sytuacji, o której art. 170 ust. 1 pkt 5 zamawiający może odstąpić od publikacji ogłoszenia o zamówieniu, jeżeli zaprosi do negocjacji wyłącznie wszystkich wykonawców, którzy w prowadzonym uprzednio postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego, nie podlegali wykluczeniu i spełniali warunki udziału w postępowaniu oraz złożyli oferty w wyznaczonym terminie, w sposób określony przez zamawiającego.

Stosownie do motywu 44 dyrektywy klasycznej w takich przypadkach zamawiający może negocjować złożone uprzednio oferty w celu otrzymania prawidłowych i dopuszczalnych ofert. W związku z tym, w ustawie projektuje się wprowadzenie wyraźnej regulacji, zgodnie z którą oferty wykonawców, o których mowa w art. 171 ust. 1, uznaje się za oferty wstępne podlegające negocjacjom. W takim przypadku wykonawcy nie będą musieli składać wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Zamawiający będzie mógł zatem rozpocząć negocjacje od negocjacji ofert złożonych uprzednio w przetargu nieograniczonym lub przetargu ograniczonym, które będą traktowane jako oferty wstępne podlegające negocjacjom. W takim przypadku wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem nie będzie następowało przez przekazanie ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, ale wyjątkowo przez przekazanie zaproszenia do negocjacji ofert wszystkich wykonawców, którzy w prowadzonym uprzednio postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego, nie podlegali wykluczeniu i spełniali warunki udziału w postępowaniu oraz złożyli oferty w wyznaczonym terminie, w sposób określony przez zamawiającego.

Zgodnie z założeniami przedstawionymi w Koncepcji Prawa zamówień publicznych w projekcie ustawy proponuje się rezygnację z udostępniania przez zamawiającego specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu. Zgodnie z projektem ustawy, w trybie negocjacji z ogłoszeniem zamawiający będzie udostępniał od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej „opis potrzeb i wymagań” (zamiast dotychczasowej specyfikacji istotnych warunków zamówienia), w celu ustalenia przez wykonawców charakteru i zakresu zamówienia oraz wymagań formalnych i proceduralnych dotyczących postępowania. Opis potrzeb i wymagań będzie modyfikowany na kolejnych etapach postępowania, z wyjątkiem

minimalnych wymogów oraz kryteriów oceny ofert i ich wag, które nie powinny podlegać negocjacom. Natomiast specyfikację warunków zamówienia zamawiający będzie udostępniał wykonawcom wraz z zaproszeniem do składania ofert ostatecznych.

W oddziale 4 dotyczącym negocjacji z ogłoszeniem uregulowano zakres informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań. Do wyjaśnień oraz zmian opisu potrzeb i wymagań w zakresie niezbędnym do złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się regulacje właściwe dla przetargu ograniczonego. Jeżeli zamawiający zastrzegł możliwość udzielenia zamówienia na podstawie ofert wstępnych bez negocjacji do wyjaśnień oraz zmian treści opisu potrzeb i wymagań niezbędnych do złożenia tych ofert stosuje się odpowiednio regulacje właściwe dla przetargu nieograniczonego. Obecnie regulacje te są unormowane w art. 36 i art. 37 ustawy Pzp. Projektowane regulacje są zasadniczo analogiczne jak dotychczasowe i mają przede wszystkim porządkujący charakter.

Minimalne terminy składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wskazane w art. 175 projektu ustawy, nie będą zmieniane, gdyż one są odzwierciedleniem przepisów dyrektywy 2014/24/UE właściwych dla procedury konkurencyjnej z negocjacjami (tj. negocjacji z ogłoszeniem).

Do wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się przepisy właściwe dla przetargu ograniczonego, w tym regulacje stanowiące o podstawach do odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Zamawiający tak jak dotychczas będzie mógł ograniczyć liczbę wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a których zaprosi do składania ofert wstępnych, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3. W takim przypadku zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań kryteria selekcji, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zaproszonych do składania ofert wstępnych podlegających negocjacom, oraz podaje minimalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert wstępnych. Zamawiający może wskazać maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do składania ofert wstępnych.

Zamawiający będzie zatem zapraszał jednocześnie do składania ofert wstępnych wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie zostały odrzucone, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji – wykonawców, którzy spełniają te kryteria, w liczbie ustalonej przez zamawiającego. W projekcie ustawy wprowadzona została wyraźna regulacja, zgodnie z którą w przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 176, zamawiający może kontynuować postępowanie, zapraszając do składania ofert wstępnych tych wykonawców albo unieważnia postępowanie na podstawie art. 284 .

Powyższe projektowane regulacje są odzwierciedleniem przepisów art. 65 dyrektywy 2014/24/UE dotyczących możliwości ograniczania liczby wykonawców na podstawie tzw. kryteriów selekcji.

W nowej ustawie proponuje się wprowadzenie regulacji, która wprost stanowi, co zawiera zaproszenie do składania ofert wstępnych (art. 178 ust. 1 projektu ustawy).

Terminy składania ofert wstępnych wskazane w art. 179 projektu ustawy, są odzwierciedleniem przepisów właściwych dla procedury konkurencyjnej z negocjacjami (tj. trybu negocjacji z ogłoszeniem), określonych w dyrektywie 2014/24/UE.

Zgodnie z art. 179 ust. 1 projektu ustawy, termin składania ofert wstępnych nie może być krótszy niż 30 dni licząc od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert wstępnych.

Stosownie do art. 179 ust. 2, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert wstępnych krótszy niż termin określony w ust. 1, nie krótszy jednak niż 10 dni licząc od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert wstępnych, w następujących przypadkach:

1. opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 101, o ile zawierało ono wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone w profilu nabywcy na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;
2. jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

W sytuacjach określonych w art. 149 ust. 2 i 3, terminy składania ofert wstępnych, o których mowa w art. 179 ust. 1 i ust. 2 pkt 1, ulegają wydłużeniu o 5 dni.

Projekt ustawy zawiera normę, która nie została przewidziana w obecnej ustawie Pzp, stanowiącą odzwierciedlenie przepisów dyrektywy 2014/24/UE, zgodnie z którą zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert wstępnych o 5 dni krótszy niż określony w art. 179 ust. 1, jeżeli składanie ofert wstępnych odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w sposób określony w art. 70, a więc bez możliwości odstąpienia od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej, o której mowa w art. 73 projektu ustawy.

W nowej ustawie, zgodnie z założeniami przedstawionymi w Koncepcji Prawa zamówień publicznych, proponuje się również doprecyzowanie przepisów dotyczących etapu negocjacji ofert. W projekcie ustawy przykładowo wprowadza się regulację, zgodnie z którą zamawiający informuje jednocześnie wszystkich wykonawców, których oferty zostały zakwalifikowane do kolejnych etapów, o wszelkich zmianach mających wpływ na treść kolejnych ofert składanych na etapie negocjacji lub ofert, w szczególności o zmianach związanych z opisem potrzeb zamawiającego i cechami charakterystycznymi dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiących przedmiot zamówienia, warunkami umowy w sprawie zamówienia publicznego, tak aby wykonawcy mieli jednakowo wystarczająco dużo czasu na zmodyfikowanie i ponowne złożenie poprawionych ofert składanych na etapie negocjacji lub ofert. Zamawiający nie udziela informacji w sposób, który mógłby zapewnić niektórym wykonawcom przewagę nad innymi wykonawcami.

Z projektu nowej ustawy wynika wprost, że negocjacje ofert nie mogą dotyczyć oraz prowadzić do zmiany minimalnych wymagań oraz kryteriów oceny ofert, jak również ich wag, określonych przez zamawiającego na etapie wszczęcia postępowania i udostępnionych w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

W tym miejscu należy przytoczyć motyw 45 dyrektyw 2014/24/UE, który wskazuje na specyfikę trybu negocjacji z ogłoszeniem, w tym wskazuje na możliwy zakres negocjacji oraz wyjaśnia rozumienie minimalnych wymagań niepodlegających negocjacom.

„(...) Procedurze konkurencyjnej z negocjacjami (tryb negocjacji z ogłoszeniem) powinny towarzyszyć odpowiednie zabezpieczenia gwarantujące przestrzeganie zasad równego traktowania i przejrzystości. W szczególności instytucje zamawiające powinny uprzednio wskazać minimalne wymagania opisujące charakter zamówienia, które nie powinny być zmieniane podczas negocjacji. Kryteria udzielenia zamówienia i ich waga powinny być stałe przez cały czas trwania postępowania i nie powinny podlegać negocjacjom, w celu zagwarantowania równego traktowania wszystkich wykonawców. Negocjacje powinny służyć poprawie ofert, by umożliwić instytucjom zamawiającym zakup robót budowlanych, dostaw i usług idealnie dostosowanych do ich konkretnych potrzeb. Negocjacje mogą dotyczyć wszystkich cech zamawianych robót budowlanych, dostaw i usług, w tym na przykład jakości, ilości, klauzul handlowych oraz aspektów społecznych, środowiskowych i innowacyjnych, o ile nie stanowią one wymagań minimalnych. Należy wyjaśnić, że minimalnymi wymaganiami, ustanawianymi przez instytucję zamawiającą, są te warunki i cechy (zwłaszcza cechy fizyczne, funkcjonalne i prawne), które powinna spełniać lub posiadać każda oferta, by umożliwić instytucji zamawiającej udzielenie zamówienia zgodnie z wybranymi kryteriami udzielenia zamówienia. Aby zapewnić przejrzystość i możliwość śledzenia procesu, wszystkie jego etapy powinny być należycie udokumentowane.(...)”.

Zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych, w projekcie ustawy proponuje się rezygnację z obowiązku zamieszczania w zaproszeniu do składania ofert (tak jak to ma miejsce aktualnie we wszystkich trybach) informacji na temat wykazu podmiotowych środków dowodowych (dotychczas oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji oraz braku podstaw wykluczenia). Informacja o podmiotowych środkach dowodowych będzie zamieszczana wyłącznie w przypadku, gdy ze względu na specyfikę danego postępowania zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich podmiotowych środków dowodowych na etapie składania ofert. W zaproszeniu do składania ofert zamawiający nie będzie wskazywał wag przypisanych kryteriom oceny ofert, gdyż zgodnie z motywem 45 dyrektywy 2014/24/UE w procedurze konkurencyjnej z negocjacjami kryteria udzielenia zamówienia i ich waga powinny być stałe przez cały czas trwania postępowania i nie powinny podlegać negocjacjom, w celu zagwarantowania równego traktowania wszystkich wykonawców. Zatem określenie wag kryteriów oceny ofert powinno nastąpić na etapie wszczęcia postępowania i informacje w tym zakresie powinny być zwarte w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

W celu uelastycznienia trybu negocjacji z ogłoszeniem w nowej ustawie proponuje się rezygnację z wyznaczania wprost w ustawie minimalnego terminu składania ofert

ostatecznych. Jest to zgodne z przepisami dyrektywy 2014/24/UE, które nie wskazują w tym zakresie terminów minimalnych, a jedynie wytyczne do ich wyznaczania (art. 47 dyrektywy 2014/24/UE w związku z art. 147 projektu ustawy).

Odział 5 Dialog konkurencyjny

W projekcie ustawy doprecyzowano definicję dialogu konkurencyjnego. Zgodnie z art. 186 projektu ustawy, dialog konkurencyjny to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, następnie zamawiający prowadzi dialog z zaproszonymi do udziału w dialogu wykonawcami w zakresie zaproponowanych przez nich rozwiązań, po zakończeniu którego zaprasza ich do składania ofert.

W trybie dialogu konkurencyjnego zamówienia udziela się wyłącznie na podstawie kryteriów jakościowych oraz ceny lub kosztu.

Zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych doprecyzowano moment, w którym powinno nastąpić ostateczne określenie wag poszczególnych kryteriów oceny ofert. Ma to zapobiec sytuacji, w której zamawiający, po złożeniu przez wykonawców ofert „ostatecznych”, dopiero wskazuje poszczególne wagi w zakresie wybranych kryteriów w sposób, który mógłby naruszać uczciwą konkurencję (obecny art. 60e ust. 3a pkt 5 ustawy Pzp dopuszczający ustalenie jedynie kolejności kryteriów oceny oferty wraz z zaproszeniem do składania ofert w związku z projektowanym art. 188 ust. 2). Projekt ustawy wskazuje, że określenie wag poszczególnych kryteriów oceny ofert powinno nastąpić najpóźniej wraz z zaproszeniem do składania ofert.

Dialog konkurencyjny wykazuje wiele podobieństw do trybu negocjacji z ogłoszeniem. Przesłanki zastosowania tego trybu są takie same jak w przypadku negocjacji z ogłoszeniem, w związku z tym w art. 187 projektu ustawy odsyła się do przepisów normujących przesłanki udzielenia zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem.

Zgodnie z założeniami przedstawionymi w Koncepcji Prawa zamówień publicznych w projekcie ustawy również w trybie dialogu konkurencyjnego proponuje się rezygnację z udostępniania przez zamawiającego specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu. Zgodnie z projektem ustawy, w trybie dialogu konkurencyjnego zamawiający będzie udostępniał od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej „opis potrzeb i wymagań” (zamiast dotychczasowej specyfikacji istotnych warunków zamówienia), w celu ustalenia przez wykonawców potrzeb zamawiającego dotyczących charakteru i zakresu zamówienia oraz wymagań formalnych i proceduralnych prowadzonego postępowania. Opis potrzeb i wymagań będzie modyfikowany na kolejnych etapach postępowania w wyniku prowadzonego dialogu. Natomiast dopiero po ostatecznym zakończeniu etapu dialogu zamawiający będzie sporządzał specyfikację warunków zamówienia stanowiącą doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań, na podstawie rozwiązań przedstawionych podczas dialogu. Następnie specyfikacja warunków zamówienia będzie udostępniana wykonawcom wraz z zaproszeniem do składania ofert ostatecznych.

Analogicznie jak w trybie negocjacji z ogłoszeniem zamawiający od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej będzie zapewniał na stronie internetowej prowadzonego postępowania bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań. Opis potrzeb i wymagań będzie zawierał podobne informacje jak opis potrzeb i wymagań w trybie negocjacji z ogłoszeniem. Dodatkowo opis potrzeb i wymagań będzie zawierał:

1. informację o wysokości nagród dla wykonawców, którzy podczas dialogu przedstawili rozwiązania stanowiące podstawę do składania ofert, jeżeli zamawiający przewiduje nagrody;
2. wstępny harmonogram postępowania;
3. opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert, a jeżeli przypisanie wag nie jest możliwe na etapie wszczęcia postępowania z obiektywnych przyczyn, zamawiający wskazuje kryteria oceny ofert w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego;
4. liczbę wykonawców, którzy zostaną zaproszeni do udziału w dialogu, jeżeli zamawiający przewiduje ograniczenie liczby wykonawców;
5. informację o podziale dialogu na etapy, jeżeli zamawiający przewiduje taki podział w celu ograniczenia liczby rozwiązań, które będą przedmiotem dialogu na kolejnych etapach.

Minimalny 30-dniowy termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wskazany w art. 193 ust. 1 projektu ustawy, nie został zmieniony, gdyż jest on odzwierciedleniem przepisów dyrektywy 2014/24/UE właściwych dla dialogu konkurencyjnego.

Stosownie do art. 193 ust. 2 projektu ustawy, do wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu stosuje się przepisy właściwe dla przetargu ograniczonego, w tym regulacje stanowiące o podstawach do odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Zamawiający tak jak dotychczas będzie mógł ograniczyć liczbę wykonawców niepodlegających wykluczeniu oraz spełniających warunki udziału w postępowaniu, których zaprosi do prowadzenia dialogu, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3

Zamawiający będzie zatem zapraszał jednocześnie do dialogu wykonawców, których wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie podlegały odrzuceniu, a w przypadku ustalenia kryteriów selekcji – wykonawców, którzy spełniają te kryteria, w liczbie ustalonej przez zamawiającego. W projekcie ustawy wprowadzona została wyraźna regulacja, zgodnie z którą w przypadku, gdy liczba wykonawców, którzy złożyli w terminie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, jest mniejsza od minimalnej liczby określonej przez zamawiającego zgodnie z art. 194, zamawiający będzie mógł kontynuować postępowanie, zapraszając do dialogu tych wykonawców albo unieważnia postępowanie na podstawie art. 284 .

Powyższe projektowane regulacje są odzwierciedleniem przepisów art. 65 dyrektywy 2014/24/UE dotyczących możliwości ograniczania liczby wykonawców na podstawie tzw. kryteriów selekcji.

Zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych, w projekcie ustawy proponuje się rezygnację z obowiązku zamieszczania przez zamawiającego w zaproszeniu do dialogu lub zaproszeniu do składania ofert informacji na temat wykazu podmiotowych środków dowodowych (dotychczas oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji oraz braku podstaw wykluczenia, art. 60d ust. 5 pkt 6 oraz art. 60e ust. 3a pkt 4 ustawy Pzp). Informacja o podmiotowych środkach dowodowych będzie zamieszczana wyłącznie w przypadku, gdy ze względu na specyfikę danego postępowania zamawiający przewiduje wymóg składania wybranych lub wszystkich podmiotowych środków dowodowych na etapie dialogu lub składania ofert. Powyższe koresponduje z motywem 84 dyrektywy 2014/24/UE, stosownie do którego zamawiający powinni być uprawnieni „(...) do zwrócenia się w każdej chwili o całość lub część dokumentów potwierdzających, gdy uważają, że jest to niezbędne dla właściwego przebiegu postępowania. Może to w szczególności dotyczyć procedur dwustopniowych - procedur ograniczonych, procedur konkurencyjnych z negocjacjami, dialogów konkurencyjnych oraz partnerstw innowacyjnych - w ramach którego instytucje zamawiające korzystają z możliwości ograniczania liczby kandydatów zaproszonych do złożenia oferty. Wymóg przedłożenia dokumentów potwierdzających w chwili kwalifikacji zapraszanych kandydatów może być uzasadniony, by nie dopuścić do zaproszenia przez instytucje zamawiające kandydatów, którzy następnie nie są w stanie przedłożyć tych dokumentów na etapie udzielania zamówienia, tym samym uniemożliwiając udział kwalifikującym się kandydatom. (...)”.

W nowej ustawie, zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych, proponuje się również doprecyzowanie przepisów dotyczących etapu dialogu. W projekcie ustawy przykładowo wprowadza się regulację, zgodnie z którą zamawiający informuje jednocześnie wszystkich wykonawców, których propozycje zostały zakwalifikowane do kolejnych etapów dialogu, na podstawie art. 200, o wszelkich zmianach mających wpływ na treść kolejnych propozycji lub ofert, w szczególności o zmianach związanych z opisem potrzeb zamawiającego i cechami charakterystycznymi dostaw, robót budowlanych lub usług, stanowiących przedmiot zamówienia, warunkami umowy w sprawie zamówienia publicznego, tak aby poszczególni wykonawcy mieli jednakowo wystarczająco dużo czasu na zmodyfikowanie i ponowne złożenie kolejnych poprawionych propozycji lub ofert.

Podczas dialogu, w odróżnieniu od negocjacji ofert w trybie negocjacji z ogłoszeniem, zamawiający będzie mógł omawiać z zaproszonymi wykonawcami wszystkie aspekty zamówienia. Analogiczna regulacja zwarta jest obecnie w art. 60d ust. 7 zdanie pierwsze ustawy Pzp.

W celu uelastycznienia trybu dialogu konkurencyjnego w nowej ustawie proponuje się rezygnację z wyznaczania wprost w ustawie Pzp minimalnego terminu składania ofert ostatecznych (art. 60e ust. 4 obecnej ustawy Pzp). Jest to zgodne z przepisami dyrektywy

2014/24/UE, które nie wskazują w tym zakresie terminów minimalnych, a jedynie wytyczne do ich wyznaczania (art. 47 dyrektywy 2014/24/UE w związku z art. 147 projektu ustawy).

Odział 6 Partnerstwo innowacyjne

Przepisy stanowiące o partnerstwie innowacyjnym zostały dodane do ustawy Pzp przez ustawę z dnia 22 czerwca 2016 r., która wdrażała do krajowego porządku prawnego m.in. dyrektywę 2014/24/UE.

Tryb ustanowienia partnerstwa innowacyjnego został opracowany z myślą o takich zamawiających, którzy poszukują innowacyjnych rozwiązań, i są przekonani, że oferowane przez rynek produkty i usługi nie są w stanie zaspokoić ich potrzeb. Zgłaszają oni swoje zapotrzebowanie określając przy tym minimalne, ale jednocześnie precyzyjne wymogi, w odpowiedzi na które zainteresowani współpracą wykonawcy składają wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Skorzystanie z ustanowienia partnerstwa innowacyjnego powinno być poprzedzone gruntowną analizą rynku, której celem jest stwierdzenie, czy dostępne na rynku rozwiązania będą w stanie odpowiedzieć na potrzeby zamawiającego czy też istnieje potrzeba stworzenia nowego rozwiązania. Ta analiza powinna służyć m.in. temu, aby zamawiający nie wszczynał bez potrzeby czasochłonnej procedury, jeśli odpowiednie rozwiązanie już istnieje na rynku lub istnieją przesłanki, aby przyjąć, że w niedługim czasie takie rozwiązanie powstanie. Wówczas bardziej zasadne wydaje się udzielenie zamówienia w trybie negocjacji z ogłoszeniem albo dialogu konkurencyjnym. Podkreślenia wymaga jednak fakt, że ocena rynku dokonywana jest w określonym momencie i na ten moment jest ważna. Oznacza to, że jeżeli po wszczęciu trybu partnerstwa innowacyjnego pojawi się na rynku rozwiązanie odpowiadające potrzebom zamawiającego, nie musi on unieważniać postępowania.

Celem ułatwienia stosowania partnerstwa innowacyjnego i zachęcenia do stosowania tego trybu, proponuje się uelastyczenie, a jednocześnie doprecyzowanie przepisów dotyczących partnerstwa innowacyjnego, w tym jego definicji, tak aby zastosowanie tego trybu było możliwe w jak największej ilości przypadków.

Zgodnie z projektem ustawy, partnerstwo innowacyjne to tryb udzielenia zamówienia, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, następnie zamawiający zaprasza wykonawców dopuszczonych do udziału w postępowaniu do składania ofert wstępnych, prowadzi z nimi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert składanych na etapie negocjacji, po zakończeniu których zaprasza do składania ofert na opracowanie innowacyjnego produktu, usług lub robót budowlanych.

W ramach partnerstwa innowacyjnego zamawiający w późniejszym terminie, bez konieczności przeprowadzania odrębnego postępowania o udzielenie zamówienia, dokonana zakupu dostaw, usług lub robót budowlanych, będących wynikiem działań badawczo-rozwojowych, na podstawie których dokonano opracowania innowacyjnego produktu, usług lub robót budowlanych, pod warunkiem że odpowiadają one poziomom wydajności i maksymalnym kosztom uzgodnionym między zamawiającym a wykonawcą lub wykonawcami.

Przez innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane należy rozumieć, niedostępny na rynku, nowy lub znacznie udoskonalony produkt, usługę lub proces, w tym proces produkcji, budowy lub konstrukcji, nową metodę marketingową lub nową metodę organizacyjną w działalności gospodarczej, organizowaniu pracy lub relacjach zewnętrznych.

Istotą ustanowienia partnerstwa innowacyjnego nie jest więc tylko opracowanie innowacyjnego produktu, usługi czy roboty budowlanej, ale również ich zakup bez konieczności przeprowadzania odrębnego postępowania o udzielenie zamówienia. W ustanowieniu partnerstwa innowacyjnego mamy zatem do czynienia z jedną umową, obejmującą zarówno fazę badawczo-rozwojową, jak i późniejsze wyprodukowanie i dostarczenie innowacyjnego produktu, świadczenie usługi czy ukończenie robót budowlanych.

Tak jak dotychczas, zamawiający może podjąć decyzję o ustanowieniu partnerstwa innowacyjnego z jednym partnerem lub kilkoma partnerami prowadzącymi odrębne działania badawczo-rozwojowe, co ma w szczególności na celu zapobieżenie ograniczenia lub zakłócenia konkurencji.

Zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych, w celu zachęcenia wykonawców - szczególnie z sektora MŚP - do udziału w postępowaniach, których przedmiotem jest nabycie innowacyjnego produktu, usługi lub roboty budowlanej, proponuje się zniesienie zasady solidarnej odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego za wykonanie umowy. Celem powyższej zmiany jest takie ukształtowanie odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia za wykonanie umowy, żeby każdy z członków konsorcjum ponosił odpowiedzialność tylko za tę część umowy, którą rzeczywiście wykonuje. W takim przypadku wykonawca (konsorcjant) odpowiedzialny za fazę badawczo-rozwojową partnerstwa nie będzie ponosił odpowiedzialności za fazę wytworzenia, produkcji seryjnej itp., za którą odpowiedzialny będzie inny konsorcjant i odwrotnie.

Zgodnie bowiem z projektowanym art. 474 ust. 2 solidarnej odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy nie stosuje się do zamówienia, którego przedmiotem jest nabycie innowacyjnego produktu, usługi lub roboty budowlanej, udzielonego w trybie partnerstwa innowacyjnego wykonawcom wspólnie ubiegającym się o udzielenie zamówienia publicznego. W takim przypadku wykonawcy ci ponoszą odpowiedzialność za wykonanie tej części umowy, którą wykonują zgodnie z umową zawartą między tymi wykonawcami.

Procedura ustanowienia partnerstwa innowacyjnego opiera się na trybie negocjacji z ogłoszeniem.

W nowej ustawie w celu uelastycznienia trybu partnerstwa innowacyjnego oraz zachęcenia zamawiających do jego stosowania, analogicznie jak w trybie negocjacji z ogłoszeniem, proponuje się ukształtowanie przepisów dotyczących istoty negocjacji na wzór dyrektyw, tj. negocjowania ofert w celu ulepszenia ich treści. Obowiązujące przepisy dają jedynie możliwość doprecyzowania lub uzupełnienia opisu przedmiotu zamówienia lub warunków umowy, z zachowaniem wymogów minimalnych sformułowanych przez

zamawiającego i kryteriów udzielenia zamówienia. Proponowana zmiana lepiej oddaje istotę i cel negocjacji. Negocjacje ofert nie będą mogły jednak prowadzić do zmiany minimalnych wymagań oraz kryteriów oceny ofert, które zostały wskazane przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

Zgodnie z założeniami przedstawionymi w koncepcji Prawa zamówień publicznych w projekcie ustawy proponuje się rezygnację z udostępniania przez zamawiającego specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu. Zgodnie z projektem ustawy, w trybie partnerstwa innowacyjnego zamawiający będzie udostępniał od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej „opis potrzeb i wymagań” (zamiast dotychczasowej specyfikacji istotnych warunków zamówienia), w celu ustalenia przez wykonawców charakteru i zakresu wymaganego rozwiązania dotyczącego opracowania innowacyjnego produktu, usługi lub robót budowlanych oraz wymagań formalnych i proceduralnych dotyczących postępowania. Opis potrzeb i wymagań będzie modyfikowany na kolejnych etapach postępowania, z wyjątkiem minimalnych wymogów i kryteriów udzielenia zamówienia, które nie podlegają negocjacjom. Natomiast po ostatecznym zakończeniu etapu negocjacji zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań, który stanowi doprecyzowanie oraz uzupełnienie informacji zawartych w opisie potrzeb i wymagań udostępnianym od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, wyłącznie w zakresie, w jakim było to przedmiotem negocjacji.

Zgodnie z koncepcją Prawa zamówień publicznych, proponuje się rezygnację z obowiązkowego zamieszczania w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań (udostępnianym na etapie publikacji ogłoszenia) elementów opisu przedmiotu zamówienia na rzecz zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane i opisu minimalnych wymogów, jakie muszą spełniać oferty. Aktualnie uczestnicy rynku wskazują na trudności z określaniem elementów opisu przedmiotu w sytuacji, kiedy dopiero na etapie realizacji partnerstwa kształtowane są rozwiązania spełniające zapotrzebowanie zamawiającego.

Założeniem partnerstwa innowacyjnego jest poszukiwanie nowych rozwiązań, nie jest zatem celowe dokonywanie szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia. Rozwiązanie to powinno wyeliminować wątpliwości dotyczące zasad opisu przedmiotu zamówienia aktualnie zawartych w art. 29 ust. 1 ustawy Pzp oraz sposobu opisu zamówienia na roboty budowlane (obecnie art. 31 ustawy Pzp).

W nowej ustawie proponuje się rezygnację z konieczności wskazywania na etapie ogłoszenia o zamówieniu i udostępniania dokumentów zamówienia (obecnie zwanych „opisem potrzeb i wymagań”) również innych informacji, które z uwagi na specyfikę trybu partnerstwa innowacyjnego nie są jeszcze możliwe do określenia na etapie wszczęcia postępowania. Dotyczy to m.in.: informacji o etapach partnerstwa innowacyjnego, celach do osiągnięcia po każdym z nich oraz celach pośrednich; informacji o możliwości zakończenia partnerstwa innowacyjnego lub zmniejszenia liczby partnerów po każdym etapie oraz warunki skorzystania z tych możliwości, jeżeli zamawiający przewiduje taką możliwość.

Informacje te powinny być jednak zawarte w opisie potrzeb i wymagań udostępnianym na etapie składania ofert ostatecznych.

Zamawiający w zaproszeniu do składania ofert wskazuje wagę poszczególnych kryteriów oceny ofert, jeżeli nie została ona przypisana na wcześniejszym etapie postępowania (art. 203 ust. 2 pkt 4).

W nowej ustawie proponuje się wprowadzenie regulacji umożliwiającej przyznawanie wykonawcom - na etapie negocjacji – nagród za przedstawione propozycje innowacyjnych rozwiązań, co ma zachęcić wykonawców do uczestniczenia w wypracowywaniu innowacyjnych rozwiązań w postępowaniach prowadzonych przez zamawiających. W związku z tym, zgodnie z projektowanym art. 191 ust. 2 pkt 1, zamawiający w opisie potrzeb i wymagań udostępnianym na etapie wszczęcia postępowania podaje informacje o wysokości nagród dla wykonawców, którzy podczas negocjacji przedstawili propozycję innowacyjnych rozwiązań w zakresie przedmiotu zamówienia, jeżeli przewidział przyznanie takich nagród.

W projekcie ustawy wprowadzono regulację, która pozwala zamawiającemu na elastyczny wybór i nabycie oferowanego przez partnerów produktu, usługi czy robót budowlanych w sytuacji, w której kilku partnerów udało się zakwalifikować do etapu produktu finalnego. Przepisy powinny zapewniać wybór produktu zgodnie z zasadami uczciwej konkurencji i równego traktowania, ale jednocześnie nie powinny nadmiernie formalizować tego etapu postępowania.

Oddział 7 i 8 Tryb negocjacji bez ogłoszenia oraz tryb zamówienia z wolnej ręki

W projekcie ustawy uregulowano przesłanki zastosowania tych trybów analogicznie jak dotychczas.

W nowej ustawie proponuje się likwidację obowiązku zawiadomienia Prezesa UZP o wszczęciu postępowania w trybie negocjacji z ogłoszeniem (obecny art. 62 ust. 2) oraz zamówienia z wolnej ręki (obecny art. 67 ust. 2 ustawy Pzp). W związku z tym proponuje się w projekcie ustawy – Przepisy wprowadzające ustawę Prawo zamówień publicznych uchylenie w art. 17 w ust. 1 pkt 6 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1458, z późn. zm) jednego z czynów stanowiących naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

W projekcie ustawy nie dookreśla się szczegółów postępowania w trybie negocjacji bez ogłoszenia oraz zamówienia z wolnej ręki, pozwalając zamawiającemu samodzielnie decydować o przebiegu postępowania. Takie rozwiązanie jest zgodne również z przepisami dyrektyw, które nie zawierają przepisów określających sposób postępowania w tych trybach.

Proponuje się natomiast odformalizowanie trybu zamówienia z wolnej ręki. Zamawiający nie będzie miał już obowiązku żądania od wykonawcy jednolitego dokumentu, gdyż zgodnie z projektowanym art. 234 ust. 2, przed udzieleniem zamówienia zamawiający będzie mógł odstąpić od żądania złożenia przez wykonawcę oświadczenia sporządzonego na formularzu jednolitego dokumentu, o którym mowa w art. 139 ust. 2 projektu ustawy oraz podmiotowych środków dowodowych.

Ponadto, w przypadku udzielania zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia, na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 4 projektu ustawy (tj. pilna potrzeba udzielenia zamówienia), zamawiający będzie mógł odstąpić od żądania złożenia przez wykonawcę oświadczenia sporządzonego na formularzu jednolitego dokumentu, o którym mowa w art. 139 ust. 2 projektu ustawy oraz podmiotowych środków dowodowych. Projektuje się również, aby w przypadku zamówień udzielanych w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 231 ust. 1 pkt 11-14 (dotychczas art. 67 ust. 1 pkt 12-15) zamiast informacji zamieszczanych w Biuletynie Informacji Publicznej, zamieszczane były w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy oraz ogłoszenie o wyniku postępowania (projektowany art. 233).

Rozdział 4 Kryteria oceny ofert

Projektowane przepisy kładą większy nacisk niż przepisy dotychczas obowiązującej ustawy Pzp na sposób kształtowania kryteriów oceny ofert dla celów prowadzonego postępowania, odzwierciedlając w tym zakresie postanowienia art. 67 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 82 dyrektywy 2014/25/UE .

Stosownie do brzmienia art. 235 i 236 projektu ustawy, kryteria oceny ofert, na podstawie których ma być udzielane zamówienie, mają gwarantować obiektywne porównanie relatywnej wartości ofert w warunkach konkurencji. Sposób formułowania kryteriów oceny ofert powinien zatem być zgodny z zasadami: przejrzystości postępowania, niedyskryminacji wykonawców i ich równego traktowania przez zamawiającego. Kryteria oceny ofert nie mogą pozostawiać zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru najkorzystniejszej oferty, a więc dowolności w ocenie ofert, czego wyrazem jest w szczególności obowiązek wskazania przez zamawiającego kryteriów, którymi będzie posługiwał się przy ocenie ofert, w ogłoszeniu o zamówieniu. Utrzymana została dotychczasowa zasada odnosząca się do formułowania kryteriów oceny ofert, zgodnie z którą kryteria te nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej oraz zasada określania przez zamawiającego kryteriów oceny ofert w sposób jednoznaczny i zrozumiały, zapewniający możliwość konkurencji. W projektowanym art. 237 utrzymana została także zasada powiązania kryteriów oceny ofert bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem zamówienia.

Nową regulację stanowią postanowienia ust. 3 i 4 projektowanego art. 236, nakładające na zamawiających obowiązek sporządzania opisów kryteriów oceny w sposób umożliwiający skuteczną weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach pod kątem stopnia spełniania przez te oferty kryteriów oceny ofert. W tym celu zamawiający mogą określić w dokumentach zamówienia jaki rodzaj i zakres informacji podawanych w ofertach będą brane pod uwagę przy ocenie ofert z zastosowaniem danego kryterium oceny ofert oraz jakie środki dowodowe będą brane pod uwagę na poparcie tych informacji. Opisy kryteriów oceny ofert powinny zatem odnosić się do tych elementów dotyczących wykonania przedmiotu zamówienia, które można porównywać ze sobą w ofertach oraz powinny precyzować co będzie przedmiotem oceny w ramach danego kryterium i w jaki sposób ocena taka będzie dokonywana. Obowiązek sporządzania opisów kryteriów oceny ofert, mimo, iż

nie jest wyrażony wprost w przepisach dyrektyw z zakresu zamówień publicznych, wpisuje się w zachowanie zasad przejrzystości postępowania i równego traktowania wykonawców, wyrazem czego są również motywy 90 i 92 preambuły do dyrektywy 2014/24/UE oraz motywy 95 i 97 do dyrektywy 2014/25/UE, zgodnie z którymi zamawiający powinny umożliwić wykonawcom otrzymywanie wystarczających informacji na temat kryteriów i warunków, które zostaną zastosowane przy podejmowaniu decyzji o udzieleniu zamówienia oraz wybrane kryteria powinny zapewniać możliwość efektywnej i uczciwej konkurencji, a także powinny im towarzyszyć rozwiązania, które pozwalają na skuteczną weryfikację informacji przedstawianych przez oferentów.

Ustawa wprowadza również w art. 238 wywodzącą się z dyrektyw zasadę, zgodnie z którą najkorzystniejsza oferta ma być ofertą przedstawiającą najkorzystniejszy stosunek jakości do ceny albo kosztu, a zatem powinna być ofertą najkorzystniejszą pod względem ekonomicznym i pod względem efektywności udzielanego na jej podstawie zamówienia. Szczególny nacisk, jaki kładzie ustawa na konieczność uwzględniania przy udzielaniu zamówień aspektu ekonomicznego i efektywności udzielania zamówień, ma skutkować większym zainteresowaniem zamawiających przy wyborze ofert jakością oferowanych przez wykonawców świadczeń i produktów. W aspekcie oceny ofert powinno to prowadzić do takiego doboru kryteriów oceny ofert, które umożliwią wybór najkorzystniejszej oferty z uwzględnieniem aspektu jakościowego.

W przypadku wyboru najkorzystniejszej oferty przy zastosowaniu różnych kryteriów oceny ofert kryteriami oceny ofert będą mogły być cena albo koszt wraz z innymi kryteriami ogólnie nazwanymi jakościowymi. Przykładowe aspekty, do których mogą odnosić się jakościowe kryteria oceny ofert, są określone w projektowanym art. 239 analogicznie jak w dotychczas obowiązującym przepisie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp. Wymaga podkreślenia, że przewidziana w art. 239 projektu ustawy, możliwość zastosowania kryterium oceny ofert odnoszącego się do organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą one mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia, podobnie jak w dotychczasowym stanie prawnym, ma charakter przedmiotowy, odnoszący się do jakości usługi oferowanej przez wykonawcę i nie narusza ogólnej zasady dotyczącej zakazu odnoszenia kryteriów oceny ofert do właściwości wykonawcy.

Tak jak dotychczas, na podstawie art. 243 projektu ustawy, zamawiający będzie miał możliwość wyboru jako kryterium oceny ofert kryterium kosztu przy wykorzystaniu podejścia opartego na efektywności kosztowej, takiego jak rachunek kosztów cyklu życia. Pojęcie rachunku kosztów cyklu życia oznacza wszystkie koszty ponoszone w trakcie cyklu życia robót budowlanych, dostaw lub usług. Obejmuje koszty wewnętrzne, ponoszone przez zamawiających lub innych użytkowników, takie jak koszty zużycie energii, materiałów eksploatacyjnych, koszty utrzymania, koszty demontażu i recyklingu. Ponadto, rachunek kosztów cyklu życia może obejmować koszty przypisane ekologicznym efektom zewnętrznym związane z produktem, usługą lub robotami budowlanymi na przestrzeni ich cyklu życia, np. koszty emisji gazów cieplarnianych i innych zanieczyszczeń oraz inne koszty łagodzenia zmiany klimatu. Projektodawca nie narzucił obowiązku uwzględniania wszystkich

kosztów w ramach rachunku cyklu życia, umożliwiając bardziej elastyczne podejście do liczenia kosztów cyklu życia w zależności od przedmiotu zamówienia oraz opracowanej metodologii. Sama koncepcja rachunku kosztów cyklu życia pozwala nie tylko na określenie ekonomiki zakupu produktu, ale również na finansową wycenę wpływu produktu na środowisko, przy czym zewnętrzne koszty środowiskowe są ujmowane w rachunku LCC o ile można określić i zweryfikować ich wartość pieniężną. Zastosowanie rachunku kosztów cyklu życia wymaga od zamawiającego uszczegółowienia zakresu informacji wymaganych od wykonawców oraz wskazania metody szacowania wartości kosztów. Ustawa nie określa jednej metodologii szacowania kosztów cyklu życia dla wszystkich rodzajów zamówień. Zamawiający mogą zdecydować się na wykorzystanie jednej z istniejących już na rynku metodologii lub wypracować własną metodologię, która mogą stosować na potrzeby określonego zamówienia, określonych typów zamówień lub wszystkich udzielanych przez siebie zamówień. W przypadku jednak wprowadzenia obowiązkowej wspólnej metody kalkulacji kosztów cyklu życia na mocy unijnego aktu ustawodawczego przyjętego w określonej dziedzinie, zamawiający będą mieli obowiązek stosowania jej w ramach postępowania przetargowego. Dotychczas, na szczeblu unijnym została wypracowana tylko jedna taka metodologia – dyrektywa 2009/33/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie promowania ekologicznie czystych i energooszczędnych pojazdów transportu drogowego wprowadziła obowiązek uwzględniania aspektów środowiskowych w zamówieniach na zakup pojazdów transportu drogowego.

Ustawa podobnie jak dyrektywy dopuszcza również możliwość wyboru oferty jedynie w oparciu o kryterium ceny albo kosztu (art. 239 projektu ustawy). Wybierana oferta także w takich przypadkach powinna być najkorzystniejsza dla zamawiającego, co oznacza, że zamawiający powinien ustalić standardy jakości przedmiotu zamówienia poprzez specyfikacje techniczne lub warunki realizacji zamówienia w dokumentach zamówienia (art. 241 projektu ustawy).

W związku z tym, że dyrektywa 2014/24/UE w art. 67 ust. 2 i dyrektywa 2014/25/UE w art. 82 ust. 2 stwarzają państwom członkowskim możliwość ograniczenia zastosowania kryterium ceny albo kosztu jako jedyne kryterium udzielenia zamówienia do określonych kategorii zamawiających lub określonego rodzaju zamówień, w art. 244 projektu ustawy przewiduje się skorzystanie z tego uprawnienia i wprowadzenie, podobnie jak miało to miejsce w dotychczas obowiązujących przepisach, ograniczenia w zakresie korzystania wyłącznie z kryterium cenowego w odniesieniu do zamówień udzielanych przez zamawiających publicznych i ich związki. Zamawiający ci z zasady nie będą stosować kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo kryterium o wadze przekraczającej 60%, z wyjątkiem przypadków, w których określą oni w opisie przedmiotu zamówienia wymagania jakościowe odnoszące się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia oraz jeżeli określą maksymalny koszt, jaki może ponieść zamawiający lub inni użytkownicy w odniesieniu do co najmniej jednego istotnego czynnika związanego z użytkowaniem, użytkowaniem, utrzymaniem lub utylizacją oddziałującego na koszty cyklu życia przedmiotu zamówienia. Zasada określona art. 244 projektu ustawy nie będzie miała przy tym zastosowania do zamawiających sektorowych oraz zamawiających udzielających zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. Ustawa przewiduje

również, że przypadku, gdy realizacja przedmiotu zamówienia nie pociąga za sobą żadnych dodatkowych kosztów po stronie zamawiającego związanych z cyklem życia przedmiotu zamówienia, skorzystanie z kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert lub jako kryterium o wadze przekraczającej 60% jest możliwe pod warunkiem określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań jakościowych oraz wykazania w protokole postępowania braku kosztów odnoszących się do używania, użytkowania, utrzymania lub utylizacji, które oddziaływałyby na koszty cyklu życia przedmiotu zamówienia.

Zamawiający, stosownie do art. 245 projektu ustawy, będzie zobowiązany do wskazywania w ogłoszeniu lub w dokumentach zamówienia kryteriów oceny ofert oraz wag, jakie przypisze każdemu z kryteriów służących wyborowi najkorzystniejszej oferty, proporcjonalnie do sumy wag wszystkich kryteriów. Odstępstwa od powyższego obowiązku wskazania wagi przypisanej kryteriom oceny ofert będą mogły mieć miejsce tylko w uzasadnionych przypadkach, gdy wagi te nie będą mogły być ustalone z wyprzedzeniem, zwłaszcza w przypadku złożonego charakteru zamówienia. W tych sytuacjach zamawiający będzie mógł wskazać kryteria w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.

Rozdział 5 Składanie i otwarcie ofert

Oddział 1 Składanie ofert

Podobnie jak w dotychczasowych przepisach ustawy Pzp, w art. 246 projektu ustawy została przewidziana zasada składania przez wykonawcę tylko jednej oferty, z wyjątkami określonymi ustawą, które dotyczą w szczególności składania ofert wariantowych czy ofert dodatkowych. Treść oferty musi być zgodna z wymaganiami zamawiającego określonymi w dokumentach zamówienia. Przepis art. 246 projektu ustawy nawiązuje w tym zakresie przede wszystkim, w zależności od trybu postępowania i fazy postępowania, odpowiednio do dokumentu specyfikacji warunków zamówienia albo do dokumentu opisu potrzeb i wymagań.

Przepis art. 248 projektu ustawy utrzymuje zasadę składania oferty tylko do upływu terminu składania ofert.

Również, tak jak w obecnie obowiązujących przepisach, do upływu terminu składania ofert wykonawca może wycofać ofertę i złożyć nową lub zmienioną ofertę. Zasada ta, wyrażona art. 249 ustawy, odnosi się do wymiaru prawnego i oświadczenia woli wykonawcy dotyczącego wycofania oferty, które nie pociąga za sobą obowiązku fizycznego zwrotu oferty przez zamawiającego.

Ustawa przewiduje w art. 250 wydłużone w stosunku do przewidzianych w obecnie obowiązujących przepisach, terminy związania ofertą, które wynoszą odpowiednio, licząc od dnia upływu terminu składania ofert: 90 dni (jako zasada) oraz odpowiednio 120 dni (w przypadku, gdy wartość zamówienia dla robót budowlanych jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 20 000 000 euro, a dla dostaw lub usług – 10 000 000 euro). W sytuacji, gdy zamawiający przewiduje, że wybór najkorzystniejszej oferty nie nastąpi przed upływem terminu związania ofertą, ma on obowiązek jeszcze przed upływem terminu związania ofertą zwrócić się do wykonawców o wyrażenie zgody na przedłużenie tego terminu o wskazywany okres, który nie może być jednak dłuższy niż 60 dni. Przedłużenie na żądanie zamawiającego może nastąpić tylko raz w trakcie postępowania.

Zamawiający nie będzie mógł zwracać się do wykonawców o dalsze przedłużenie terminu związania ofertą. Termin związania ofertą będzie mógł być przedłużony tylko wówczas, gdy wykonawca złoży wyraźne oświadczenie o przedłużeniu tego terminu i jednocześnie przedłuży wadium lub wniesie nowe wadium na przedłużony okres związania ofertą (o ile wadium jest przewidywane).

Oddział 2 Otwarcie ofert

Stosownie do art. 251 projektu ustawy, analogicznie jak w dotychczasowym stanie prawnym, zamawiający ma zagwarantować, aby z zawartością ofert nie można było zapoznać się przed upływem terminu ich otwarcia

Zgodnie z art. 252 projektu ustawy, otwarcie ofert ma następować niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, jednak nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert. Takie rozwiązanie, zwłaszcza w odniesieniu do ofert przekazywanych za pomocą systemu teleinformatycznego pozwoli na wyeliminowanie ewentualnych problemów związanych z błędami systemowymi i pomijania przy otwarciu tych ofert, które zostały zarejestrowane w systemie teleinformatycznym zamawiającego w terminie składania ofert, ale z przyczyn nieleżących po stronie wykonawcy nie mogły być odczytane lub zlokalizowane przez zamawiającego w tym terminie.

Ustawa nie wymaga od zamawiającego, tak jak ma to miejsce w dotychczasowym stanie prawnym, publicznego otwarcia ofert, ale również nie wyłącza takiej możliwości. Otwarcie ofert oznacza możliwość zapoznania się osób upoważnionych po stronie zamawiającego z treścią ofert. Najpóźniej przed otwarciem ofert zamawiający będzie podawał na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na finansowanie zamówienia. Bezpośrednio po otwarciu ofert zamawiający będzie udostępniał na profilu nabywcy informacje o firmach albo imionach i nazwiskach oraz adresach wykonawców, których oferty zostały otwarte oraz o cenach lub kosztach zawartych w ofertach.

Rozdział 6 Badanie i ocena ofert

Ustawa, inaczej niż w dotychczasowym stanie prawnym, wyraźnie rozdziela czynności badania i oceny ofert od czynności wyboru najkorzystniejszej oferty.

W projektowanym art. 253 przewidziane zostało w jakim zakresie zamawiający przeprowadza badanie ofert. Przepis ten wskazuje, że badanie to odbywa się pod kątem niewystępowania podstaw odrzucenia oferty wykonawcy. Badanie ofert następuje zasadniczo tuż po ich otwarciu, natomiast w niektórych przypadkach, jak procedura odwrócona w przetargu nieograniczonym, może być przeprowadzane także na późniejszym etapie postępowania, po ocenie ofert.

W ustawie zostały przyjęte rozwiązania prawne zasadniczo podobne do dotychczas obowiązujących w zakresie: wyjaśniania treści ofert, poprawiania w nich omyłek oraz wyjaśniania rażąco niskiej ceny albo kosztu, a także podstaw odrzucania oferty. Przy czym, w projektowanym art. 254 wyjaśnianie treści ofert zostało połączone z możliwością żądania przez zamawiającego środków dowodowych i innych dokumentów, których przedłożenie przez wykonawcę jest niezbędne do oceny ofert. Natomiast zmiany w stosunku do dotychczas

obowiązującego stanu prawnego w zakresie podstaw odrzucenia oferty, określone projektowanym art. 257, wynikają z przyjętych w projekcie ustawy nowych regulacji np. w zakresie rezygnacji z czynności wykluczania wykonawcy z udziału w postępowaniu na rzecz odrzucania oferty wykonawcy podlegającego wykluczeniu, nowych regulacji w zakresie badania warunków formalnych związanych ze złożeniem ofert, tj. złożenia ich w odpowiednim terminie, czy zmian w zakresie terminologii jak wprowadzenie pojęcia dokumentów zamówienia m.in. na określenie dotychczasowej specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Rozdział 7 Aukcja elektroniczna

Ustawa przewiduje w zakresie aukcji elektronicznej rozwiązania odpowiadające dotychczasowym. Wprowadzone zmiany w stosunku do przepisów dotychczas obowiązujących mają wyłącznie charakter porządkujący i dostosowujący. Przepisy o aukcji elektronicznej wdrażają w projekcie ustawy postanowienia art. 35 dyrektywy klasycznej oraz art. 53 dyrektywy sektorowej.

Rozdział 8 Wybór najkorzystniejszej oferty

Proponowane w ustawie rozwiązania prawne w zakresie wyboru najkorzystniejszej oferty wpisują się w potrzebę zapewnienia bardziej efektywnego prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. W tym celu w projektowanym przepisie art. 271 została przewidziana podstawowa zasada, iż zamawiający ma dokonywać wyboru najkorzystniejszej oferty w terminie związania ofertą, który został określony w dokumentach zamówienia, a więc maksymalnie w terminie 90 albo 120 dni od dnia upływu terminu składania ofert. Upływ terminu związania ofertą nie będzie stanowił podstawy do odrzucenia oferty wykonawcy, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę, o ile wykonawca ten wyrazi pisemną zgodę na wybór jego oferty w okolicznościach upływu terminu związania ofertą. W przypadku braku wyrażenia zgody przez wykonawcę, zamawiający będzie miał obowiązek zwrócenia się o wyrażenie takiej zgody do kolejnego wykonawcy, którego oferta otrzymała w kolejności najwyższą ocenę. Gdy kolejny wykonawca wyrazi zgodę na wybór jego oferty, zamawiający nie będzie musiał dokonywać ponownej oceny ofert opierając się na przeprowadzonej już ocenie, ale będzie mógł taką ocenę ponownie przeprowadzić, jeżeli uzna to za potrzebne. Proponowane rozwiązanie pozwoli na uniknięcie ryzyka unieważniania postępowań o udzielenie zamówienia i umożliwi zawieranie umów w sytuacjach, gdy nie było możliwe dokonanie wyboru oferty najkorzystniejszej w terminie związania ofertą.

Do ustawy wpisana została również norma wyraźnie stanowiąca o tym, jaka oferta może zostać wybrana jako najkorzystniejsza oferta. Na podstawie art. 272 zamawiający będzie mógł wybrać jako najkorzystniejszą ofertę tylko tego wykonawcy, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę, który przedstawił wszystkie środki dowodowe wymagane przez zamawiającego, oraz nie podlegał wykluczeniu i spełniał warunki udziału w postępowaniu.

W ustawie w art. 273-276 zostały zawarte analogiczne do dotychczasowych regulacje prawne dotyczące zasad wyboru najkorzystniejszej oferty w sytuacji, gdy dwie lub więcej ofert przedstawia taki sam bilans ceny lub kosztu i innych kryteriów oceny ofert oraz w sytuacji, gdy jedynym kryterium oceny ofert jest cena lub koszt i nie można dokonać wyboru

najkorzystniejszej oferty ze względu na to, że zostały złożone oferty o takiej samej cenie lub koszcie, a także w sytuacji, gdy jedynym kryterium oceny ofert jest koszt i nie można dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty ze względu na to, że zostały złożone oferty o takim samym koszcie.

Nieco inaczej, niż w przepisach dotychczas obowiązujących została uregulowana kwestia zakresu informacji przekazywanej przez zamawiającego wykonawcy i czasu, w którym taka informacja powinna być przekazana. Ustawa w art. 277 przewiduje indywidualizowane (ograniczone tylko do jednego, konkretnego wykonawcy) informowanie wykonawców nie tylko o powodach odrzucenia ofert, ale także o powodach, dla których dowody przedstawione przez wykonawcę w zakresie tzw. samoocyszczenia, zamawiający uznał za niewystarczające. Informacje te powinny być przekazywane przez zamawiającego indywidualnie każdemu z wykonawców, których dotyczą, niezwłocznie po dokonaniu czynności oceny czy odpowiednio podjęciu decyzji przez zamawiającego.

Natomiast, stosownie do projektowanego art. 278, wszyscy wykonawcy, których oferty podlegały ocenie, powinni otrzymać niezwłocznie po wyborze najkorzystniejszej oferty informacje o wybranej ofercie i wykonawcy, który ją złożył, o wykonawcach, których oferty zostały odrzucone, o przebiegu negocjacji lub dialogu, jeżeli były prowadzone. Informacje te powinny być udostępnione także na stronie internetowej prowadzonego postępowania oraz na profilu nabywcy.

Wprowadzane do ustawy przepisy w zakresie obowiązków informacyjnych zamawiającego wdrażają art. 55 dyrektywy 2014/24/UE oraz art. 75 dyrektywy 2014/25/UE.

Nowym rozwiązaniem, wpisującym się w zasadę przejrzystości postępowania, jest proponowane w art. 279 projektu ustawy, uprawnienie wykonawcy do zwrócenia się do zamawiającego przez wykonawcę, którego oferta nie została wybrana, z wnioskiem nie później niż w terminie 3 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty, o zorganizowanie spotkania w celu omówienia przyczyn dla których została wybrana ta oferta.

Rozdział 9 Zakończenie postępowania

Do ustawy zostały włączone nowe rozwiązania porządkujące dotychczasowe rozwiązania prawne. Stosownie do art. 280 projektu ustawy, postępowanie o udzielenie zamówienia kończy się z chwilą zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego albo unieważnieniem postępowania.

W zakresie unieważnienia postępowania w ustawie zostały przyjęte rozwiązania prawne analogiczne jak dotychczas obowiązujące, a wprowadzone zmiany mają charakter dostosowujący i porządkujący. Dyrektywy unijne nie zawierają regulacji odnoszących się do podstaw unieważnienia postępowania, pozostawiając tę kwestię ustawodawstwu krajowemu.

Decyzja o unieważnieniu postępowania powinna w każdym przypadku zawierać stosowne uzasadnienie, a na zamawiającego zostanie nałożony obowiązek zamieszczenia takiej decyzji na profilu nabywcy. Stosownie do projektowanego art. 282 zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nawet przed upływem terminu do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo przed

upływem terminu składania ofert jeżeli wystąpiły okoliczności powodujące, że dalsze prowadzenie postępowania jest nieuzasadnione. Rozwiązanie to umożliwi zamawiającym zakończenie prowadzonych postępowań w sytuacji wystąpienia innych niż obowiązkowe podstaw unieważnienia postępowania, które powodują, że dalsze prowadzenie tych postępowań mija się z celem.

Projekt ustawy w art. 286 i 288 przewiduje obowiązki informacyjne zamawiającego związane z unieważnieniem postępowania. Wychodzi to naprzeciw potrzebom wykonawców związanych z wiedzą o potencjalnej możliwości wszczęcia innego postępowania w przedmiocie postępowania unieważnionego. Oprócz informowania wykonawców, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia w przypadku unieważnienia przed terminem składania ofert i wykonawców, którzy złożyli oferty, zamawiający będzie miał obowiązek udostępnienia informacji o unieważnieniu postępowania na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a także na profilu nabywcy. Wymienione obowiązki są niezależne od obowiązku związanego z przekazaniem do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia (wynikach postępowania).

W celu eliminowania przypadków unieważnienia postępowania z przyczyn związanych z uchylaniem się od zawarcia umowy przez wykonawcę, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza albo nie wnoszeniem wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, w art. 289 projektu ustawy zostało przyjęte rozwiązanie dzięki któremu zamawiający będzie mógł unieważnić postępowanie albo ponownie zbadać kolejną ofertę, która otrzymała najwyższą ocenę, pod kątem spełniania warunków udziału w postępowaniu oraz niepodlegania wykluczeniu i dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty. W dokonaniu ponownego wyboru najkorzystniejszej oferty nie będzie również przeszkodą upływ terminu związania ofertą. W takim przypadku zamawiający wezwie wykonawcę, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę do wyrażenia zgody na wybór jego oferty. Brak zgody kolejnego wykonawcy również nie blokuje zamawiającemu możliwości dokonania ponownego wyboru ofert, i zamawiający będzie mógł zwrócić się o wyrażenie takiej zgody do kolejnego wykonawcy, którego oferta otrzymała w następnej kolejności najwyższą ocenę. Takie elastyczne rozwiązanie umożliwi zamawiającemu wybór oferty najkorzystniejszej w przypadku, gdy wykonawca, którego oferta została wybrana nie wyraża zainteresowania podpisaniem umowy.

W analogiczny sposób, jak w obecnie obowiązujących przepisach ustawy Pzp, została uregulowana kwestia terminu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. W art. 290 ponadto wyraźnie zostało wskazane, iż zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia publicznego przed upływem terminów określonych ustawą również w przypadku udzielania zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki.

DZIAŁ III Szczególne instrumenty i procedury udzielania zamówień

Rozdział 1 Umowa ramowa

Przepisy o umowie ramowej odzwierciedlają art. 33, art. 35 ust. 2 akapit drugi oraz art. 36 ust. 4 i 5 dyrektywy klasycznej. Obecna regulacja procedur udzielania zamówień jednostkowych objętych umową ramową nie jest zadawalająca. Wątpliwości budzi przede

wszystkim zakres wymagań proceduralnych towarzyszących udzieleniu zamówień jednostkowych na podstawie umów ramowych zawartych z jednym wykonawcą lub z kilkoma wykonawcami zgodnie z warunkami umowy, bez ponownego poddania zamówienia procedurze konkurencyjnej. W celu wyjaśnienia tej kwestii w projekcie wyraźnie wskazuje się, że udzielenie zamówienia jednostkowego bezpośrednio na warunkach umowy ramowej odbywa się bez przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia. Zamawiający nie ma więc w takich wypadkach obowiązku m.in. oszacowania wartości zamówienia jednostkowego, powołania komisji przetargowej, stosowania elektronicznych środków komunikacji, ponownej weryfikacji podmiotowej wykonawcy czy też sporządzenia protokołu.

Rozdział 2 Dynamiczny system zakupów

Przepisy dotyczące dynamicznego systemu zakupów stanowią zasadniczo powtórzenie analogicznej regulacji ustawy Pzp. Drobne zmiany mają wyłącznie na celu dostosowanie przepisów do nowej terminologii.

Rozdział 3 Konkurs

Projekt ustawy zmodyfikował w sposób istotny dotychczasową regulację dotyczącą konkursu. Asumptem do zmian była relatywnie niewielka popularność tego alternatywnego instrumentu udzielania zamówienia wśród zamawiających.

Konkurs został zdefiniowany w art. 8 pkt 7 projektu ustawy, gdzie stwierdzono, że pod pojęciem konkursu, należy rozumieć przyrzeczenie publiczne, w którym przez publiczne ogłoszenie zamawiający przyrzeka nagrodę za wykonanie i przeniesienie prawa do wybranej przez sąd konkursowy pracy konkursowej. Konkurs ma być organizowany przez zamawiającego w celu wyboru pracy konkursowej o charakterze twórczym, dotyczącej, w szczególności planowania przestrzennego, projektowania urbanistycznego, projektowania architektoniczno-budowlanego, przetwarzania danych, projektowania z zakresu informatyki, zamierzenia innowacyjnego. Zakres przedmiotowy konkursu jest katalogiem otwartym, a wskazane powyżej elementy mają charakter przykładowy. W projektowanym art. 305 ustawy podkreślono jednakże, że przedmiotem konkursu może być szeroko rozumiane projektowanie z zakresu informatyki. Konkurs będzie mógł być także wykorzystywany przez zamawiającego do uzyskania planów dotyczących inżynierii finansowej, które umożliwiłyby optymalizację wsparcia dla MŚP.

Przepisy dotyczące konkursu umiejscowiono w dziale III. Konieczne stało się zatem precyzyjne określenie, które przepisy innych działów stosuje się do konkursu, a których się nie stosuje. Przepis art. 305 ust. 2 ustawy wprowadza generalną zasadę, że przepisy innych działów mają zastosowania także do konkursu, jednakże z zastrzeżeniem wynikającym z przepisów działu dotyczącego konkursu. Oznacza to, że przepisy działu I (przepisy ogólne) zasadniczo obowiązują w konkursie bezpośrednio, z wyłączeniem przepisów dotyczących wykonawców, komisji przetargowej, zespołu zamawiającego oraz z modyfikacją jednej z zasad udzielania zamówień (art. 309 ust. 2 projektu ustawy). Także informację o planowanych postępowaniach nie będą dotyczyły konkursu. Do konkursu nie stosuje się przepisów działu II dotyczących zamówień powyżej progów unijnych (art. 305 ust. 3 projektu ustawy), chyba że poszczególne przypisy konkursowe wprost się do przepisu działu II

odwołują. Oznacza to, że nie znajdują wprost zastosowania reguły dotyczące np. kwalifikacji podmiotowej wykonawców, trybów udzielania zamówień, ustalenia warunków zamówienia, itd. Do konkursu znajdują zastosowanie natomiast przepisy dotyczące zamówień sektorowych i zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa oraz przepisy wprowadzające środki ochrony prawnej. Zamawiający decydujący się na przeprowadzenie konkursu o wartości mniejszej niż progi unijne będzie stosował odpowiednio przepisy działu III, rozdziału 3.

Zgodnie z projektem ustawy (art. 306), przewiduje się konkurs: (1) z nagrodami pieniężnymi lub rzeczowymi lub, (2) gdzie nagrodą będzie zaproszenie autora lub autorów wybranych prac konkursowych do negocjacji odpowiednio w trybie zamówienia z wolnej ręki lub negocjacji bez ogłoszenia w celu wykonania usługi na podstawie wybranej pracy konkursowej, a ponadto uczestnicy konkursu będą mogli otrzymać nagrody pieniężne lub rzeczowe. Istotną zmianę względem przepisów dotychczasowych przewidziano w konkursie z nagrodą w postaci zaproszenia do negocjacji. W przypadku, gdy zamawiający przewiduje taką nagrodę – przedmiotem zamówienia będzie wykonanie usługi na podstawie tej pracy konkursowej, a nie jak było dotychczas tylko uszczegółowienie pracy konkursowej (art. 111 ust. 2 ustawy Pzp). W przypadku konkursu architektonicznego przedmiotem zamówienia nie będzie jednak mogło być zaproszenie do negocjacji dla postępowania, którego przedmiotem będą roboty budowlane w formie zaprojektuj i wybuduj (konkursowy projekt architektoniczny jako element opisu), gdyż nie stanowią one usługi.

Projekt ustawy wprowadza istotne novum jakim jest obowiązek uprzedniego przeprowadzenia konkursu, jeżeli zamawiający zamierza udzielić zamówienia na usługi projektowania architektonicznego. Zamówienie na usługę projektu architektonicznego poprzedzone będzie konkursem, jeżeli w zamierzeniu zamawiającego projekt ma zawierać rozwiązania autorskie w rozumieniu ustawy o prawach autorskich i prawach pokrewnych. Nie każde zatem zamówienie na dokumentację projektową (np. projekty branży wod-kan) będzie musiało być poprzedzone konkursem na wykonanie takiego branżowego projektu.

Zamawiający nie będzie jednak miał obowiązku przeprowadzania konkursu w sytuacji, gdy zamówienie na usługi projektowe przynależy do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa lub zamówienia na usługi projektowe spełnia przesłanki udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki.

Przepisy dotyczące zasad konkursowych stosuje się wprost, przy czym ograniczono stosowania zasady jawności postępowania, jeśli jawność mogłaby naruszyć istotne reguły konkursowe (tj. anonimowość prac konkursowych).

Projekt ustawy w zakresie, w jakim dotyczy (1) niezależnego sądu konkursowego oraz jego zadań, (2) możliwości podzielenia konkursu na etapy, (3) przepisów dotyczących uczestników konkursu – zasadniczo powtarza dotychczasowe przepisy ustawy Pzp. Bez zmian pozostaje obowiązek dla zamawiającego sporządzenia i przeprowadzenia konkursu w oparciu o przygotowany przez siebie regulamin, który publikuje wraz z zaproszeniem do konkursu (art. 321 ust. 3 ustawy). Obligatoryjny zakres regulaminu został jednak uzależniony od typu konkursu, tj. jeżeli zamawiający zdecyduje o przeprowadzeniu konkursu, w którym nagrodą będzie zaproszenie do negocjacji – ciążyć będą na nim dodatkowe obowiązki informacyjne (art. 314 ust. 3 projektu ustawy).

W oddziale 4 (art. 319-334 projektu ustawy) proponuje się szczegółowiej niż ma to miejsce w przepisach dotychczasowych opisać możliwe do zastosowania procedury konkursowe. Dotychczasowe rozwiązania przewidywały zasadniczo tylko jedną procedurę konkursową wzorowaną na trybie przetargu ograniczonego. Powyższa procedura mająca uzasadnienie w pewnych typach konkursów np. na projekty architektoniczne, była nadmiernie sformalizowana w odniesieniu do innych np. na prace informatyczne. Projekt ustawy przewiduje zatem dwa rodzaje konkursu: ograniczony i otwarty.

Konkurs ograniczony jest procedurą dwuetapową podzieloną na etap składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie oraz etap składania prac konkursowych. Konkurs ograniczony, podobnie jak ma to miejsce dotychczas, przewiduje, że merytoryczna ocena prac konkursowych musi być poprzedzona formalną weryfikacją uczestników konkursu. Na etapie składania wniosków zamawiający będzie zatem weryfikował uczestników konkursu pod kątem obligatoryjnej przesłanki z art. 311 ust. 2 projektu ustawy, tj. posiadania uprawnień do opracowania pracy konkursowej oraz będzie mógł fakultatywnie zweryfikować tych uczestników pod kątem wymagań z art. 311 ust. 4 projektu ustawy, które mogą obejmować podstawy wykluczenia, warunki udziału w postępowaniu oraz kryteria selekcji. W przypadku konkursu ograniczonego zamawiający będzie mógł ograniczyć liczbę uczestników konkursu na podstawie jasnych i niedyskryminacyjnych kryteriów. Liczba kandydatów zaproszonych do udziału (zweryfikowanych pod względem formalnym) powinna być jednak wystarczająca do zapewnienia realnej konkurencji. Do udziału w konkursie i do składania prac konkursowych będą mogli być dopuszczeni tylko uczestnicy konkursu spełniający kryteria kwalifikacji uczestników określone w ogłoszeniu o konkursie. Możliwe do zastosowania wymagania, kryteria kwalifikacji i środki dowodowe zostały określone w art. 311 ust. 3-8 projektu ustawy. Najistotniejsze różnice względem kryteriów kwalifikacji w zamówieniach o wartościach przekraczających progi unijne dotyczą: fakultatywnego charakteru wszystkich przesłanek wykluczenia, nieobowiązywania reguły wstępnego wykazywania spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw do wykluczenia za pomocą oświadczeń i, konsekwentnie, brak obowiązku żądania i składania jednolitego dokumentu. Doprecyzowano także, wzorem trybu przetargu ograniczonego, jakie przesłanki formalne mogą przesądzić o niedopuszczeniu uczestnika konkursu do etapu składania prac konkursowych (przesłanki odrzucenia wniosku do udziału w konkursie określono w art. 324 ust. 2 projektu ustawy). Po zweryfikowaniu podmiotowym uczestników konkursu, zamawiający zaprasza ich do składania prac konkursowych oraz wyznacza termin na złożenie pracy konkursowej (art. 324 ust. 4 i art. 325 projektu ustawy). Etap oceny prac konkursowych został opisany w projektowanych przepisach w art. 326-334. Ocena prac konkursowych różni się od oceny ofert. Po pierwsze, sąd konkursowy oceniający prace nie może mieć wiedzy, który uczestnik konkursu odpowiada za złożenie, której pracy konkursowej (art. 331 ust. 2 projektu ustawy). Po drugie, sąd konkursowy jest autonomiczny przy dokonywaniu oceny prac (art. 328 ust. 1 projektu ustawy). Po trzecie, uczestnicy konkursu, co do zasady, składają prace konkursowe wraz z informacjami o planowanych łącznych kosztach wykonania prac realizowanych na podstawie pracy konkursowej. Po czwarte, nie istnieje proste odwzorowanie norm dotyczących kryteriów oceny ofert na kryteria prac konkursowych. Ustawa w art. 328 ust. 2 zawiera w tym względzie własne

rozwiązania, co oznacza, że zamawiający nie jest związany przepisami dotyczącymi kryteriów oceny ofert z rozdziału 4 dla zamówień o wartościach równych lub przekraczających progi unijne.

W przypadku konkursu otwartego uczestnicy konkursu będą mogli składać prace konkursowe przed czynnością ich weryfikacji podmiotowej przez zamawiającego. W założeniu rozwiązanie to ma zachęcić twórców do wzięcia udziału w konkursie, nie będzie bowiem etapu weryfikacji formalnej, która poprzedza ocenę merytoryczną pracy. W procedurze uczestnicy konkursu będą składać pracę konkursową w odpowiedzi na ogłoszenie o konkursie. Ocena prac konkursowych będzie przebiegała wg takiego samego wzorca jak w konkursie ograniczonym. Wymóg weryfikacji podmiotowej dotyczył będzie obowiązku posiadania uprawnień do złożenia pracy konkursowej, jeśli ich posiadanie jest niezbędne dla przygotowania pracy (art. 311 ust. 2 projektu ustawy). Procedura nie przewiduje możliwości postawienia innych wymagań, co oznacza, że jeżeli zamawiający zamierza dokonywać takiej weryfikacji powinien zastosować procedurę ograniczoną. Zamawiający weryfikować będzie na podstawie środka dowodowego dotyczącego posiadania uprawnień tylko uczestnika konkursu, którego praca została wskazana przez sąd konkursowy (art. 334 ust. 1 projektu ustawy). Niepotwierdzenie posiadania uprawnień uniemożliwia otrzymanie nagrody (art. 334 ust. 2 projektu ustawy).

Dostrzegając nieprecyzyjność niektórych przepisów dotychczasowej ustawy Pzp, przewidziano w art. 336 przesłanki unieważnienia konkursu. Przypominają one niektóre przesłanki unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia, z tym że umożliwiono zamawiającemu unieważnienie konkursu także wtedy, gdy złożono tylko jeden wniosek lub tylko jedną pracę konkursową (art. 336 ust. 2 projektu ustawy).

Nowym rozwiązaniem, zachęcającym uczestników konkursu do wzięcia w nim udziału, jest także obowiązek przewidzenia przez zamawiającego zwrotu kosztów przygotowania pracy konkursowej, jeżeli unieważnienie konkursu, nastąpiło z przyczyn leżących po stronie zamawiającego (art. 336 ust. 4 projektu ustawy).

Specyfika konkursu i autorski charakter składanych prac oddziałuje także na przepisy dotyczące przechowywania prac konkursowych. Bezpośrednie stosowanie norm dotyczących archiwizacji ofert nie znajdzie tu zastosowania, w miejsce przepisów ogólnych regulacja konkursowa wprowadza normę nakazującą zamawiającemu zwrot prac konkursowych, które nie zostały nagrodzone (art. 339 ust. 2 projektu ustawy).

Rozdział 4 Zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi

Uwzględniając okoliczność, że dotychczasowe rozwiązanie w zakresie zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi jest nadmiernie skomplikowane i wymaga od zamawiającego samodzielnego opisanie całej procedury na okoliczność udzielania takich zamówień – proponuje się przywrócenie rozwiązania znanego w systemie zamówień publicznych, tj. przepisów dotyczących dawnych usług niepriorytetowych (nieobowiązujący art. 5 ustawy Pzp). W projekcie ustawy przewidziano, że zamawiający zobowiązany do udzielenia zamówienia na usługi społeczne o wartościach wskazanych w art. 340 ustawy (dotychczasowy art. 138g ustawy Pzp) zobowiązany będzie przeprowadzić postępowania w

trybach ogólnych przewidzianych ustawą z wyłączeniami wskazanymi w art. 341 ustawy, tj. (1) brakiem obowiązku powołania komisji przetargowej lub zespołu zamawiającego, (2) brakiem obowiązku składania jednolitego dokumentu, (3) możliwością innych terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert niż terminy minimalne przewidziane dla trybów, (4) brakiem obowiązku żądania dokumentów jako podmiotowego środka dowodowego oraz (5) możliwością wyboru trybów negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego bez spełnienia ustawowych przesłanek.

DZIAŁ IV Zamówienia sektorowe

Zgodnie z projektowanym przepisem art. 2 ust. 1 pkt 2 ustawa będzie miała zastosowanie do udzielania przez zamawiających sektorowych zamówień publicznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, tj. wyrażoną w złotych równowartość kwoty 443 000 euro w przypadku dostaw lub usług i kwoty 5 548 000 euro w przypadku robót budowlanych.

Zamawiający sektorowi zostali zdefiniowani w art. 5 ust. 1 ustawy. W art. 5 ust. 2 zdefiniowane zostały, na użytek definicji zamawiających sektorowych, prawa szczególne lub wyłączne. W art. 6 zdefiniowane zostały rodzaje działalności sektorowej, przy zachowaniu pełnej zgodności z uregulowaniami dyrektywy sektorowej w tym zakresie. Zgodnie z projektowanym art. 8 pkt 35, przez zamówienia sektorowe należy rozumieć zamówienia publiczne udzielane przez zamawiających sektorowych, w celu prowadzenia jednego z rodzajów działalności sektorowej, o której mowa w art. 6.

Odesłanie do przepisów właściwych dla zamówień publicznych

Szereg przepisów dyrektywy sektorowej regulującej udzielanie zamówień przez podmioty prowadzące działalność w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych charakteryzuje bliźniacze podobieństwo do analogicznych regulacji zawartych w dyrektywie klasycznej regulującej udzielanie zamówień publicznych. Dotyczy to następujących kwestii:

1. tzw. współpracy publiczno-publicznej w przypadku podmiotów zamawiających będących jednocześnie instytucjami zamawiającymi w rozumieniu dyrektywy klasycznej (art. 28 dyrektywy sektorowej);
2. usług badawczych i rozwojowych (art. 32 dyrektywy sektorowej);
3. przestrzegania obowiązków w dziedzinie prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy (art. 36 ust. 2 dyrektywy sektorowej);
4. zamówień zastrzeżonych (art. 38 dyrektywy sektorowej);
5. poufności (art. 39 dyrektywy sektorowej);
6. zasad mających zastosowanie do komunikacji (art. 40 dyrektywy sektorowej);
7. nomenklatury (art. 41 dyrektywy sektorowej);
8. konfliktu interesów (art. 42 dyrektywy sektorowej);

9. aukcji elektronicznej (art. 53 dyrektywy sektorowej);
10. katalogów elektronicznych (art. 54 dyrektywy sektorowej);
11. scentralizowanych działań zakupowych i centralnej jednostki zakupującej (art. 55 dyrektywy sektorowej);
12. okazjonalnego wspólnego udzielania zamówień (art. 56 dyrektywy sektorowej);
13. zamówienia, w których biorą udział podmioty zamawiające z różnych państw członkowskich (art. 57 dyrektywy sektorowej);
14. wstępnych konsultacji rynkowych (art. 58 dyrektywy sektorowej);
15. wcześniejszego udziału kandydatów lub oferentów (art. 59 dyrektywy sektorowej);
16. specyfikacji technicznych (art. 60 dyrektywy sektorowej);
17. form i sposobu publikacji ogłoszeń (art. 71 dyrektywy sektorowej);
18. publikacji na poziomie krajowym (art. 72 dyrektywy sektorowej);
19. dostępności w formie elektronicznej dokumentów koncesji (art. 73 dyrektywy sektorowej);
20. norm zapewnienia jakości i normy zarządzania środowiskowego (art. 78 dyrektywy sektorowej);
21. polegania na zdolności innych podmiotów (art. 79 dyrektywy sektorowej);
22. kryteriów udzielenia zamówienia (art. 82 dyrektywy sektorowej);
23. rachunku kosztów cyklu życia (art. 83 dyrektywy sektorowej);
24. rażąco niskiej oferty (art. 84 dyrektywy sektorowej);
25. podwykonawstwa (art. 88 dyrektywy sektorowej);
26. modyfikacji umów w okresie ich obowiązywania (art. 89 dyrektywy sektorowej);
27. rozwiązywania umów (art. 90 dyrektywy sektorowej);
28. udzielania zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi (art. 91-94 dyrektywy sektorowej);
29. przepisów dotyczących konkursów (art. 95-98 dyrektywy sektorowej);
30. ładu administracyjno-regulacyjnego, w tym sprawozdawczość (art. 99-102 dyrektywy sektorowej).

W konsekwencji w powyższym zakresie konieczne jest rozszerzenie na zamówienia sektorowe stosowania rozwiązań proponowanych w ustawie dla zamówień klasycznych. Odesłanie do stosownych przepisów znalazło się w art. 343 projektu ustawy.

Wyłączenia

W przepisach od art. 344- 347 projektu ustawy uregulowane zostały wyłączenia szczególne właściwe zamówieniom sektorowym, w tym wyłączenie dotyczące zamówień

udzielanych podmiotom powiązanych (art. 29 i 30 dyrektywy sektorowej), czy uregulowane w przepisach art. 18 do 23 dyrektywy sektorowej wyłączenia mające zastosowanie do wszystkich podmiotów zamawiających oraz szczególne wyłączenia dotyczące sektorów gospodarki wodnej i energetyki.

Tryby udzielenia zamówienia sektorowego

Podstawowymi trybami udzielania zamówień sektorowych będą – wzorem uregulowań unijnych – procedury: otwarta (przetarg nieograniczony), ograniczona (przetarg ograniczony) i negocjacyjna z uprzednim zaproszeniem do ubiegania się o zamówienie (sektorowe negocjacje z ogłoszeniem).

Zaproszenia do ubiegania się o zamówienie podmioty zamawiające działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych powinny móc, jak dotychczas, dokonywać w jeden z następujących trzech sposobów: albo za pomocą okresowego ogłoszenia informacyjnego, jeżeli zamówienia udziela się w drodze procedury ograniczonej lub procedury negocjacyjnej (projektowany przepis art. 351 ustawy), albo za pomocą ogłoszenia o istnieniu systemu kwalifikowania, jeżeli zamówienia udziela się w drodze procedury ograniczonej, procedury negocjacyjnej, dialogu konkurencyjnego lub partnerstwa innowacyjnego (art. 356 projektu ustawy), albo za pomocą ogłoszenia o zamówieniu.

Projekt ustawy zapewnia zamawiającym sektorowym również możliwość korzystania z procedur dialogu konkurencyjnego i partnerstwa innowacyjnego.

W odniesieniu do procedury otwartej, proponuje się wprowadzenie w art. 359 ust. 2 ustawy, wzorem art. 45 ust. 2 dyrektywy sektorowej, możliwości skrócenia minimalnego terminu składania ofert w przetargu nieograniczonym do 15 dni liczonych od dnia wysłania ogłoszenia o zamówieniu, w przypadku gdy informacja o zamówieniu została zawarta w okresowym ogłoszeniu informacyjnym dotyczącym zamówień planowanych w terminie 12 miesięcy, które samo w sobie nie stanowiło zaproszenia do składania ofert, przekazany lub zamieszczony w profilu nabywcy już na co najmniej 35 dni (dotychczas 52 dni) przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

W przypadku procedury ograniczonej proponuje się utrzymanie w projektowanym art. 360 ust. 2 pkt 1 ustawy, w ślad za art. 46 ust. 1 dyrektywy sektorowej, możliwości skrócenia minimalnego terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału do 15 dni od dnia wysłania ogłoszenia o zamówieniu lub zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania. Odnośnie do terminu składania ofert proponuje się utrzymanie w art. 360 ust. 2 pkt 3 ustawy możliwości jego ustalenia w drodze wzajemnego porozumienia między podmiotem zamawiającym a zakwalifikowanymi wykonawcami, pod warunkiem że wszyscy wykonawcy mają tyle samo czasu na przygotowanie i złożenie ofert, oraz określenia minimalnego terminu składania ofert na poziomie co najmniej 10 dni od daty wysłania zaproszenia do ich składania w przypadku nieosiągnięcia porozumienia zamawiającego z wykonawcami, wzorem art. 46 ust. 2 dyrektywy sektorowej (art. 360 ust. 2 pkt 2 projektu ustawy).

Jako że procedurę negocjacyjną z uprzednim zaproszeniem do ubiegania się o zamówienie na gruncie unijnych przepisów w dziedzinie zamówień sektorowych

charakteryzują znaczące różnice w stosunku do analogicznych regulacji na gruncie udzielania zamówień klasycznych, proponuje się ustanowienie w nowej ustawie odrębnej dla zamówień sektorowych procedury negocjacyjnej z ogłoszeniem, której kształt określony został w przepisach dyrektywy sektorowej.

Zgodnie z art. 47 dyrektywy sektorowej w procedurze negocjacyjnej z uprzednim zaproszeniem do ubiegania się o zamówienie każdy wykonawca może – w odpowiedzi na zaproszenie do ubiegania się o zamówienie – złożyć wniosek o dopuszczenie do udziału, przedstawiając informacje na potrzeby kwalifikacji podmiotowej wymagane przez podmiot zamawiający. Minimalny termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału wynosi, co do zasady, co najmniej 30 dni od daty wysłania ogłoszenia o zamówieniu lub, w przypadku gdy okresowe ogłoszenie informacyjne jest stosowane jako zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, od daty wysłania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania i nie może być w żadnym wypadku krótszy niż 15 dni. W negocjacjach uczestniczyć mogą tylko wykonawcy zaproszeni przez podmiot zamawiający po dokonaniu przez niego oceny dostarczonych informacji. Podmioty zamawiające mogą ograniczyć liczbę odpowiednich kandydatów, których zaproszą do udziału w postępowaniu, na podstawie ustalonych w tym celu obiektywnych zasad i kryteriów. Termin składania ofert można ustalić w drodze wzajemnego porozumienia między podmiotem zamawiającym a zakwalifikowanymi kandydatami, pod warunkiem że wszyscy tacy kandydaci mają tyle samo czasu na przygotowanie i złożenie ofert. W przypadku nieosiągnięcia porozumienia w sprawie terminu składania ofert termin ten wynosi co najmniej 10 dni od daty wysłania zaproszenia do składania ofert.

Procedura sektorowych negocjacji z ogłoszeniem została uregulowana w przepisach art. 361-362 projektu ustawy.

W przypadku dialogu konkurencyjnego i partnerstwa innowacyjnego proponuje się utrzymanie w art. 365 pkt 1 ustawy możliwości skrócenia minimalnego terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału do 15 dni liczonych od dnia wysłania ogłoszenia o zamówieniu lub, w przypadku gdy okresowe ogłoszenie informacyjne jest stosowane jako zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, od daty wysłania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania, w ślad za rozwiązaniami przewidzianymi w art. 48 ust. 1 i art. 49 ust. 1 dyrektywy sektorowej.

Szczególne instrumenty (metody) udzielenia zamówienia sektorowego

Odnosnie do umów ramowych pożądanym jest, by nowa ustawa, w ślad za art. 51 dyrektywy sektorowej, przewidywała odrębną procedurę udzielania zamówień w oparciu o umowę ramową, właściwą sektorom użyteczności publicznej.

Mocą art. 51 dyrektywy sektorowej podmioty zamawiające mogą zawierać umowy ramowe, pod warunkiem że stosują procedury przewidziane w tej dyrektywie. Umowa ramowa oznacza umowę zawartą pomiędzy co najmniej jednym podmiotem zamawiającym a co najmniej jednym wykonawcą, której celem jest określenie warunków dotyczących zamówień, które zostaną udzielone w danym okresie, w szczególności w odniesieniu do ceny oraz, w stosownych przypadkach, przewidywanych ilości. Okres obowiązywania umowy ramowej nie przekracza ośmiu lat, poza wyjątkowymi przypadkami, które są należycie

uzasadnione, w szczególności pod kątem przedmiotu umowy ramowej. Zamówień opartych na umowie ramowej udziela się na podstawie obiektywnych zasad i kryteriów, które mogą obejmować ponowne poddanie zamówienia procedurze konkurencyjnej w pomiędzy wykonawcami będącymi stroną zawartej umowy ramowej. Wspomniane zasady i kryteria określa się w dokumentach zamówienia dotyczących umowy ramowej. Zapewniają one równe traktowanie wykonawców będących stronami umowy ramowej. W przypadku gdy zawarto zapis dopuszczający ponowne poddanie zamówienia procedurze konkurencyjnej, podmioty zamawiające określają wystarczająco długi termin, by umożliwić złożenie ofert na poszczególne zamówienia, i udzielają każdego zamówienia wykonawcy, który złożył najlepszą ofertę na podstawie kryteriów udzielenia zamówienia określonych w specyfikacjach umowy ramowej. Jak w przypadku zamówień klasycznych, podmioty zamawiające nie mogą stosować umów ramowych w sposób nieodpowiedni ani w sposób uniemożliwiający, ograniczający lub zakłócający konkurencję.

Przepisy dotyczące umów ramowych znajdują w art. 370 ustawy.

W odniesieniu do dynamicznych systemów zakupów proponuje się, by nowa ustawa w art. 371, wzorem art. 52 dyrektywy sektorowej, przewidywała możliwość skrócenia minimalnego terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w systemie do 15 dni liczonych od dnia wysłania ogłoszenia o zamówieniu lub, w przypadku gdy okresowe ogłoszenie informacyjne jest stosowane jako zaproszenie do ubiegania się o zamówienie, od daty wysłania zaproszenia do potwierdzenia zainteresowania.

Kwalifikacja wykonawców

Jedną z odrębności reżimu udzielania zamówień sektorowych, której utrzymanie jest pożądane również na gruncie nowej ustawy, są systemy kwalifikowania. Zgodnie z art. 77 dyrektywy sektorowej zamawiający sektorowi mogą, według swojego uznania, ustanowić i stosować system kwalifikowania wykonawców. W tym celu zamawiający ustalają obiektywne zasady i kryteria wykluczenia oraz kwalifikacji wykonawców wnioskujących o zakwalifikowanie oraz obiektywne kryteria i zasady funkcjonowania systemu kwalifikowania, regulujące kwestie, takie jak wpis do systemu, ewentualna okresowa aktualizacja kwalifikacji oraz okres obowiązywania systemu. Należy przy tym pamiętać, że zamawiający sektorowi będący jednocześnie instytucjami zamawiającymi w rozumieniu dyrektywy klasycznej muszą stosować obligatoryjne podstawy wykluczenia uregulowane na gruncie przepisów dotyczących udzielania zamówień klasycznych na zasadach w nich określonych. Zamawiający sektorowi, którzy skorzystają z możliwości ustanowienia systemów kwalifikowania, mają obowiązek prowadzić pisemny rejestr zakwalifikowanych wykonawców; mogą w nim uwzględnić podział na kategorie według rodzajów zamówień, których dotyczy kwalifikacja. W przypadku gdy zaproszenie do ubiegania się o zamówienie jest dokonywane za pomocą ogłoszenia o istnieniu systemu kwalifikowania, poszczególnych zamówień na roboty budowlane, dostawy lub usługi objęte systemem kwalifikowania udziela się w drodze procedury ograniczonej lub procedury negocjacyjnej, w której wszystkich oferentów i uczestników wybiera się spośród kandydatów już zakwalifikowanych zgodnie z takim systemem.

Systemy kwalifikowania wykonawców zostały uregulowane w przepisach art. 352-art. 356 projektu ustawy.

Oferty obejmujące produkty pochodzące z państw trzecich

Kolejną odrębnością, której utrzymanie na gruncie nowej ustawy jest wysoce wskazane, są tzw. „preferencje unijne”, tj. mechanizmy przewidziane w art. 85 dyrektywy sektorowej, w tym możliwość odrzucenia oferty, jeżeli udział produktów pochodzących z państw trzecich, z którymi Unia Europejska nie zawarła wielostronnych ani dwustronnych umów zapewniających przedsiębiorstwom unijnym porównywalny i skuteczny dostęp do rynków tych państw, przekracza 50% całkowitej wartości produktów objętych ofertą. Co więcej, jeżeli co najmniej dwie oferty są równoważne w świetle kryteriów udzielenia zamówienia, preferowane są oferty, które nie mogą zostać odrzucone z przyczyn wskazanych wyżej. Do celów cyt. przepisu ceny ofert uważa się za równoważne, jeżeli różnica pomiędzy nimi nie przekracza 3%.

Regulacje w tym zakresie znajdują się w art. 372 ust. 1 pkt 4 i w art. 372 ust. 2 projektu ustawy.

Procedura mająca na celu ustalenie, czy działalność jest prowadzona na rynku konkurencyjnym

W związku z koniecznością uregulowania procedury mającej na celu ustalenie, czy dana działalność bezpośrednio podlega konkurencji na rynku, do którego dostęp nie jest ograniczony, uwzględniając decyzję wykonawczą Komisji nr 2016/1804 z dnia 10 października 2016 r. dotyczącą szczegółowych zasad stosowania art. 34 i 35 dyrektywy 2014/25/UE (Dz. Urz. UE nr L 275 z 12.10.2016, str. 39), projekt ustawy przewiduje stosowne rozwiązania w przepisach art. 373.

DZIAŁ V Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa

Projekt ustawy przewiduje stosowanie jej przepisów do udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa jedynie w przypadku zamówień o wartości równej lub wyższej niż progi unijne, tj. wyrażonej w złotych równowartości kwoty 443 000 euro w przypadku dostaw lub usług i kwoty 5 548 000 euro w przypadku robót budowlanych (art. 2 ust. 1 pkt 3 projektu ustawy).

Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa zostały zdefiniowane w art. 3 pkt 39 projektu ustawy, przy zachowaniu pełnej zgodności z przepisami dyrektywy obronnej.

Do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa zastosowanie znajdują właściwe dla zamówień klasycznych i sektorowych przepisy dotyczące w szczególności:

1. szacowania wartości zamówienia;
2. centralnego zamawiającego;
3. wspólnego udzielania zamówień, w tym transgranicznego wspólnego udzielania zamówień;
4. wstępnych konsultacji rynkowych;
5. ofert wariantowych;
6. publikacji ogłoszeń;

7. wyjaśnień treści SWZ;
8. informowania wykonawców (o wynikach kwalifikacji podmiotowej i wyborze oferty najkorzystniejszej);
9. aukcji elektronicznych;
10. rażąco niskich ofert;
11. warunków wykonania zamówienia;
12. sprawozdawczości.

Odesłanie do stosownych przepisów znalazło się w art. 374 projektu ustawy.

Jednocześnie projekt ustawy uwzględnia przede wszystkim podstawowe odrębności reżimu udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, tj. regulacje dotyczące bezpieczeństwa informacji (projektowany przepis art. 385), bezpieczeństwa dostaw (art. 386 projektu ustawy) i podwykonawstwa (przepisy art. 387 i art. 400-407 projektu ustawy).

Ponadto projekt ustawy uwzględnia szereg innych odrębności reżimu udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, w tym w szczególności:

1. podział usług na usługi priorytetowe i usługi niepriorytetowe (projektowane przepisy art. 376 i 377 projektu ustawy),
2. możliwość stosowania norm obronnych do opisu przedmiotu zamówienia (art. 379 projektu ustawy),
3. zastosowanie elektronicznych środków komunikacji uzależnione od decyzji zamawiającego (art. 380 ustawy),
4. szczególne podstawy wykluczenia wykonawców (art. 383 ust. 2 projektu ustawy),
5. obowiązek złożenia wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia i spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, jeżeli mają zastosowanie (art. 383 ust. 3 ustawy),
6. możliwość stosowania rentowności, bezpieczeństwa dostaw, interoperacyjności i właściwości operacyjnych jako kryteriów oceny ofert (art. 396 projektu ustawy);
7. możliwość zawarcia umowy ramowej na okres siedmiu lat (art. 399 projektu ustawy).

Wzorem uregulowań unijnych, podstawowymi trybami udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa będą procedury: ograniczona (przetarg ograniczony) i negocjacyjna z uprzednim zaproszeniem do ubiegania się o zamówienie (negocjacje z ogłoszeniem). Projekt ustawy zapewnia zamawiającym sektorowym również możliwość korzystania z procedur dialogu konkurencyjnego (projektowany przepis art. 391 ustawy), a także negocjacji bez ogłoszenia (art. 392 ustawy) i zamówienia z wolnej ręki (art. 393 ustawy). Terminy minimalne składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i minimalne terminy składania ofert zostały określone z uwzględnieniem terminów minimalnych przewidzianych dyrektywą obronną, przy założeniu, że ogłoszenia są przekazywane Urzędowi Publikacji UE za pomocą środków elektronicznych.

Jako że przepisy dyrektywy obronnej dotyczące procedur odwoławczych (środków ochrony prawnej) wzorowane są na przepisach dyrektyw odwoławczych, właściwe jest w tym zakresie odesłanie do przepisów regulujących środki ochrony prawnej na gruncie zamówień klasycznych i zamówień sektorowych.

DZIAŁ VI Zamówienia klasyczne o wartości mniejszej niż progi unijne

Zgodnie z Koncepcją Prawa zamówień publicznych proponuje się w projekcie ustawy wprowadzenie procedury uproszczonej dla zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne. Procedura uproszczona (tryb podstawowy), gwarantując realizację celów systemu zamówień publicznych, zapewnia zarazem zamawiającym odpowiednią elastyczność umożliwiającą optymalną organizację procesu udzielania zamówienia publicznego. Ponadto w nowej ustawie proponuje się umożliwienie zamawiającym wykorzystania narzędzi, które sprzyjają dialogowi z wykonawcami w celu pozyskania jak najlepszych rozwiązań dotyczących konkretnego zamówienia.

W świetle komunikatu wyjaśniającego Komisji Europejskiej dotyczącego zamówień, które nie są lub są jedynie częściowo objęte dyrektywami w sprawie zamówień publicznych (Dz. Urz. UE nr C 179 z 1.8.2006, str. 2), oraz orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości stosowanie zasad traktatowych oznacza, że do udzielania zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne znajdują zastosowanie następujące reguły:

1. obowiązek uprzedniej publikacji ogłoszenia o zamówieniu (przy zachowaniu wyjątków),
2. uczciwa i bezstronna procedura udzielenia zamówienia, niedyskryminujący opis przedmiotu zamówienia,
3. obowiązek zapewnienia równego dostępu wykonawcom z innych państw członkowskich, wzajemne uznawanie, odpowiednie terminy, przejrzyste i obiektywne podejście, ograniczanie liczby wykonawców jedynie w oparciu o obiektywne kryteria, prowadzenie negocjacji w sposób równy i niedyskryminujący.

W związku z wprowadzeniem odrębnej, uproszczonej i elastycznej procedury udzielania zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne (tryb podstawowy) proponuje się wydzielenie w nowej ustawie działu VI właściwego dla tzw. zamówień krajowych nieobjętych dyrektywą klasyczną.

Zgodnie z projektowanym art. 408 przepisy działu VI stosuje się do udzielania zamówień klasycznych przez zamawiających publicznych, w tym do zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi, oraz konkursów i umów ramowych o wartości mniejszej niż progi unijne.

Do zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne będą miały także zastosowanie przepisy działu I (Przepisy ogólne), z wyjątkiem rozdziału 3 (Polityka zakupowa), przepisy działu VII (Umowa w sprawie zamówienia publicznego i jej wykonanie), działu VIII (Organy właściwe w sprawach zamówień publicznych), działu IX (Środki ochrony prawnej), działu XI (Kontrola udzielania zamówień publicznych).

Do zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne będą miały także zastosowanie przepisy działu II (Postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne) oraz działu III (Szczególne instrumenty i procedury w zakresie zamówień publicznych) w zakresie i z modyfikacjami określonymi w dziale VI.

Z przepisów działu VI wynika, że największe odmienności w porównaniu z postępowaniami o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne będą w zakresie: ogłoszeń zamieszczanych Biuletynie Zamówień Publicznych (rozdział 1), opisu przedmiotu zamówienia (rozdział 3), kwalifikacji podmiotowej wykonawców (rozdział 4), a przede wszystkim w zakresie trybów udzielania zamówień (rozdział 5).

W nowej ustawie proponuje się pozostawienie zamawiającym możliwości stawiania wymagań co do warunków przewidzianych w procedurze właściwej dla zamówień klasycznych o wartości równej lub przekraczającej progi unijne. Zamawiający będzie decydował, które z warunków udziału w postępowaniu będą miały zastosowanie w konkretnym, prowadzonym przez niego postępowaniu. W kwestii wykluczenia, w związku z istotnymi zmianami planowanymi w procedurach, do których mają zastosowanie dyrektywy, m.in. w zakresie ograniczenia przesłanek obligatoryjnych na wzór regulacji dyrektyw, zastosowanie będą miały regulacje analogiczne jak w postępowaniach o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, z tym że brak będzie obowiązku żądania podmiotowych środków dowodowych potwierdzających brak podstaw do wykluczenia.

W procedurze uproszczonej proponuje się, aby wykonawcy składali oświadczenia o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia. Zamawiający będzie mógł żądać podmiotowych środków dowodowych na podstawie regulacji określonych w projektowanym art. 423, art. 450 ust. 2 oraz art. 453 ust. 1.

W przypadku zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne zamawiający będzie udzielał zamówienia w nowym trybie, tj. trybie podstawowym, określonym w przepisach rozdziału 5 oddziału 1. Zamawiający będzie mógł udzielić zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego w przypadku zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usługę lub roboty budowlane, jeżeli nie są one dostępne na rynku, określonym w rozdziale 5 oddziale 2, ale wzorowanym na przepisach właściwych dla zamówień klasycznych powyżej progów unijnych. Zamawiający nadal będzie mógł udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki, wzorowanych na dotychczasowych regulacjach, wyłącznie w szczególnych przypadkach określonych odpowiednio w przepisach oddziału 3 lub 4.

Tryb podstawowy

Istotną nowością jest wprowadzenie nowej uproszczonej i elastycznej procedury, tj. trybu podstawowego, wszczynanego ogłoszeniem o zamówieniu zamieszczanym w Biuletynie Zamówień Publicznych, który umożliwi stosowanie procedury w trzech wariantach. W trybie tym oferty będą mogli składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, ponadto zamawiający może negocjować treść ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o

zamówieniu w celu ich ulepszenia, a po zakończeniu negocjacji zaprosić wykonawców do składania ofert ostatecznych, o ile taka możliwość i zakres negocjacji zostały wskazane w dokumentach zamówienia (tj. specyfikacji warunków zamówienia lub opisie potrzeb i wymagań).

W celu uproszczenia nie przewiduje się wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, gdyż dotychczas tryby poprzedzone wnioskami o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie były chętnie stosowane przez zamawiających.

Dopuszcza się jednak, aby zamawiający mógł, jeżeli jest to niezbędne, żądać podmiotowych środków dowodowych załączanych do oferty w celu dokonania kwalifikacji podmiotowej. Możliwe będzie również ograniczenie ilości składanych ofert przez zastosowanie kryteriów oceny ofert.

Z projektowanych przepisów wynika, że zamawiający w ramach trybu podstawowego będzie miał do wyboru trzy warianty postępowania:

1. wariant analogiczny do trybu przetargu nieograniczonego (bez negocjacji) – jeżeli specyfika przedmiotu zamówienia oraz potrzeby zamawiającego umożliwiają opisanie w wystarczająco precyzyjny sposób warunków zamówienia na etapie wszczęcia postępowania, a zamawiający nie przewiduje możliwości negocjacji ofert –art. 425 ust. 1, art. 427 ust. 1 projekt ustawy;
2. wariant z możliwością negocjacji ofert, ale tylko w jednoznacznie wskazanym przez zamawiającego zakresie dotyczącym opisu przedmiotu zamówienia, postanowień umowy – jeżeli specyfika przedmiotu zamówienia oraz potrzeby zamawiającego umożliwiają opisanie w wystarczająco precyzyjny sposób warunków zamówienia na etapie wszczęcia postępowania (a więc w praktyce cenotwórczych oraz wpływających na jakość zamówienia elementów opisu zamówienia oraz postanowień umowy, np. doprecyzowanie niektórych parametrów, terminów, wysokości kar umownych) –art. 425 ust. 2, art. 427 ust. 1, art. 428 ust. 1 projektu ustawy;
3. wariant z obowiązkowymi negocjacjami ofert, które może dotyczyć wszystkich aspektów zamówienia poza minimalnymi wymaganiami – jeżeli specyfika przedmiotu zamówienia oraz potrzeby zamawiającego uniemożliwiają lub utrudniają opisanie w wystarczająco precyzyjny sposób warunków zamówienia na etapie wszczęcia postępowania –art. 425 ust. 2, art. 427 ust. 2, art. 428 ust. 2 projektu ustawy.

W przypadku punktu 2 nie będzie możliwe negocjowanie kryteriów oceny ofert i ich wag, a w przypadku punktu 3 – kryteriów oceny ofert (wagi będą musiały być określone najpóźniej w zaproszeniu do składania ofert ostatecznych).

Wprowadzenie możliwości zastosowania negocjacji służy realizacji celu nowego Prawa zamówień publicznych, jakim jest zwiększenie roli dialogu zamawiającego z wykonawcami oraz maksymalne odformalizowanie procedury udzielenia zamówienia publicznego.

Dlatego w przypadku zamówień o wartości mniejszej niż progi unijne proponuje się, aby w przypadku gdy zamawiający przewidział w ogłoszeniu o zamówieniu możliwość

prowadzenia negocjacji, w ich toku będzie możliwe doprecyzowanie opisu przedmiotu zamówienia.

Wprowadzone zostały regulacje nakazujące zapewnienie przez zamawiającego równego traktowania wszystkich wykonawców oraz równego dostępu do informacji (art. 440 projektu ustawy). Ponadto, zgodnie z projektowanym art. 441 ust. 1, treść ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu podlegającym negocjacjom oraz prowadzone negocjacje mają charakter poufny.

Do kryteriów oceny ofert, składania i otwarcia ofert, badania i oceny ofert, aukcji elektronicznej, wyboru najkorzystniejszej oferty, zakończenia postępowania stosuje się odpowiednio przepisy działu II rozdziału 4-9, z modyfikacjami określonymi w dziale VI rozdziale 6.

Zgodnie z art. 457 projektu ustawy zamawiający będzie mógł zawrzeć umowę ramową po przeprowadzeniu postępowania w jednym z trybów udzielenia zamówienia przewidzianych w przepisach działu VI. Do umowy ramowej oraz do udzielania zamówień objętych umową stosuje się przepisy działu III rozdziału 1.

W przypadku, gdy przedmiotem zamówienia są twórcze prace projektowe, w szczególności w zakresie planowania przestrzennego, projektowania urbanistycznego, projektowania architektoniczno-budowlanego, przetwarzania danych, projektowania z zakresu informatyki, zamierzenia innowacyjnego, udzielenie zamówienia może być poprzedzone konkursem. Do konkursów będzie się stosowało odpowiednio przepisy działu III rozdziału 3, z modyfikacjami określonymi w dziale VI.

Dział VII Umowa w sprawie zamówienie publicznego i jej wykonanie

Zmiany w obszarze przepisów dotyczących umów w sprawie zamówień publicznych (dalej „umowa”) mają zasadniczo trzy cele:

Ograniczenie negatywnego zjawiska wskazanego w Koncepcji prawa zamówień publicznych, tj. zbyt jednostronnego kształtowania postanowień umów przez zamawiających.

Kierując się często uproszczonym postrzeganiem interesu zamawiającego, postanowienia umów zawierają rozwiązania nazbyt restrykcyjne i nieproporcjonalne do rodzaju i wartości zamówienia publicznego (np. z zakresu wysokości i kategorii zastrzeganych kar umownych, przerzucanie odpowiedzialności za większość ryzyk na wykonawców, nieuwzględnianie okoliczności związanych z trudnymi do oszacowania gwałtownymi zmianami rynkowymi). Paradoksalnym skutkiem takiego działania jest niekorzystny wpływ na efektywność wydatkowania środków publicznych, przez wyższe ceny wskazywane przez wykonawców uwzględniające koszt nieproporcjonalnego ryzyka po ich stronie, a także zmniejszanie konkurencyjności postępowań, przez rezygnację potencjalnych wykonawców z udziału w postępowaniach o udzielenia zamówienia publicznego.¹

¹ Wskazane okoliczności, mają swój udział w obserwowanym zjawisku zmniejszania się średniej liczby ofert w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego. W zamówieniach o wartości poniżej progów unijnych, średnia liczba ofert wyniosła w 2017 r. 2,38 (w 2016 r. – 2,87), w zamówieniach o wartościach powyżej progów unijnych średnia ta wyniosła 2,23 (w 2016 r. – 2,51) – patrz Sprawozdanie Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych w 2017 r.

Kluczowymi rozwiązaniami, które mają zniwelować rzeczony zjawisko nadmiernej jednostronności umów to zwłaszcza: wyraźne wskazania zakazu rażąco nieproporcjonalnych postanowień umowy, obligatoryjne postanowienia umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia, płatności częściowych, czy zaliczek, zmiany w zakresie określania maksymalnej wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Drugim celem jest wzmocnienie regulacji dotyczących fazy wykonania i ewaluacji umowy w sprawie zamówienia publicznego. Oczywiście jest, że zawarcie umowy nie jest celem w samym w sobie, celem tym jest należyte wykonanie zamówienia publicznego z poszanowaniem interesów stron umowy. Urzeczywistnieniu tego celu ma służyć wyraźne wyartykułowanie zasady współdziałania zamawiającego i wykonawcy przy wykonaniu umowy, w celu należytej realizacji zamówienia publicznego (art. 460). Nową instytucją jest wprowadzenie obowiązku przygotowania raportu z realizacji zamówienia, w którym zamawiający dokonywałby ewaluacji realizacji umowy – w określonych w ustawie przypadkach.

Trzecim celem zmian w obszarze regulacji umów jest zwiększenie ich przejrzystości, przez zebranie przepisów dotyczących umów obecnie rozproszonych w wielu miejscach ustawy w jednym dziale, a także nową redakcją przepisów, których stosowanie było utrudnione (np. przepis dotyczący zmian umowy).

Rozwiązania szczegółowe

a) Zakaz rażąco nieproporcjonalnego kształtowania treści postanowień umowy

W art. 462 projektu ustawy wyraźnie wskazuje się zasadę zakazu kształtowania praw i obowiązków zamawiającego i wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją. Dopełnieniem jest przykładowy katalog abuzywnych klauzul wskazany w ust. 2 tego artykułu. W dalszym ciągu do umów w sprawie zamówienia publicznego, w zakresie nieuregulowanym niniejszą ustawą zastosowania znajduje Kodeks cywilny. Jednak specyfika kształtowania treści umowy, która de facto kształtowana jest przez zamawiającego, co powoduje w wielu przypadkach ww. negatywne praktyki powodują potrzebę wzmocnienia kwestii bardziej proporcjonalnego podejścia do praw i obowiązków stron. Skutkiem tego przepisu jest jasna dyrektywa dla zamawiających, aby postanowienia umowne kształtować w sposób rażąco nieproporcjonalny, a co za tym idzie nie przerzucać wszystkich ryzyk realizacji zamówienia na wykonawcę. Wprowadzenie tej zasady nie ma na celu uniemożliwienie zamawiającym takiego ukształtowania treści umowy, który jest uzasadniony specyfiką, rodzajem, wartością, sprawną realizacją zamówienia, a jedynie eliminację postanowień umowy rażąco naruszających interesy wykonawców. Wykonawcy mający zastrzeżenia do zaproponowanych postanowień umownych będą mogli je zweryfikować przez skorzystanie z odwołania w tym zakresie.

b) Postanowienia obowiązkowe umów

W art. 465 projektu ustawy wskazuje się postanowienia, które obligatoryjnie powinna zawierać każda umowa, takie jak kwestie terminu jej wykonania oraz warunków płatności. Nowym rozwiązaniem jest wyraźne zobligowanie zamawiających do określenia terminu wykonania umowy, w jednostkach czasu (dniach, tygodniach, latach), chyba że wskazanie

daty wykonania umowy jest uzasadnione obiektywną przyczyną niezależną od zamawiającego np. w przypadku projektów finansowanych ze środków UE.

W pkt. 3 tego artykułu wskazuje się postanowienia obligatoryjne w umowie zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy, tj. karę umowną dla wykonawcy, którego wynagrodzenie zostało zwaloryzowane, za brak dalszej waloryzacji podwykonawców, a także klauzule dotyczą zwiększenia wynagrodzenia wykonawcy o równowartość wzrostu danin publicznoprawnych nakładanych na wykonawcę w związku z wykonywaniem umowy.

c) Obligatoryjna klauzula dotycząca zmiany wysokości wynagrodzenia

W art. 468 ust. 1 projektu ustawy wprowadza się obowiązek zawarcia w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy postanowienia o zasadach wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów istotnych dla realizacji zamówienia. Mając świadomość ogromnego zróżnicowania poszczególnych umów, z uwagi chociażby na wielkość, czy przedmiot zamówienia, przepis ustawowy nie może być nadmiernie kazuistyczny. W ramach tego obowiązku poszczególni zamawiający mają swobodę, oczywiście z poszanowaniem ustawowych zasad określających relacje między stronami, w ukształtowaniu klauzuli waloryzacyjnej uwzględniającej specyfikę danego zamówienia.

W ust. 2 tego artykułu zostały wskazane obligatoryjne elementy z jakich ma się składać postanowienie waloryzacyjne:

1. poziom zmiany cen materiałów lub kosztów, uprawniających stronę do żądania zmiany wynagrodzenia, przy czym ustawa nie określa żadnego minimalnego progu w tym zakresie. Postanowienie ma wskazać początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia, który będzie początkowym punktem odniesienia.
2. sposób ustalenia zmiany wynagrodzenia z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego. Sposób ustalenia zmiany wynagrodzenia może zostać określony również przez wskazanie innej podstaw, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów.
3. sposób określenia wpływu zmiany ceny na koszty wykonania zamówienia oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy.
4. maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowienia.

Wskazane obligatoryjne elementy klauzuli waloryzacyjnej mają pomóc zamawiającym przy konstruowaniu skutecznych i jasnych postanowień umownych. Zamawiający wprowadzając do umowy odpowiednią klauzulę ma pozostawioną swobodę określenia jej elementów, mając na względzie w szczególności: specyfikę zamówienia (np. w zakresie jakie elementy materiałów i kosztów są kluczowe i w praktyce podlegają dużym wahaniom), dostępność wiarygodnych i aktualizowanych podstaw ustalenia zmiany ceny (np. odpowiednie wskaźniki Prezesa GUS), planowane możliwości finansowe zamawiającego co do przewidywanych zmian wynagrodzenia.

W ust. 3 tego artykułu wskazuje się, sposób obliczania początkowego terminu zmiany wynagrodzenia, jeśli do zawarcia umowy doszło po upływie 180 dni od dnia terminu składania ofert. W takiej sytuacji w celu ustalenia zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy oblicza się różnicę między ceną materiałów lub kosztów obowiązującą nie później niż w dniu, w którym upływał termin składania ofert, a ceną obowiązującą w dniu nabycia materiałów lub poniesienia kosztów przez wykonawcę. Zasadą jest, że to zamawiający określa początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia zgodnie z ust. 2 pkt.1, w praktyce ust. 3 wyznacza granice tej swobody jeśli postępowanie przedłuża się. Rozwiązanie z ust. 3 znajdzie obligatoryjne zastosowanie we wskazanych tam okolicznościach przedłużającego się postępowania, gdy przewidziana przez zamawiającego klauzula wskazuje późniejszy termin początkowy ustalenia zmiany wynagrodzenia.

Wyraźnie wskazuje się, że przez zmianę ceny rozumie się jej wzrost jak i jej obniżenie, co za tym idzie zastosowanie klauzuli waloryzacyjnej będzie powodowało odpowiednie zwiększenie lub zmniejszenie wynagrodzenia. Takie rozwiązanie powoduje równe rozłożenie ryzyk pomiędzy strony w zakresie kierunków możliwej waloryzacji.

W ust. 6 nakłada się na wykonawcę, którego wynagrodzenie zostało zwaloryzowane zgodnie z tym artykułem, zobowiązanie do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę na okres dłuższy niż 6 miesięcy, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów i kosztów zobowiązania podwykonawcy.

Zgodnie z art. 456 projektu ustawy, przepisy dotyczące obligatoryjnych postanowień o zasadach wprowadzania zmiany wynagrodzenia (art. 498 ust. 2-4 projektu ustawy) stosuje się również w przypadku gdy zamawiający przewiduje takie postanowienie przy innych umowach.

d) Prawo opcji

Art. 470 projektu ustawy wskazuje przesłanki umożliwiające zamawiającemu skorzystanie z prawa opcji. Będzie to możliwe, jeżeli dokumenty postępowania wskażą jednoznacznie: rodzaj i zakres opcji, przesłanki skorzystania z opcji. Dodatkowo przewidziane opcje nie mogą modyfikować charakteru umowy. Zgodnie z ust. 2 tego artykułu, czynności dokonane z naruszeniem wskazanych wyżej przesłanej podlegają unieważnieniu.

e) Zaliczki i wypłata wynagrodzenia w częściach

Odnośnie regulacji dotyczących zaliczek i wypłatę wynagrodzenia w częściach, w art. 471 projektu ustawy, wprowadza się obowiązek wypłaty wynagrodzenia w częściach, po wykonaniu części umowy, lub udzielenia zaliczki, w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Obowiązek ten będzie więc teraz dotyczył wszystkich kategorii umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy, a nie tylko umów na roboty budowlane. Rozwiązania takie powinno poprawić płynność wykonawców, obniżyć ich koszty realizacji umowy w zakresie konieczności pozyskiwania finansowania, a w konsekwencji przełożyć się na kwestie konkurencyjności, atrakcyjności ubiegania się o zamówienia publiczne szerszej grupy wykonawców.

Projektowane przepisy znoszą również obecnie obowiązujące ograniczenia w zakresie możliwości przewidzenia zaliczki jeżeli wykonawca został wybrany w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki.

f) Zasady odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego

Wykonawcy wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego, tak jak obecnie, będą ponosili solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy (art. 474 ust. 1 projektu ustawy).

W celu zachęcenia wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego - szczególnie z sektora MŚP - do udziału w postępowaniach, których przedmiotem jest nabycie innowacyjnego produktu, usługi lub roboty budowlanej, udzielonego w trybie partnerstwa innowacyjnego powyższa zasada solidarnej odpowiedzialności wykonawców za wykonanie umowy nie znajdzie zastosowania. Celem powyższej zmiany jest takie ukształtowanie odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia za wykonanie umowy, żeby każdy z członków konsorcjum ponosił odpowiedzialność tylko za tę część umowy, którą rzeczywiście wykonuje. W takim przypadku wykonawca (konsorcjant) odpowiedzialny za fazę badawczo-rozwojową partnerstwa nie będzie ponosił odpowiedzialności za fazę wytworzenia, produkcji seryjnej itp., za którą odpowiedzialny będzie inny konsorcjant i odwrotnie.

g) Raport z realizacji zamówienia

Nową instytucją jest raport z realizacji zamówienia przewidziany w art. 475 projektu ustawy, który ma na celu zobligowanie zamawiających w przypadku zamówień, których realizacja napotkała określone trudności, do dokonania oceny realizacji takiego zamówienia. Celem tego nowego obowiązku po stronie zamawiających jest zwiększenie efektywności wydatkowania środków publicznych dzięki należycie przeprowadzonej ewaluacji realizacji umowy. Dzięki przeanalizowaniu treści umowy oraz sposobu jej realizacji, zamawiający może wdrożyć zmiany w odniesieniu do zamówień podobnego typu w przyszłości. Obecnie, praktyka ta nie jest dostatecznie wykorzystywana jako narzędzie do poprawiania jakości realizacji zamówień, co prowadzi do powielania generujących problemy rozwiązań. W wielu przypadkach zamawiający mimo pojawienia się problemów na etapie realizacji umowy wykorzystują nadal analogiczną dokumentację przetargową, która w kolejnych zamówieniach mogą sprawiać podobne trudności w należytej realizacji zamówień.

W ust. 1 art. 475 projektu ustawy wskazuje przypadki, w których zamawiający sporządza raport, obejmujące sytuacje związane z określonym zwiększeniem kwoty wydatkowanej na wynagrodzenie, naliczeniem kary umownej, znaczących opóźnień lub odstąpienia od umowy przez, którąś ze stron.

Przepis określa również elementy, które zawierać ma raport, a także termin w jakim ma on zostać sporządzony.

h) Zabezpieczenie należytego wykonania umowy

Przepisy dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy w ustawie, co do zasady, są zbieżne z dotychczasowymi rozwiązaniami. Zmiana w tym zakresie dotyczy maksymalnej wysokości zabezpieczenia, jaką może ustalić zamawiający, która obecnie wynosi maksymalnie 10% ceny całkowitej podanej w ofercie. W praktyce wielu zamawiających wymaga zabezpieczenia w takiej wysokości, choć nie zawsze taka wysokość zabezpieczenia jest uzasadniona specyfiką zamówienia.

W art. 481 ust. 2 projektu ustawy ustala się zasadę, że zabezpieczenie ustala się w wysokości nieprzekraczającej 5 % ceny całkowitej podanej w ofercie. W kolejnym ustępie przewiduje się, że zamawiający może ustalić takie zabezpieczenie w wysokości przekraczającej 5% takiej ceny, jednak nieprzekraczającej 10% takiej ceny, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub wystąpieniem ryzyka niewykonania albo nienależytego wykonania zamówienia publicznego, co zamawiający opisał w SWZ lub innych dokumentach zamówienia.

Celem tej zmiany jest bardziej świadome określanie przez zamawiających wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy, w efekcie czego w wielu przypadkach niższe zabezpieczenia pozytywnie wpłyną na płynność finansową wykonawców.

i) Zmiana umowy

Przepisy określające zasady dopuszczalnych zmian umowy zostały przeredagowane, aby w jaśniejszy sposób oddać zakres dopuszczalnych zmian umowy określonych w prawie unijnym i nie zawierają merytorycznych zmian w stosunku do obowiązujących rozwiązań.

j) Odstąpienie od umowy oraz jej unieważnienie

Przepisy dotyczące odstąpienia od umowy oraz jej unieważnienia zasadniczo zostały zmienione jedynie w zakresie doprecyzowań mających na celu uniknięcia wątpliwości, co do zgodności polskich przepisów z prawem unijnym.

Jako okoliczność, w której umowa podlega unieważnieniu wskazano w art. 487 ust. 1 pkt. 1 projektu ustawy sytuację, gdy zamawiający z naruszeniem przepisów ustawy udzielił zamówienia bez uprzedniego zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo bez uprzedniego przekazania ogłoszenia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej. Zmiana ta ma na celu objęcie zakresem przepisu przypadków tzw. bezpośredniego udzielenie zamówienia, tj. bez żadnej trybu przewidzianego ustawą, np. pod pretekstem, że podlega ono wyłączeniu spod ustawy lub stanowi nieistotną zmianę umowy.

k) Podwykonawstwo

W rozdziale Podwykonawcy zostały zebrane dotychczas rozproszone przepisy dotyczące zagadnienia podwykonawstwa.

Celem poprawy sytuacji podwykonawców dodaje się w art. 492 projektu ustawy przepis zakazujący wykonawców zawierania w ich umowach o podwykonawstwo postanowień mniej korzystnych dla podwykonawców, od rozwiązań z umów między zamawiającym a wykonawcom, w zakresie kar umownych oraz warunków zapłaty wynagrodzenia.

DZIAŁ VIII Organy właściwe w sprawach zamówień publicznych

Rozdział 1 Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

Pozycja ustrojowa Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, procedura wyboru (jego i jego zastępców) oraz wymagania jakie musi spełniać kandydat na ten urząd nie ulegną zmianie względem ustawy Pzp. Prezes Urzędu Zamówień Publicznych pozostanie centralnym organem administracji rządowej właściwym w sprawach zamówień publicznych, nad którym nadzór sprawuje minister właściwy do spraw gospodarki (art. 495 ust. 1 i 2 projektu ustawy). W ramach nadzoru minister właściwy do spraw gospodarki dokonuje co roku oceny działalności Prezesa Urzędu na podstawie corocznego sprawozdania, w terminie do dnia 30 czerwca (art. 495 ust. 3 projektu ustawy). Zmiany dokonane w niemiejszej ustawie koncentrują się wokół roli oraz zadań jakie stawiane są Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych.

Zgodnie z art. 498 projektu ustawy, do zadań Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych należy:

1. czuwanie nad przestrzeganiem zasad systemu zamówień publicznych, w szczególności dokonuje kontroli procesu udzielania zamówień w zakresie przewidzianym ustawą, oraz upowszechnia zasady etyki zawodowej osób wykonujących zadania w systemie zamówień publicznych;
2. podejmowanie rozstrzygnięć w indywidualnych sprawach przewidzianych ustawą;
3. prowadzenie współpracy międzynarodowej w sprawach związanych z zamówieniami publicznymi;
4. dokonywanie analiz funkcjonowania systemu zamówień publicznych;
5. opracowywanie projektów aktów normatywnych dotyczących zamówień publicznych;
6. dążenie do zapewnienia jednolitego stosowania przepisów o zamówieniach, przy uwzględnieniu orzecznictwa sądów oraz trybunałów, w szczególności upowszechnia orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej, sądów, Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej oraz Trybunału Konstytucyjnego, dotyczące zamówień publicznych;
7. przygotowywanie i upowszechnianie przykładowych wzorów umów w sprawach zamówień publicznych, regulaminów oraz innych dokumentów stosowanych przy udzielaniu zamówień;
8. przygotowywanie, na podstawie orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej, i podawanie do publicznej wiadomości przykładowych postanowień umownych, które mogą rażąco naruszać prawa i interesy wykonawcy;
9. opracowywanie systemu szkoleń z zakresu zamówień publicznych oraz programów szkoleń, a także organizowanie oraz inspirowanie takich szkoleń;
10. przygotowywanie i upowszechnianie przykładowych kryteriów oceny merytorycznego poziomu szkoleń;
11. prowadzenie konsultacji prawnych z zakresu zamówień publicznych, przy pomocy centrum telefonicznego;

12. upowszechnianie wiedzy o zamówieniach publicznych, w tym w zakresie informacji analitycznych dotyczących warunków udziału w postępowaniu, opisów przedmiotów zamówienia w podziałach na kategorie zamówień, kryteriów oceny ofert oraz uzyskanych cen za poszczególne składowe zamówień;
13. prowadzenia działań związanych z informatyzacją systemu zamówień publicznych;
14. wydawanie w formie elektronicznej Biuletynu Zamówień Publicznych, w którym zamieszczane są ogłoszenia przewidziane ustawą;
15. zapewnianie funkcjonowania systemu środków ochrony prawnej;
16. prowadzenie i ogłaszanie na stronie internetowej Urzędu listy organizacji uprawnionych do wnoszenia środków ochrony prawnej;
17. zgłaszanie kandydatów na Prezesa i wiceprezesów Krajowej Izby Odwoławczej;
18. zgłaszanie wniosku o powołanie rzecznika dyscyplinarnego Krajowej Izby Odwoławczej;
19. przedstawianie ministrowi właściwemu do spraw gospodarki do zatwierdzenia, do dnia 31 października każdego roku kalendarzowego, planu sposobu wykonania w kolejnym roku zadań określonych w pkt 7 oraz 9;
20. przedstawianie ministrowi właściwemu do spraw gospodarki, w terminie do dnia 31 marca każdego roku kalendarzowego, rocznego sprawozdania z działalności Krajowej Izby Odwoławczej, uwzględniającego problemy wynikające z jej orzecznictwa;
21. opracowywanie i przedstawianie Radzie Ministrów oraz właściwej komisji Sejmu, w terminie do dnia 31 lipca każdego roku kalendarzowego, rocznego sprawozdania z funkcjonowania systemu zamówień publicznych, w tym w zakresie realizacji zadania, o którym mowa w pkt 6 i 7, uwzględniając w nim analizę swojej działalności;
22. przekazywanie Komisji Europejskiej, co trzy lata, sprawozdania z monitorowania funkcjonowania systemu zamówień publicznych, których wartość jest mniejsza niż progi unijne, oraz sprawozdania statystycznego dotyczącego tych zamówień;
23. przekazywanie Komisji Europejskiej, co roku, do dnia 31 marca, wyroków Krajowej Izby Odwoławczej z roku poprzedniego dotyczących odwołań w sprawie postępowań o udzielenie zamówienia, w których nie orzeczono unieważnienia umowy ze względu na ważny interes publiczny wraz z ich uzasadnieniem;
24. rozstrzygnięcie sporów interpretacyjnych między organami kontroli zamówień publicznych, na wniosek organu kontroli;
25. zatwierdzanie list kontrolnych z procesu udzielania zamówień publicznych opracowywane przez organy kontroli.
26. Nowe obowiązki Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych dotyczą wspierania zamawiających w prawidłowym przeprowadzaniu postępowania oraz wykorzystaniu odpowiednich narzędzi, jakie daje im ustawa. Wyrazem tego podejścia jest m.in. nowe zadanie polegające na upowszechnianiu wiedzy o zamówieniach publicznych, w tym w zakresie informacji analitycznych dotyczących warunków udziału w postępowaniu, opisu przedmiotu zamówienia w

podziałach na kategorie zamówień, kryteriów oceny ofert oraz uzyskanych cen za poszczególne składowe zamówień. Ponadto, wszyscy zainteresowani będą mogli uzyskać wsparcie merytoryczne w zakresie regulacji prawnych dotyczących zamówień publicznych. W tym celu Prezes Urzędu Zamówień Publicznych będzie prowadził szerszym niż dotychczas w zakresie centrum telefoniczne.

27. Dodatkowymi zadaniami dla Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych będą rozstrzygnięcie sporów interpretacyjnych między organami kontroli zamówień publicznych oraz zatwierdzanie list kontrolnych opracowywanych przez organy kontroli w przedmiocie zamówień publicznych.
28. Istotnym, z punktu widzenia potencjalnych wykonawców, nowym zadaniem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych będzie przygotowywanie, na podstawie orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej, katalogu przykładowych postanowień umownych rażąco naruszających prawa i interesy wykonawców.
29. Nowa rola Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych ma przyczynić się do zwiększenia efektywności zamówień publicznych i praktycznego wykorzystania wiedzy o zamówieniach publicznych, w tym także wysokiego poziomu wiedzy o zamówieniach publicznych wśród zamawiających.

Rozdział 2 Krajowa Izba Odwoławcza

Krajowa Izba Odwoławcza (Izba) utrzyma swoje dotychczasowe uprawnienia oraz zostanie wyposażona w nowe kompetencje związane z zamówieniami publicznymi, na etapie ich realizacji lub rozliczenia.

Oddział 1 Zadania i ustrój Krajowej Izby Odwoławczej

Projektowany art. 502 zakłada, że Izba będzie organem właściwym w trzech rodzajach spraw:

1. rozpoznawania odwołań na czynności zamawiającego, podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia, konkursie, systemie kwalifikowania wykonawców, lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, w szczególności na projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego (art. 502 ust. 1 pkt 1 projektu ustawy);
2. podejmowania uchwał zawierających opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli uprzedniej oraz kontroli doraźnej (art. 502 ust. 2 projektu ustawy);
3. rozpoznawania wniosków o rozstrzygnięcie sporu wynikającego z udzielonego, na podstawie umowy w sprawie zamówienia publicznego lub umowy ramowej, zamówienia, którego stroną jest zamawiający, jeżeli zamówienie publiczne jest finansowane z udziałem środków Unii Europejskiej lub szacunkowa wartość zamówienia została ustalona jako równa lub przekraczająca w złotych równowartość 10 mln euro dla dostaw usług lub 20 mln euro dla robót budowlanych oraz wartość przedmiotu sporu przewyższa jeden milion złotych (art. 502 ust. 1 pkt 2 projektu ustawy);

Novum stanowi powierzenie Izbie prowadzenia koncyliacji w spornych sprawach cywilnych powstałych na tle zamówień publicznych o dużej wartości. Wprowadzenie specjalnej procedury dla rozwiązania sporów ma na celu przyspieszenie zakończenia sporu, a tym samym ukończenie i rozliczenie realizacji zamówienia publicznego o najwyższych szacunkowych wartościach, tj. co najmniej 10 mln euro dla dostaw usług lub 20 mln euro dla robót budowlanych.

Obowiązkowej koncyliacji mają być poddawane przy tym spory, których wartość przekroczy 1 000 000 zł. Wskazaną wartość należy uznać za szczególnie istotną z punktu widzenia ochrony praw i interesów zarówno podmiotów publicznych, jak i wykonawców zamówień. Dla porównania, milion złotych jest wskazany w ustawie o Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej wskazany jako wartość przedmiotu sprawy, powyżej której Prezes nie może odmówić wydania opinii prawnej oraz jako wartość, która uprawnia podmioty reprezentujące Skarb Państwa do wystąpienia o opinię Prokuraturii w przedmiocie projektów umów, ugód oraz jednostronnych czynności prawnych. Wartość przedmiotu sporu oblicza się zgodnie z art. 19–25 KPC.

Sprawy o znacznej wartości przedmiotu sporu (podobnie jak sprawy wymienione w art. 17 pkt 2 i 3 KPC) są bardziej skomplikowane i że do ich rozstrzygnięcia niezbędne jest zaangażowanie osób posiadających większe doświadczenie zawodowe. Szybkości rozpoznania tego rodzaju spraw sprzyja natomiast specjalizacja osób zaangażowanych w rozwiązanie sporu oraz możliwość skoncentrowania się w tym samym czasie na mniejszej ilości spraw.

Zgodnie z art. 503 ust. 1 projektu ustawy Izba ma być podzielona na dwa wydziały: Izbę Odwoławczą (której zadaniem ma być rozpoznawanie odwołań w postępowaniu odwoławczym oraz podejmowanie uchwał zawierających opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli uprzedniej oraz kontroli doraźnej, oraz Izbę Koncyliacyjną (której zadaniem ma być rozpoznawanie wniosków w postępowaniu koncyliacyjnym). Obsługę organizacyjno-techniczną oraz księgową Izby zapewni Urząd.

Tak jak dotychczas, obsługę organizacyjno-techniczną oraz księgową Izby zapewni Urząd Zamówień Publicznych (art. 503 ust. 2 projektu ustawy).

W skład Izby nie ulegnie zmianie. W projektowanym art. 504 ust. 1 Izba może składać się, tak jak obecnie, z nie więcej niż 100 członków, powoływanych i odwoływanych przez ministra właściwego do spraw gospodarki spośród osób spełniających wymagania, wymienione poniżej, i które uzyskały najlepsze wyniki w postępowaniu kwalifikacyjnym.

Na podstawie art. 504 ust. 2 projektu ustawy, modyfikacji ulegną niektóre wymagania jakie musi spełniać członek Izby. Zgodnie z tym przepisem niezbędne będzie:

1. posiadanie obywatelstwa polskiego;
2. posiadanie wyższego wykształcenia prawniczego;

3. ukończenie aplikacji sądowej i złożenie egzaminu sędziowskiego, ukończenie aplikacji prokuratorskiej i złożenie egzaminu prokuratorskiego lub posiadanie tytułu adwokata, radcy prawnego lub notariusza;
4. wyróżnianie się wiedzą z zakresu zamówień publicznych i posiadanie minimum pięcioletniego doświadczenia zawodowego w tym zakresie;
5. posiadanie pełnej zdolności do czynności prawnych;
6. korzystanie z pełni praw publicznych;
7. posiadanie nieposzlakowanej opinii;
8. brak prawomocnego skazania za przestępstwo umyślne lub umyślne przestępstwo skarbowe;
9. ukończenie 29 lat;
10. posiadanie poświadczenia bezpieczeństwa upoważniającego do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „poufne” lub wyższej, lub złożenie oświadczenia o wyrażeniu zgody na przeprowadzenie postępowania sprawdzającego, o którym mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1 lub 2 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych, w zależności od klauzuli nadanej informacjom, o dostęp do których ubiega się członek Izby, lub funkcji, którą ma pełnić.

Zgodnie z art. 504 ust. 3 projektu ustawy, przed podjęciem obowiązków członek Izby jest obowiązany złożyć przed ministrem właściwym do spraw gospodarki ślubowanie. Złożenie ślubowania członek Izby potwierdza własnoręcznym podpisem.

Ważnym uprawnieniem członka Izby w zakresie wykonywania czynności określonych ustawą jest korzystanie z ochrony prawnej przysługującej funkcjonariuszowi publicznemu, które gwarantuje art. 505 ust. 1. Istotne na jest także gwarancja niezawisłości oraz związania wyłącznie przepisami obowiązującego prawa członka Izby przy rozpoznawaniu wniosku w postępowaniu concyliacyjnym (art. 505 ust. 2 projektu ustawy). Członków Izby, na podstawie art. 506 ust. 1 i 2 projektu ustawy, obowiązuje szereg zakazów związanych z podejmowaniem dodatkowej aktywności zawodowej.

Członkostwa w Izbie nie można łączyć z mandatem posła lub senatora, radnego, wójta (burmistrza, prezydenta miasta) oraz z członkostwem w zarządzie powiatu lub województwa, członkostwem w kolegium regionalnej izby obrachunkowej oraz samorządowym kolegium odwoławczym, a także przynależnością do partii politycznej lub prowadzeniem działalności politycznej. Członek Izby nie może również:

1. bez zgody Prezesa Izby, podejmować dodatkowych zajęć zarobkowych, z wyjątkiem zatrudnienia na stanowisku dydaktycznym, naukowo-dydaktycznym lub naukowym, w łącznym wymiarze nieprzekraczającym pełnego wymiaru czasu pracy pracowników zatrudnionych na tych stanowiskach;
2. prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności;
3. być członkiem zarządu, rady nadzorczej lub komisji rewizyjnej ani pełnomocnikiem spółek handlowych;

4. być członkiem zarządu fundacji prowadzącej działalność gospodarczą;
5. posiadać w spółkach handlowych więcej niż 10% akcji lub udziały przedstawiające więcej niż 10% kapitału zakładowego - w każdej z tych spółek.

Wszelkie zajęcia dodatkowe podejmowane przez członka Izby nie mogą być sprzeczne z pełnieniem obowiązków członka Izby oraz nie mogą osłabiać zaufania do jego bezstronności lub godzić w powagę pełnionej funkcji (art. 506 ust. 3 projektu ustawy).

W celu zapewnienie przejrzystości oraz sprawdzenia zachowania ustawowych wymogów do pełnienia funkcji, członek Izby co roku, do dnia 31 marca, oświadczenie:

1. czy toczą się przeciwko niemu postępowania karne, wraz z informacją dotyczącą przedmiotu postępowania;
2. o stanie majątkowym według stanu na dzień 31 grudnia roku poprzedniego, stosując odpowiednio formularz, którego wzór jest określony w przepisach o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Oświadczenie składa się Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych.

Członków Izby wyłania się w drodze postępowania kwalifikacyjnego prowadzonego na takich samych jak dotychczas zasadach (art. 507 projektu ustawy).

Szczegółowe reguły postępowania kwalifikacyjnego określi rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów (art. 507 ust. 8 projektu ustawy). W rozporządzeniu tym uregulowane zostaną tryb i sposób przeprowadzania postępowania kwalifikacyjnego oraz uzupełniającego postępowania kwalifikacyjnego, dokumenty dołączane do zgłoszenia na członka Izby, zakres zagadnień, w oparciu o które przeprowadzane jest postępowanie kwalifikacyjne oraz liczba osób wchodzących w skład komisji kwalifikacyjnej, tryb i sposób jej powoływania, szczegółowe wymagania wobec komisji kwalifikacyjnej członków oraz organizację jej pracy. Wydając rozporządzenie należy uwzględnić potrzebą zapewnienia prawidłowego i sprawnego przeprowadzenia postępowania kwalifikacyjnego oraz potrzebą zapewnienia efektywnej i bezstronnej pracy komisji kwalifikacyjnej, a także mając na względzie potrzebę obiektywnego sprawdzenia teoretycznego i praktycznego przygotowania kandydatów na członka Izby, które będzie zapewniało prawidłowe i sprawne przeprowadzanie postępowań odwoławczych i postępowań koncyliacyjnych, oraz biorąc pod uwagę okoliczność, że potwierdzeniem spełniania warunków, dla pełnienia funkcji Członka Izby, mogą być dokumenty zawierające informacje podlegające ochronie danych osobowych, w szczególności informacja z Krajowego Rejestru Karnego.

Przesłanki wygaśnięcia członkostwa w Izbie zostaną określone tak jak dotychczas. Członkostwo wygaśnie z powodu śmierci albo odwołania (art. 508 ust. 1 projektu ustawy).

Minister właściwy do spraw gospodarki, zgodnie z art. 508 ust. 2 projektu ustawy, ma obowiązek odwołać członka Izby w przypadku:

1. utraty obywatelstwa polskiego;
2. utraty albo ograniczenia zdolności do czynności prawnych;
3. utraty praw publicznych;

4. utraty autorytetu dającego rękojmię prawidłowego wykonywania obowiązków członka Izby;
5. prawomocnego skazania za przestępstwo umyślne lub umyślne przestępstwo skarbowe;
6. upływu 6 miesięcy zawieszenia, w przypadku postępowania karnego prowadzonego przeciwko Członkowi Izby;
7. orzeczenia kary dyscyplinarnej wykluczenia ze składu Izby;
8. niezłożenia w terminie jednego z oświadczeń, czy toczą się przeciwko niemu postępowania karne, wraz z informacją dotyczącą przedmiotu postępowania lub o stanie majątkowym według stanu na dzień 31 grudnia roku poprzedniego, stosując odpowiednio formularz, którego wzór jest określony w przepisach o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne – w terminie do 31 marca każdego roku;
9. odmowy wydania albo cofnięcia mu poświadczenia bezpieczeństwa, o którym mowa w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych;
10. odmowy złożenia ślubowania;
11. nieobjęcia stanowiska w terminie określonym w akcie powołania;
12. złożenia przez członka Izby wniosku o odwołanie.

Przesłanki odwołania są zatem ściśle powiązane z warunkami i wymogami formalnymi jakie musi spełnić członek Izby.

W przypadku odwołania Członka Izby skład Izby, w miejsce członka Izby odwołanego z powodu odmowy złożenia ślubowania, nieobjęcia stanowiska w terminie określonym w akcie powołania lub złożenia przez członka Izby wniosku o odwołanie można powołać kolejną osobę, która uzyskała minimalną liczbę punktów, a nie została powołana w skład Izby w wyniku postępowania kwalifikacyjnego albo uzupełniającego postępowania kwalifikacyjnego, o ile postępowanie to zakończyło się nie wcześniej niż na rok przed dniem odwołania (art. 508 ust. 3 projektu ustawy).

Organy Izby nie ulegną zmianie. Zgodnie z art. 509 ust. 1 projektu ustawy będą nimi Prezes Izby oraz zgromadzenie ogólne Izby, które tworzą członkowie Izby.

Prezes Izby kieruje pracami Izby a do jego podstawowych obowiązków należy reprezentowanie Izby na zewnątrz, przewodniczenie zgromadzeniu ogólnemu Izby, ustalanie terminów posiedzeń składów orzekających, a także zarządzanie łącznego rozpoznania odwołań oraz ustalanie terminów posiedzeń składów koncyliacyjnych, wyznaczanie składu orzekającego do rozpoznania odwołania, w tym jego przewodniczącego, oraz składu koncyliacyjnego, w tym jego przewodniczącego, dokonywanie analizy projektów ugód i ugód zawartych przed Izbą Koncyliacyjną, czuwanie nad sprawnością pracy Izby, dokonywanie analizy orzecznictwa Izby, sądów, Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej oraz Trybunału Konstytucyjnego, dotyczącego zamówień publicznych, składanie Prezesowi Urzędu, po przyjęciu przez zgromadzenie ogólne Izby, rocznej informacji o działaniu Izby, uwzględniającej problemy wynikające z orzecznictwa (art. 509 ust. 2 projektu ustawy). Nowe zadania Prezesa będą dotyczyły zatem zadań związanych z wprowadzeniem postępowania koncyliacyjnego.

Prezes Izby będzie wykonywał swoje zadania przy pomocy dwóch wiceprezesów Izby, przy czym wiceprezes Izby, wskazany przez Prezesa Izby, będzie zastępował Prezesa Izby (art. 509 ust. 3 projektu ustawy).

Zasady powoływania oraz odwoływania Prezesa Izby i wiceprezesów Izby zostaną określone tak samo jak obecnie. Powołanie przez ministra właściwego do spraw gospodarki nastąpi na wniosek Prezesa Urzędu. Kadencja będzie wynosić trzy lata. Prezes Izby i wiceprezesi Izby są powoływani spośród członków Izby muszą posiadać poświadczenie bezpieczeństwa upoważniające do dostępu do informacji niejawnych o klauzuli „ściśle tajne” lub złożyć oświadczenie o wyrażeniu zgody na przeprowadzenie postępowania sprawdzającego, o którym mowa w art. 22 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (art. 510 projektu ustawy). Odmowa wydania albo cofnięcie poświadczenie bezpieczeństwa, o którym mowa w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych będzie skutkować odwołaniem odpowiednio Prezesa lub wiceprezesów Izby.

Zadaniami drugiego z organów Izby – zgromadzenia ogólnego Izby będą przygotowywanie i przyjmowanie rocznej informacji o działalności Izby, uwzględniającej problemy wynikające z orzecznictwa, wyznaczanie składu sądu dyscyplinarnego, rozpatrywanie odwołania od orzeczenia sądu dyscyplinarnego oraz rozpatrywanie albo opiniowanie innych spraw przedłożonych przez Prezesa Izby lub zgłoszonych przez członków zgromadzenia ogólnego Izby (art. 509 ust. 4 projektu ustawy).

W celu zapewnienia wypełniania przez zgromadzenie ogólne Izby ustawowych zadań zgromadzenie będzie zwoływane co najmniej dwa razy w roku, a także na pisemny wniosek co najmniej połowy członków Izby albo przewodniczącego sądu dyscyplinarnego, w terminie 14 dni od dnia jego złożenia (art. 511 ust. 1 projektu ustawy).

Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje Prezesa Izby w przypadku, gdy odmówiono mu wydania albo cofnięto mu poświadczenie bezpieczeństwa, o którym mowa w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych. Przepis, o którym mowa w zdaniu pierwszym, stosuje się do wiceprezesów Izby.

Stanowska zgromadzenia ogólnego Izby będą wyrażane w formie uchwał, zapadających większością głosów w obecności co najmniej połowy składu Izby (art. 511 ust. 2 projektu ustawy). W przypadku równej liczby głosów rozstrzygnie głos Prezesa Izby.

Szczegółowe procedury zostaną określone w wewnętrznym regulaminie organizacji pracy Izby, w drodze zarządzenia, przez Prezesa Izby. Prezes Izby określi także zadania wiceprezesów Izby. Wewnętrzny regulamin powinien uwzględniać potrzebę zapewnienia sprawnego i rzetelnego wykonywania zadań powierzonych Izbie, w tym zadań powierzonych Izbie Odwoławczej oraz Izbie Konciliacyjnej (art. 512 projektu ustawy).

Tak jak dotychczas nawiązanie stosunku pracy z członkiem Izby następuje na podstawie powołania, w terminie określonym w akcie powołania. W sprawach nieuregulowanych w ustawie, dotyczących stosunku pracy członka Izby, odpowiednio stosuje się przepisy ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy.

Zmianie ulegnie jednak podmiot odpowiedzialny za wykonywanie czynności w sprawach z zakresu prawa pracy dotyczące członka Izby. Dotychczas był to Prezes Urzędu Zamówień Publicznych. Niemniej, w celu zapewnienia lepszej organizacji w zakresie spraw pracowniczych, zadania te, zgodnie z art. 513 projektu ustawy zdanie drugie, zostaną powierzone Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej.

Zasady wynagradzania członków Izby nie zmienią się.

Podstawę ustalenia wynagrodzenia zasadniczego Prezesa Izby, wiceprezesów Izby oraz pozostałych członków Izby stanowi wielokrotność kwoty bazowej ustalonej w ustawie budżetowej na dany rok, na podstawie art. 9 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 grudnia 1999 r. o kształtowaniu wynagrodzeń w państwowej sferze budżetowej oraz o zmianie niektórych ustaw (Dz. U. z 2018 r. poz. 373, 730 i 912) dla pracowników państwowej sfery budżetowej, o których mowa w art. 5 pkt 1 lit. a tej ustawy (art. 514 ust. 1 projektu ustawy).

Członkowi Izby przysługuje dodatek za wieloletnią pracę wynoszący, począwszy od szóstego roku pracy, 5% miesięcznego wynagrodzenia zasadniczego i wzrastający po każdym roku pracy o 1%, aż do osiągnięcia 20% miesięcznego wynagrodzenia zasadniczego (art. 514 ust. 2 projektu ustawy).

Członkowi Izby, na podstawie art. 514 ust. 3 projektu ustawy, przysługuje nagroda jubileuszowa w wysokości:

1. 75% wynagrodzenia miesięcznego - po 20 latach pracy;
2. 100% wynagrodzenia miesięcznego - po 25 latach pracy;
3. 150% wynagrodzenia miesięcznego - po 30 latach pracy;
4. 200% wynagrodzenia miesięcznego - po 35 latach pracy;
5. 300% wynagrodzenia miesięcznego - po 40 latach pracy;
6. 350% wynagrodzenia miesięcznego - po 45 latach pracy.

Do okresu pracy uprawniającego do nagrody jubileuszowej wlicza się wszystkie poprzednie zakończone okresy zatrudnienia oraz inne okresy, jeżeli z mocy odrębnych przepisów podlegają one wliczeniu do okresu pracy, od którego zależą uprawnienia pracownicze. Do obliczania i wypłacania nagrody jubileuszowej stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące nagród jubileuszowych, o których mowa w przepisach o pracownikach urzędów państwowych (art. 514 ust. 4 projektu ustawy).

Wielokrotność kwoty bazowej określa Prezes Rady Ministrów, w drodze rozporządzenia. Wielokrotność nie może być mniejsza niż 4,5 (art. 514 ust 5 projektu ustawy).

Zasady podlegania odpowiedzialności dyscyplinarnej za naruszenie swoich obowiązków i uchybienie godności zawodowej nie ulegną zmianie i zostaną określone w art. 515 projektu ustawy, przy czym minister właściwy do spraw gospodarki, na podstawie art. 516 projektu ustawy, zawiesza członka Izby w jego prawach i obowiązkach w przypadku przedstawienia mu zarzutu popełnienia umyślnego przestępstwa lub umyślnego przestępstwa skarbowego. Okres zawieszenia trwa do czasu zakończenia postępowania karnego, nie dłużej jednak niż przez 6 miesięcy. W okresie zawieszenia członek Izby zachowuje prawo do połowy wynagrodzenia.

Oddział 2 Zasady działania Krajowej Izby Odwoławczej

Zasadą dla Izby Odwoławczej będzie rozpoznawanie odwołań w składzie trzyosobowym – w przypadku zamówień równych lub większych niż progi unijne, a w składzie jednoosobowym – w przypadku zamówień mniejszych niż progi unijne (art. 517 ust. 1 projektu ustawy). W składzie trzyosobowym będą podejmowane uchwały zawierające opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli doraźnej albo kontroli uprzedniej (art. 517 ust. 3 projektu ustawy).

Prezes Izby będzie uprawniony do zarządzenia rozpoznania odwołania w składzie jednoosobowym, w przypadku zamówień równych lub większych niż progi unijne, albo trzyosobowym, w przypadku zamówień mniejszych niż progi unijne, jeżeli uzna to za wskazane ze względu na stopień zawiłości sprawy (art. 517 ust. 2 projektu ustawy). Liczebność składu orzekającego będzie zatem zależna przede wszystkim od trudności sprawy.

Izba Koncyliacyjna będzie co do zasady rozpoznawać wnioski o przeprowadzenie postępowania koncyliacyjnego w składzie trzyosobowym, chyba że ustawa stanowi inaczej (art. 518 ust. 1 projektu ustawy). Jeżeli sprawa nie będzie zawiła lub nie będzie miała precedensowego charakteru, Prezes Izby będzie mógł zarządzić rozpoznanie wniosku o przeprowadzenie postępowania koncyliacyjnego w składzie jednoosobowym (art. 518 ust. 2 projektu ustawy). Takie rozwiązanie pozwoli na szybkie i sprawne załatwienie spraw przez Izbę Koncyliacyjną.

Przydzielanie spraw i wyznaczanie składów orzekających oraz składów koncyliacyjnych będzie obowiązkiem Prezesa Izby (art. 519 ust. 1 projektu ustawy).

Sprawy będą przydzielane z alfabetycznej listy odpowiednio członków Izby orzekających w Izbie Odwoławczej, według kolejności wpływu odwołań, jawnej dla stron postępowania odwoławczego, lub członków Izby rozpoznających wnioski o przeprowadzenie postępowania koncyliacyjnego w Izbie Koncyliacyjnej, według kolejności wpływu wniosków, jawnej dla stron postępowania koncyliacyjnego (art. 519 ust. 2 projektu ustawy).

Odstępstwo od kolejności alfabetycznej będzie dopuszczalne z powodu choroby członka Izby lub z innej ważnej przyczyny, co należy zaznaczyć w zarządzeniu o wyznaczeniu posiedzenia odpowiednio składu orzekającego albo składu koncyliacyjnego. Także zmiana wyznaczonego składu orzekającego oraz składu koncyliacyjnego będzie mogła nastąpić z takich samych przyczyn jak dla odstępstwa od zasady członków na podstawie alfabetycznej listy (art. 519 ust. 3 i 4 projektu ustawy).

O okolicznościach uzasadniających odstępstwo od wyznaczenia członka składu na podstawie alfabetycznej listy, członek składu orzekającego oraz członek składu koncyliacyjnego zawiadamia pisemnie Prezesa Izby (art. 519 ust. 4 projektu ustawy).

Prezes Izby wyznaczają skład orzekający albo koncyliacyjny będzie wskazywał, spośród wyznaczonych członków składu, przewodniczącego składu (art. 520 projektu ustawy).

Obiektywizm działania Izby ma zapewnić instytucja wyłączenia członka Izby. Członek składu orzekającego lub strona jest zobligowana do powiadomienia Prezesa Izby

o okolicznościach uzasadniających wyłączenie wyznaczonego członka, w szczególności gdy zachodzą okoliczności faktyczne lub prawne, które mogą budzić uzasadnione wątpliwości co do jego bezstronności (art. 521 ust. 1-3 projektu ustawy). O wyłączeniu członka składu orzekającego albo odmowie jego wyłączenia będzie rozstrzygać Prezes Izby w drodze postanowienia, na które nie przysługuje zażalenie. Jeżeli okoliczności związane z bezstronnością dotyczą Prezesa Izby, o jego wyłączeniu albo odmowie wyłączenia rozstrzyga minister właściwy do spraw gospodarki. W takich przypadkach Prezes Izby wyznacza do składu orzekającego innego członka Izby według kolejności z alfabetycznej listy członków Izby orzekających w Izbie Odwoławczej. Takie same reguły odnoszą się do członka składu koncyliacyjnego (art. 521 ust. 4 projektu ustawy).

Rozdział 3 Komitet do spraw Kontroli w Zamówieniach Publicznych

Urzeczywistnieniem zasady współdziałania organów kontroli w nowym prawie zamówień publicznych jest powołanie Komitetu ds. kontroli w zamówieniach publicznych, czyli forum współpracy wszystkich instytucji kontrolujących zamówienia, zarówno związanych z krajowymi środkami jak i pochodzącymi z UE. Zadania komitetu opisują art. 522 oraz art. 523 projektu ustawy.

Komitet działać będzie przy ministrze właściwym do spraw gospodarki, ale nie będzie organem od niego zależnym (art. 522 ust.1 projektu ustawy). Będzie formułował własne wnioski, oparte na dyskusji wszystkich organów kontroli (art. 524 projektu ustawy), tj.:

1. przedstawicieli instytucji systemu zamówień publicznych (Prezes UZP, KIO, UOKIK),
2. przedstawicieli głównych instytucji kontrolnych państwa (NIK, RIO),
3. przedstawicieli instytucji systemu wdrażania funduszy unijnych.

Komitet będzie podejmował rozstrzygnięcia w formie uchwał podejmowanych większością 2/3 głosów w obecności co najmniej połowy wyznaczonych członków (art. 526 ust. 1 i 2 projektu ustawy). Uchwały będą podejmowane na posiedzeniach z możliwością głosowania ich w trybie obiegowym. Decydujący głos w przypadku równej liczby głosów przypadałby przewodniczącemu komitetu wyznaczanemu przez ministra właściwego do spraw gospodarki spośród pracowników urzędu obsługującego tego ministra. Przewodniczący będzie miał również prawo tworzenia zespołów roboczych do poszczególnych spraw. Będzie zobowiązany do przedkładania ministrowi właściwemu do spraw gospodarki informacji z działalności komitetu za każdy rok.

Minister właściwy do spraw gospodarki określi w drodze zarządzenia szczegółowy regulamin pracy Komitetu (art. 527 projektu ustawy).

Zadania Komitetu i jego działania nie mają na celu ograniczać kompetencji poszczególnych instytucji, ale stworzyć pole do wymiany doświadczeń, współpracy, wskazywania na problemy poszczególnych instytucji, z wykorzystaniem również wiedzy zgromadzonej przez każdą z nich. Zadania Komitetu będą polegały na:

1. monitorowaniu i analizie działalności organów kontroli,
2. organizowaniu współpracy organów kontroli w zakresie prowadzonych kontroli,

3. dokonywaniu analizy przypadków, w których działania organów kontroli ujawniły nieprawidłowości w przestrzeganiu przepisów o zamówieniach publicznych, a także rozbieżności w stosowaniu lub rozumieniu tych przepisów, oraz przygotowywanie wniosków z tej analizy,
4. proponowaniu działań, w tym działań zapobiegawczych, odpowiadających wnioskowi z w. analizy,
5. występowaniu do Prezesa UZP o przeprowadzanie szkolenia dla instytucji kontrolnych, wydanie opinii lub podjęcie innych działań zmierzających do zapewnienia prawidłowego i jednolitego rozumienia przepisów o zamówieniach publicznych,
6. proponowaniu rozwiązań w zakresie zmian w systemie kontroli zamówień publicznych, w tym w polityce zakupowej państwa,
7. proponowaniu na wniosek jednego z organów treści stanowiska w zakresie zastrzeżeń zgłaszanych przez Komisję Europejską w odniesieniu do stosowania przepisów o zamówieniach publicznych,
8. propagowaniu dobrych praktyk w zakresie standardów kontroli zamówień publicznych, współpraca w sprawach związanych z rozwojem systemu kontroli zamówień publicznych z innymi państwami, organizacjami oraz instytucjami międzynarodowymi i zagranicznymi.

Rozdział 4 Rada Zamówień Publicznych

Rada Zamówień Publicznych składa się z 10 do 15 członków powoływanych przez ministra właściwego do spraw gospodarki (art. 531 projektu ustawy). Rada, tak jak dotychczas, pozostanie kolegiальnym organem opiniodawczo-doradczym Prezesa Urzędu. Obsługę prac Rady zapewnia Urząd. Koszty obsługi Rady są pokrywane z budżetu państwa z części, której dysponentem jest Prezes Urzędu.

Do zadań Rada należy (art. 530 ust. 2 projektu ustawy):

1. wyrażanie opinii w szczególnie istotnych sprawach systemu zamówień publicznych, przedstawionych jej przez Prezesa Urzędu, w szczególności opiniowanie projektów aktów normatywnych dotyczących zamówień publicznych oraz rocznego sprawozdania Prezesa Urzędu o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych;
2. ustalanie zasad etyki zawodowej osób wykonujących określone w ustawie zadania w systemie zamówień publicznych;
3. wykonywanie innych zadań zleconych przez Prezesa Urzędu.

Rada może mieć zatem wpływ na funkcjonowanie i praktyczne zastosowanie przepisów o zamówieniach publicznych i upowszechnianie pożądanego zachowań wśród zamawiających. Problematyka prac Rady powinna koncentrować się na znaczących zagadnieniach i praktycznych trudnościach z jakimi muszą zmierzyć się zamawiający i wykonawcy. Rolą Rady nie jest analizowanie i rozwiązywanie indywidualnych spraw zamawiających i wykonawców. Opinie Rady nie mają wiążącego charakteru dla Prezesa Urzędu.

Kandydatów na członków Rady mogą zgłosić (art. 531 ust. 2 projektu ustawy):

1. Prezes Urzędu;
2. inne organy administracji rządowej;
3. Komisja Wspólna Rządu i Samorządu Terytorialnego;
4. Rada Dialogu Społecznego.

Zapewnia to możliwość reprezentacji przedstawicieli zarówno zamawiających i wykonawców.

Zgodnie z art. 531 ust. 3, członkiem Rady może być osoba, która:

1. posiada obywatelstwo polskie;
2. korzysta z pełni praw publicznych;
3. nie była karana za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia, przestępstwo przekupstwa lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowej;
4. posiada wiedzę i autorytet dające rękojmię prawidłowej realizacji zadań Rady.

Pracami Rady kieruje przewodniczący, powoływany przez ministra właściwego do spraw gospodarki Rada wybiera wiceprzewodniczącego Rady ze swojego grona. Regulamin pracy Rady określa Prezes Urzędu, w drodze zarządzenia (art. 531 ust. 6 projektu ustawy).

Udział w pracach Rady jest odpłatny. Wysokość wynagrodzenia przewodniczącego, wiceprzewodniczącego i pozostałych członków Rady określa rozporządzenie ministra właściwego do spraw gospodarki (art. 533 ust. 3 projektu ustawy).

Członkostwo w Radzie nie jest bezterminowe i wygasa w przypadku odwołania Prezesa Urzędu (art. 532 ust. 1 projektu ustawy). Wówczas także Rada ulega rozwiązaniu. Członkostwo w Radzie wygasa ponadto w przypadku śmierci członka Rady, jego odwołania albo rezygnacji.

Minister właściwy do spraw gospodarki odwołuje członka Rady, gdy przestał on odpowiadać jednemu z warunków ustawowych warunków, a na wniosek Prezesa Urzędu w razie:

1. niewykonywania obowiązków członka Rady;
2. utraty autorytetu dającego rękojmię prawidłowej realizacji zadań Rady;
3. utraty zdolności do pełnienia obowiązków na skutek długotrwałej choroby, trwającej co najmniej 6 miesięcy.

DZIAŁ IX Środki ochrony prawnej

Standardy ochrony prawnej w zamówieniach publicznych wyznacza dyrektywa Rady nr 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (Dz. Urz. L 395 z 30.12.1989, str. 33, z późn. zm.).

Ostatnie zasadnicze zmiany w regulacjach dotyczących środków ochrony prawnej wprowadzono ustawą z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1778.). Zmiany te wynikały z konieczności implementacji dyrektywy odwoławczej Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2007/66/WE z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającej dyrektywy Rady nr 89/665/EWG i nr 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie zamówień publicznych.

Aktualnie obowiązujące rozwiązania instytucjonalne i procesowe przyjęte w zakresie środków ochrony prawnej w polskim systemie zamówień publicznych zapewniają oczekiwaną przez regulacje unijne szybkość i efektywność. W praktyce dostrzegalne są jednak potrzeby zmian niektórych instytucji prawnych w celu zwiększenia gwarancji ochrony interesów przedsiębiorców.

Rozdział 1 Przepisy wspólne

Środki ochrony prawnej, na podstawie art. 534 projektu ustawy, będą przysługiwały tak jak dotychczas wykonawcy, uczestnikowi konkursu oraz innemu podmiotowi, który ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia lub nagrody w konkursie oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego ustawy.

Legitymacja do wniesienia środka ochrony prawnej służy tylko takiemu uczestnikowi postępowania, który wykaże interes w uzyskaniu zamówienia. odwołujący musi dowieść, że posiada obiektywną, tj. wynikającą z rzeczywistej utraty możliwości uzyskania zamówienia, lub ubiegania się o udzielenie zamówienia, potrzebę uzyskania określonego rozstrzygnięcia. Ponadto norma prawna wskazuje na interes w uzyskaniu danego zamówienia, a zatem interes ten dotyczyć musi tego konkretnego postępowania, w którym środek ochrony prawnej jest stosowany. Wnoszący odwołanie, nie może powoływać się zatem na interes hipotetyczny, odnoszący się do innego zamówienia przewidywanego w przyszłości. Tym samym, brak konieczności oparcia się na normie prawa materialnego nie oznacza dowolności w ocenie, czy wnoszący środek ochrony prawnej jest do tego legitymowany.

Odwołujący musi także wykazać, że poniósł lub może ponieść szkodę. Ustawa nie konkretyzuje, czy chodzi wyłącznie o stratę (szkodę majątkową), czy także o krzywdę (szkodę niemajątkową). Zasadniczo niewątpliwie szkoda będzie rozumiana jako strata, jako że utrata możliwości uzyskania zamówienia ma głównie charakter ekonomiczny.

Ponadto szkoda musi być wynikiem naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy. Oznacza to, że wykazywana przez odwołującego szkoda musi pozostawać w adekwatnym związku przyczynowym z naruszeniem przez zamawiającego przepisów ustawy. Odwołujący musi więc wykazać, że zamawiający dokonał albo zaniechał dokonania określonej czynności wbrew przepisom ustawy, czego normalnym następstwem w okolicznościach danej sprawy jest poniesienie lub możliwość poniesienia szkody przez wnoszącego odwołanie.

Posiadanie legitymacji czynnej przez odwołującego podlega badaniu przez Izbę lub sąd w celu ustalenia dopuszczalności wniesienia odwołania. Stwierdzenie braku legitymacji do wniesienia środków ochrony prawnej prowadzi do oddalenia odwołania.

Uczestnikiem postępowania odwoławczego oprócz stron staje się także wykonawca, który przystępując do tego postępowania wykaże, iż posiada interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść jednej ze stron. Zgłoszenie przystąpienia zawierać musi wskazanie strony, po której wykonawca przystępuje oraz interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść tej strony. Wykonawca, który nie wykaże interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje nie staje się uczestnikiem postępowania odwoławczego. W tym względzie zamawiającemu oraz odwołującemu przysługuje prawo do zgłoszenia opozycji przeciwko przystąpieniu wykonawcy do postępowania odwoławczego. Zamawiający lub odwołujący zgłaszający opozycję wykazują, iż przystępujący nie ma interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił. Jeżeli zgłaszający opozycję uprawdopodobni, że wykonawca przystępujący nie ma interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił, Izba uwzględni opozycję; wówczas wykonawca zgłaszający przystąpienie nie staje się uczestnikiem postępowania odwoławczego. W przeciwnym wypadku Izba oddala opozycję, a zgłoszenie przystąpienia skutkuje uzyskaniem statusu uczestnika postępowania odwoławczego.

Środki ochrony prawnej wobec ogłoszenia wszczynającego postępowanie lub konkurs oraz dokumentów zamówienia przysługują również wybranym organizacjom wpisanym na listę Prezesa Urzędu. Nowe uprawnienie w zakresie wnoszenia środków ochrony prawnej, jak w przypadku organizacji, zyska natomiast Rzecznik Małych i Średnich Przedsiębiorców. Ma to m.in. na celu ułatwienie małym i średnim przedsiębiorcom korzystanie ze środków ochrony prawnej, w sytuacji kiedy z perspektywy przedsiębiorcy zainteresowanego udziałem w procedurze udzielenia zamówienia nie jest uzasadnione ujawnianie się zamawiającemu. Powyższe tym samym przyczyni się do zwiększenia konkurencyjności postępowań o zamówienie publiczne.

Rozdział 2 Postępowanie odwoławcze

Zmiany wprowadzane w postępowaniu odwoławczym mają na celu usprawnienie przebiegu postępowania oraz zwiększenie efektywności rozstrzygnięć Izby. Do ustawy zostaną także przeniesione niektóre rozwiązania uregulowane obecnie w rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2018 r. poz. 1092 i 1992).

Oddział 1 Przepisy ogólne

Do reguł ogólnych postępowania odwoławczego zostanie wprowadzona norma zobowiązująca pełnomocnika, przy pierwszej czynności przed Prezesem Izby lub przed Izbą, do dołączenia do akt sprawy pełnomocnictwa z podpisem mocodawcy lub uwierzytelnionym odpisem pełnomocnictwa wraz z odpisem dla stron i uczestników postępowania. Adwokat i radca prawny będą mogli sami uwierzytelnić odpis udzielonego im pełnomocnictwa oraz odpisy innych dokumentów wykazujących ich umocowanie (art. 535 projektu ustawy). Rozwiązanie to jest analogiczne jak w innych procedurach przed sądami i organami.

Pisma składane w toku postępowania odwoławczego przez strony oraz uczestników postępowania odwoławczego będą wnoszone z odpisami dla stron oraz uczestników postępowania odwoławczego (art. 536 projektu ustawy).

Wszystkie dokumenty powinny być przedkładane w języku polskim. Dokumenty sporządzone w innym języku obcym należy tłumaczyć na język polski. W uzasadnionych przypadkach Izba będzie mogła zażądać przedstawienia tłumaczenia dokumentu na język polski poświadczonego przez tłumacza przysięgłego (art. 537 projektu ustawy).

Pisma będą mogły być składane za pośrednictwem operatora pocztowego, osobiście, za pośrednictwem posłańca albo przy użyciu środków komunikacji elektronicznej za pośrednictwem ePUAP (art. 538, art. 543 ust. 3, art. 554 ust. 3 projektu ustawy).

Wnoszenie pism będzie możliwe na kilka sposobów: w postaci papierowej opatrzonej własnoręcznym podpisem lub w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo podpisem zaufanym.

W przypadku gdy termin do wykonania czynności w toku postępowania przypadnie na sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, termin upłynie dnia następnego po dniu lub dniach wolnych od pracy (art. 539 projektu ustawy).

Członkowie Izby, podobnie jak obecnie, będą obowiązani zachować poufność informacji niejawnych lub innych informacji zawartych w dokumentach przekazanych przez strony i uczestników postępowania oraz przystępujących do postępowania odwoławczego i działają w postępowaniu odwoławczym zgodnie z interesami w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa. (art. 540 projektu ustawy)

Utrzymana zostanie także reguła odsyłająca do odpowiedniego stosowania do postępowania odwoławczego przepisów ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 1360, z późn. zm.) o sądzie polubownym (arbitrażowym), o ile ustawa nie stanowi inaczej (art. 541 projektu ustawy).

Oddział 2 Odwołanie

Przedmiotem odwołania, zgodnie z art. 542 projektu ustawy, będzie mogła być niezgodna z przepisami ustawy czynność zamawiającego podjęta w postępowaniu o udzielenie zamówienia, konkursie, systemie kwalifikowania wykonawców lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, w szczególności na projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Odwołanie nie przysługuje natomiast na działania jak i zaniechania zamawiającego podejmowane poza postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego. Przedmiotem odwołania nie może być np. zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stosownie bowiem do definicji postępowania o udzielenie zamówienia zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego jest skutkiem przeprowadzonego postępowania.

Odwołanie przysługuje tylko od dokonania czynności lub zaniechania dokonania czynności wbrew przepisom ustawy – Prawo zamówień publicznych. Omawiany środek ochrony prawnej nie przysługuje, jeżeli wykonawca czy uczestnik konkursu opiera odwołanie jedynie na naruszeniu przepisów innych niż ustawa – Prawo zamówień publicznych lub akty wykonawcze wydane na jej podstawie. Powyższe wiąże się z kognicją Izby i sądu okręgowego rozpatrującego skargę na orzeczenie Izby, która ograniczona jest do spraw wskazanych w ustawie.

Wobec czynności wykluczenia wykonawcy lub odrzucenia oferty uprawnionym do wniesienia odwołania jest ten wykonawca, którego czynność dotyczy, a nie każdy wykonawca uczestniczący w postępowaniu.

Odwołanie można także wnieść w przypadku niezgodnego z ustawą ustalenia przez zamawiającego opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Terminy wnoszenia odwołania zostaną uregulowane, analogicznie do aktualnie obowiązujących regulacji. W związku z tym odwołanie będzie wnoszone:

1. w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne, w terminie 10 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej albo 15 dni od dnia wysłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana w sposób inny niż określony w pierwszym przypadku;
2. w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne, w terminie: 5 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej albo 10 dni od dnia wysłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana w sposób inny niż określony pierwszym przypadku (art. 544 ust. 1 projektu ustawy).

Odwołanie, które przedmiotem będzie treść ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub treść dokumentów zamówienia, będzie wnoszone w terminie:

1. 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne;
2. 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne (art. 544 ust. 2 projektu ustawy).

W przypadkach innych odwołanie będzie wnoszone w terminie:

1. 10 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne;
2. 5 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne (art. 544 ust. 3 projektu ustawy).

W przypadku gdy zamawiający nie opublikował ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy lub mimo takiego obowiązku nie przesłał wykonawcy zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty lub nie zaprosił wykonawcy do złożenia oferty w ramach dynamicznego systemu zakupów lub umowy ramowej, odwołanie będzie wnoszone nie później niż w terminie:

1. 15 dni od dnia zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo 30 dni od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, a w przypadku udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki - ogłoszenia o udzieleniu zamówienia z uzasadnieniem;
2. 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy, jeżeli zamawiający nie opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, albo opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, które nie zawiera uzasadnienia udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki;
3. 1 miesiąca od dnia zawarcia umowy, jeżeli zamawiający nie zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, albo zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o udzieleniu zamówienia, które nie zawiera uzasadnienia udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia albo zamówienia z wolnej ręki.

Do ustawy zostanie wprowadzony przepis określający, co powinno zawierać odwołanie (art. 545 ust. 1 pkt 1-8 projektu ustawy). W odwołaniu powinno zostać podane:

1. imię i nazwisko lub nazwę (firmę), miejsce zamieszkania lub siedzibę, numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej odwołującego oraz imię i nazwisko przedstawiciela (przedstawicieli);
2. imię i nazwisko lub nazwę (firmę), miejsce zamieszkania lub siedzibę zamawiającego, numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej zamawiającego;
3. przedmiot zamówienia;
4. numer ogłoszenia w przypadku ich zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
5. czynność lub zaniechanie zamawiającego, któremu zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy;
6. zwięzłe przedstawienie zarzutów;
7. żądanie co do sposobu rozstrzygnięcia odwołania;
8. okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania oraz dowody na poparcie przytoczonych okoliczności.

Odwołanie powinno ponadto zawierać podpis odwołującego albo jego przedstawiciela lub przedstawicieli (art. 545 ust. 1 pkt 9 projektu ustawy) oraz wykaz załączników, tj. dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości, dowód przesłania kopii odwołania zamawiającemu, dokument potwierdzający umocowanie do reprezentowania odwołującego.

Rozpoznaniu będą podlegać odwołania niezawierające braków formalnych oraz prawidłowo opłacone (art. 546 ust. 1 projektu ustawy).

Mylne oznaczenie odwołania lub inne oczywiste niedokładności nie stanowią przeszkody do nadania mu biegu i rozpoznania przez Izbę (art. 547 ust. 2 projektu ustawy).

Błędy formalne oraz nieprawidłowa opłata mogą być sanowane. W przypadku gdy odwołanie nie może otrzymać prawidłowego biegu wskutek niezachowania warunków formalnych, braku pełnomocnictwa lub nieuiszczenia wpisu, Prezes Izby wzywa odwołującego pod rygorem zwrócenia odwołania do poprawienia lub uzupełnienia odwołania lub złożenia dowodu uiszczenia wpisu, w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania (art. 547 ust. 1 projektu ustawy).

Prezes Izby ma obowiązek pouczyć w wezwaniu, że w przypadku niepoprawienia, nieuzupełnienia lub niedołączenia dowodu uiszczenia wpisu w terminie 3 dni odwołanie zostanie zwrócone.

Wpis od odwołania powinien być uiszczony najpóźniej do dnia upływu terminu do wniesienia odwołania. Odwołujący może uzupełnić dowód uiszczenia wpisu także najpóźniej do upływu terminu do wniesienia odwołania (art. 547 ust. 4 projektu ustawy). Wprowadzenie możliwości dołączenia uzupełniającego dowodu uiszczenia wpisu ma na celu zwiększenie elastyczności w dokonywaniu uzupełnień w zakresie opłat. Dotychczas art. 187 ust. 2 ustawy Pzp nakazywał dołączenie dowodu uiszczenia wpisu wyłącznie do odwołania.

Odwołanie zwraca się, w formie postanowienia, gdy nie zostanie ono prawidłowo opłacone (art. 548 ust. 1 projektu ustawy).

Do czasu zamknięcia rozprawy odwołujący może cofnąć odwołanie (art. 549 ust. 1 projektu ustawy)

Zwrócone albo cofnięte odwołanie nie wywołą żadnych skutków, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania art. 549 ust. 2 projektu ustawy)

Oddział 3 Odpowiedź na odwołanie

Przed pierwszym posiedzeniem wyznaczonym na rozprawę zamawiający będzie mógł wnieść odpowiedź na odwołanie. W odpowiedzi na odwołanie powinno znaleźć się ustosunkowanie do treści odwołania, twierdzenia i dowody na uzasadnienie wniosków zamawiającego lub w celu odparcia wniosków i twierdzeń powołanych w odwołaniu (art. 550 projektu ustawy).

Izba może umorzyć postępowanie, gdy zamawiający w całości uwzględni zarzuty podniesione w odwołaniu na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że po stronie zamawiającego do postępowania odwoławczego nie przystąpił żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem przedstawionym w odwołaniu (art. 551 ust. 1 projektu ustawy).

Gdy uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, nie wnieśli sprzeciwu w przedmiocie uwzględnienia w całości zarzutów podniesionych w odwołaniu przez zamawiającego, Izba umarza postępowanie, a

zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu(art. 551 ust. 2 projektu ustawy).

W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego części zarzutów przedstawionych w odwołaniu i wycofania pozostałych zarzutów przez odwołującego, Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że po stronie zamawiającego do postępowania odwoławczego nie przystąpił żaden wykonawca albo wykonawca, który przystąpił po stronie zamawiającego nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia części zarzutów. Także w takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu w zakresie uwzględnionych zarzutów (art. 551 ust. 3 projektu ustawy).

W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego części zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze w części dotyczącej tych zarzutów, pod warunkiem, że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca albo wykonawca, który przystąpił po stronie zamawiającego nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia tych zarzutów. W takim przypadku Izba rozpoznaje pozostałe zarzuty odwołania. Zamawiający natomiast wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu w zakresie uwzględnionych zarzutów. (art. 551 ust. 4 projektu ustawy)

Uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, może – na podstawie art. 552 ust. 1 projektu ustawy – wnieść, na piśmie, elektronicznie albo ustnie, sprzeciw wobec uwzględnienia przez zamawiającego zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

Gdy uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, wnieśli sprzeciw wobec uwzględnienia zarzutów przedstawionych w odwołaniu w całości albo w części, gdy odwołujący nie wycofa pozostałych zarzutów odwołania, Izba rozpoznaje odwołanie (art. 552 ust. 2 projektu ustawy).

Oddział 4 Przystąpienie do postępowania odwoławczego

Zamawiający ma obowiązek przekazania niezwłocznie, nie później niż w terminie 2 dni od dnia otrzymania, kopii odwołania innym wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu o udzielenie zamówienia, a jeżeli odwołanie dotyczy treści ogłoszenia o zamówieniu lub dokumentów zamówienia, zamieszcza ją również na stronie internetowej, na której jest zamieszczone ogłoszenie o zamówieniu lub jest udostępniany dokument zamówienia, wzywając wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego (art. 553 projektu ustawy).

Wykonawca, zgodnie z art. 554 projektu ustawy, może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje.

Zgłoszenie przystąpienia wykonawcy doręcza się Prezesowi Izby, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy, który wniósł odwołanie (art. 554 ust. 4 projektu ustawy).

Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

Czynności uczestnika postępowania odwoławczego nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił, z zastrzeżeniem zgłoszenia sprzeciwu, przez uczestnika, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego (art. 554 ust. 6 projektu ustawy).

Zamawiający lub odwołujący mają prawo zgłosić opozycję przeciw przystąpieniu innego wykonawcy nie później niż do czasu otwarcia rozprawy. Izba nie rozpoznaje opozycji zgłoszonej po otwarciu rozprawy, w szczególności uchybienie terminowi do wniesienia opozycji nie wymaga odrzucenia jej przez izbę. Opozycja wniesiona po terminie nie wywołuje żadnych skutków prawnych wobec uczestnika postępowania, którego dotyczy.

W przedmiocie uwzględnienia lub oddalenia opozycji Izba wydaje postanowienie, na które nie służy skarga do sądu (art. 555 ust. 3 projektu ustawy).

Izba uwzględni opozycję, jeżeli zostanie uprawdopodobni, że wykonawca nie ma interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił. W przeciwnym przypadku Izba oddala opozycję.

Na postanowienie Izby o przedmiocie zgłoszonej opozycji nie przysługuje skarga do sądu (art. 555 ust. 3 projektu ustawy).

Skorzystanie ze środków ochrony prawnej nie jest dopuszczalne wobec czynności zamawiającego wykonanych zgodnie z wyrokiem Izby lub sądu albo w wyniku uwzględnienia zarzutów odwołania w całości albo niewniesienia sprzeciwu przez przystępującego do postępowania odwoławczego.

Oddział 5 Odrzucenie odwołania

Odwołanie podlega odrzuceniu, jeżeli Izba stwierdzi, że w sprawie nie mają zastosowania przepisy ustawy, odwołanie zostało wniesione przez podmiot nieuprawniony, odwołanie zostało wniesione po upływie terminu określonego w ustawie, odwołujący powołuje się wyłącznie na te same okoliczności, które były przedmiotem rozstrzygnięcia przez Izbę w sprawie innego odwołania dotyczącego tego samego postępowania wniesionego przez tego samego odwołującego się, odwołanie dotyczy czynności, którą zamawiający wykonał zgodnie z treścią wyroku Izby lub sądu lub, w przypadku uwzględnienia zarzutów w odwołaniu, którą wykonał zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu lub odwołujący nie przesłał zamawiającemu kopii odwołania (art. 557 projektu ustawy).

Odrzucenie odwołania może nastąpić na posiedzeniu niejawnym, przy czym jeśli będzie to konieczne, Izba może dopuścić do udziału w posiedzeniu strony, świadków lub biegłych (art. 558 projektu ustawy).

Jeśli nie zachodzą podstawy do odrzucenia odwołania, Izba skieruje sprawę na rozprawę (art. 559 projektu ustawy).

Oddział 6 **Dowody**

W ustawie w art. 560-572 kompleksowo zostaną uregulowane kwestie związane z dowodami w postępowaniu odwoławczym. Rozwiązania przyjęte w ustawie w przeważającej większości są zbieżne z rozwiązaniami znanymi w postępowaniu sądowym w sprawach cywilnych.

Przedmiotem dowodu są fakty mające dla rozstrzygnięcia sprawy istotne znaczenie, przy czym fakty powszechnie znane nie wymagają dowodu. Nie wymagają dowodu również fakty znane Izbie z urzędu, jednakże Izba powinna na rozprawie zwrócić na nie uwagę stronom i uczestnikom postępowania. Nie wymagają dowodu fakty przyznane w toku postępowania przez stronę przeciwną, jeżeli Izba uzna, że przyznanie nie budzi wątpliwości co do zgodności z rzeczywistym stanem rzeczy.

Gdy strona nie wypowie się co do stwierdzeń strony przeciwnej o faktach, Izba, mając na uwadze wynik całej rozprawy, może uznać te fakty za przyznane.

Strony i uczestnicy postępowania odwoławczego są obowiązani wskazywać dowody dla stwierdzenia faktów, z których wywodzą skutki prawne. Izba może jednak z urzędu dopuścić dowód niewskazany przez stronę.

Dowody mogą być przedstawiane aż do zamknięcia rozprawy (art. 654 projektu ustawy).

Skład orzekający może zobowiązać strony oraz uczestników postępowania odwoławczego do przedstawienia dokumentów lub innych dowodów istotnych do rozstrzygnięcia odwołania.

Utrzymana zostanie reguła odnosząca się do ciężaru dowodu, w zakresie rażąco niskiej ceny w ofercie. Ciężar dowodu co o tej okoliczności spoczywa na:

1. wykonawcy, który złożył ofertę, jeżeli jest stroną albo uczestnikiem postępowania odwoławczego;
2. zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest uczestnikiem postępowania.

Dowodami mogą być w szczególności dokumenty, zeznania świadków, opinie biegłych oraz przesłuchanie stron (art. 567 projektu ustawy).

Izba może powołać biegłego spośród osób wpisanych na listę biegłych sądowych, jeżeli ustalenie stanu faktycznego sprawy wymaga wiadomości specjalnych. Biegłemu przysługuje wynagrodzenie w wysokości ustalonej zgodnie z przepisami działu 2 tytułu III ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z 2018 r. poz. 300, 398, 770, 914, 1293 i 1629).

Skład orzekający powołując biegłego określa przedmiot opinii biegłego i wskazuje dokumentację niezbędną do sporządzenia opinii oraz odracza rozprawę do czasu sporządzenia przez biegłego opinii. Biegły sporządza opinię na piśmie.

Jeśli biegły przy sporządzaniu opinii ma zapoznać się z informacjami niejawnymi, biegłym może być tylko osoba posiadająca dostęp do informacji niejawnych w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych. Gwarantuje to ochronę informacji niejawnych.

Prezes Izby określa termin sporządzenia opinii oraz wykonuje czynności organizacyjne wynikające z powołania biegłego, w szczególności przekazuje biegłemu potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię postanowienia o powołaniu biegłego oraz kopię dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub dokumentację postępowania w postaci elektronicznej, niezbędne do sporządzenia opinii, wraz z potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopią protokołu z rozprawy, w toku której zapadło postanowienie o dopuszczeniu dowodu z opinii biegłego.

Po sporządzeniu opinii przez biegłego skład orzekający w uzgodnieniu z Prezesem Izby wyznacza termin odroczonej rozprawy i zawiadamia o nim strony oraz uczestników postępowania odwoławczego.

Prezes Izby, przed wyznaczeniem terminu odroczonej rozprawy, przesyła stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię opinii biegłego.

Od biegłego można zażądać obecności na rozprawie w celu złożenia ustnej opinii uzupełniającej.

Izba może zażądać opinii odpowiedniego instytutu naukowego lub naukowo-badawczego. W opinii instytutu należy wskazać osoby, które przeprowadziły badanie i wydały opinię. Przepisy ustawy dotyczące biegłych stosuje się odpowiednio do instytutu naukowego lub naukowo-badawczego.

Świadek składa zeznania pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań. Przed przystąpieniem do odebrania zeznań, należy pouczyć świadka o odpowiedzialności karnej (art. 569 projektu ustawy).

Przeprowadzenia wnioskowanych dowodów odmawia się, jeżeli fakty będące ich przedmiotem zostały już stwierdzone innymi dowodami lub gdy zostały powołane jedynie dla zwłoki.

Wiarygodność i moc dowodów Izba ocenia według własnego przekonania, na podstawie wszechstronnego rozważenia zebranego materiału. Na tej samej podstawie Izba ocenia, jakie znaczenie nadać odmowie przedstawienia przez stronę lub uczestnika postępowania odwoławczego dowodu lub przeszkodom stawianym przez nich w jego przeprowadzeniu wbrew zobowiązaniu Izby.

W przypadku zawarcia umowy Izba może przeprowadzić postępowanie wyjaśniające w celu ustalenia przesłanek unieważnienia umowy, nałożenia kary finansowej albo skrócenia okresu obowiązywania umowy.

Reguły postępowania dowodowego stwarzają gwarancje do ustalenia prawdy materialnej, stanowiących podstawę do wydania rozstrzygnięcia w sprawie.

Oddział 7 Rozpoznanie odwołania

Izba rozpoznaje odwołanie w terminie 15 dni od dnia jego doręczenia Prezesowi Izby (art. 573 ust. 1 projektu ustawy). Termin ten nie ulega zmianie w stosunku do aktualnie obowiązujących przepisów i ma na celu zapewnienie szybkości rozpoznania sprawy.

Jeżeli odwołania zostały złożone w tym samym postępowaniu o udzielenie zamówienia lub dotyczą takich samych czynności i zaniechań zamawiającego, Prezes Izby może zarządzić łączne rozpoznanie odwołań przez Izbę,

Zasadą jest, że Izba rozpoznaje odwołanie na jawnej rozprawie, której termin wyznacza Prezes Izby (art. 573 ust. 3 projektu ustawy).

Na wniosek strony lub z urzędu Izba wyłącza jawność rozprawy w całości lub w części, jeżeli przy rozpoznawaniu odwołania może być ujawniona informacja stanowiąca tajemnicę chronioną na podstawie odrębnych przepisów inna niż informacja niejawną w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych. Rozprawa odbywa się wówczas wyłącznie z udziałem stron i uczestników postępowania lub ich pełnomocników.

Odwołanie rozpoznaje się na posiedzeniu niejawnym, jeżeli przy rozpoznaniu odwołania może być ujawniona informacja niejawną w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych. Izba może także postanowić o rozpatrzeniu odwołania na rozprawie, której jawność wyłączono w całości, jeżeli przemawia za tym ważny interes strony.

Izba na wniosek lub z urzędu może również w niezbędnym zakresie ograniczyć stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego prawo wglądu do materiału dowodowego załączonego do akt sprawy, jeżeli udostępnienie tego materiału groziłoby ujawnieniem informacji stanowiącej tajemnicę chronioną na podstawie odrębnych przepisów innej niż informacja niejawną w rozumieniu przepisów o ochronie informacji niejawnych.

W przypadku wniesienia odwołania dotyczącego postępowania o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, którego dokumentacja zawiera informacje niejawną, Prezes Urzędu, na wniosek Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, mając na uwadze zapewnienie ochrony informacji niejawnych, wskazuje miejsce rozpoznania odwołania przez Krajową Izbę Odwoławczą.

Oddział 8 Rozprawa

Rozprawa, zgodnie z art. 577 projektu ustawy, odbywa się w języku polskim. Osoby, które nie znają języka polskiego biorą udział w postępowaniu korzystając z pomocy tłumacza przysięgłego.

Rozprawę prowadzi przewodniczący składu orzekającego Izby, w szczególności otwiera rozprawę, zarządza przerwy w rozprawie, udziela głosu stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego, zadaje pytania, umożliwia zadawanie pytań członkom składu orzekającego Izby, podaje brzmienie zapisów do protokołu oraz zamyka rozprawę i ogłasza orzeczenie. Zapewnia to sprawność przebiegu rozprawy.

Po otwarciu rozprawy przewodniczący składu orzekającego Izby sprawdza, czy strony oraz uczestnicy postępowania odwoławczego zostali prawidłowo zawiadomieni o terminie rozprawy oraz czy osoby reprezentujące strony oraz uczestników postępowania są uprawnione do występowania w ich imieniu (art. 578 ust. 2 projektu ustawy).

W przypadku niestawiennictwa strony lub uczestnika postępowania odwoławczego na rozprawie i braku dowodu skutecznego doręczenia zawiadomienia o terminie rozprawy, przewodniczący składu orzekającego Izby odracza rozprawę i wyznacza, w uzgodnieniu z Prezesem Izby, nowy termin rozprawy.

Niestawiennictwo strony oraz uczestnika postępowania odwoławczego prawidłowo zawiadomionego o terminie rozprawy nie wstrzymuje rozpoznania odwołania (art. 758 ust. 4 projektu ustawy).

Rozprawę można odroczyć w celu przeprowadzenia dowodów, których nie można było przeprowadzić w wyznaczonym terminie, albo z innych ważnych przyczyn.

Przewodniczący składu orzekającego ma obowiązek pouczyć strony oraz uczestników postępowania odwoławczego o obowiązku stawienia się w nowym terminie bez osobnego zawiadomienia. Nieobecne na rozprawie strony oraz uczestników postępowania odwoławczego zawiadamia się o nowym terminie.

Przewodniczący składu orzekającego zamyka rozprawę po przeprowadzeniu dowodów i udzieleniu głosu stronom, a także jeżeli Izba uzna, że sprawa została dostatecznie wyjaśniona. Izba otwiera na nowo zamkniętą rozprawę, jeżeli po jej zamknięciu ujawniono okoliczności istotne dla rozstrzygnięcia odwołania (art. 580 projektu ustawy).

Oddział 9 **Orzeczenia Izby**

Postępowanie kończy wydanie wyroku uwzględniającego albo oddalającego odwołanie. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie. Izba ogłasza orzeczenie po zamknięciu rozprawy na posiedzeniu jawnym oraz podaje ustnie motywy rozstrzygnięcia. Nieobecność stron nie stanowi przeszkody do ogłoszenia orzeczenia (art. 580 projektu ustawy).

Podstawę do wydania stanowi stan rzeczy ustalony w toku postępowania odwoławczego. Izba może orzekać jedynie co do zarzutów, które były zawarte w odwołaniu.

Wyrok może być wydany wyłącznie przez skład orzekający, przed którym toczyło się postępowanie odwoławcze.

W sprawie zawilej Izba może odroczyć ogłoszenie orzeczenia na czas nie dłuższy niż 5 dni. W postanowieniu o odroczeniu ogłoszenia orzeczenia Izba wyznacza termin jego ogłoszenia. Jeżeli ogłoszenie było odroczone, może go dokonać przewodniczący składu orzekającego Izby albo wyznaczony przez Prezesa Izby członek składu orzekającego Izby.

Odwołanie uwzględnia się w całości lub w części, gdy naruszenie przepisów ustawy, które miało wpływ lub może mieć istotny wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia. W przypadku uwzględnienia odwołania w części w sentencji wyroku Izba wskazuje, które zarzuty uznała za uzasadnione oraz które uznała za nieuzasadnione.

Uwzględniając odwołanie, Izba może:

1. jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego nie została zawarta - nakazać wykonanie lub powtórzenie czynności zamawiającego lub nakazać unieważnienie czynności zamawiającego; albo

2. jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego została zawarta oraz zachodzi jedna z ustawowych przesłanek:
 - 1) unieważnić umowę, albo
 - 2) unieważnić umowę w zakresie zobowiązań niewykonanych i nałożyć karę finansową w uzasadnionych przypadkach, w szczególności gdy nie jest możliwy zwrot świadczeń spełnionych na podstawie umowy podlegającej unieważnieniu, albo
 - 3) nałożyć karę finansową albo orzec o skróceniu okresu obowiązywania umowy w przypadku stwierdzenia, że utrzymanie umowy w mocy leży w ważnym interesie publicznym, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, albo
3. jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego została zawarta w okolicznościach dopuszczonych w ustawie - stwierdzić naruszenie przepisów ustawy.

Izba ma obowiązek uwzględnić wszystkie istotne okoliczności, w tym powagę naruszenia, zachowanie zamawiającego oraz konsekwencje unieważnienia umowy (art. 583 ust. 3 projektu ustawy).

Ważnego interesu publicznego nie stanowi interes gospodarczy związany bezpośrednio z zamówieniem, obejmujący w szczególności konsekwencje poniesienia kosztów wynikających z: opóźnienia w wykonaniu zamówienia, wszczęcia nowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, udzielenia zamówienia innemu wykonawcy oraz zobowiązań prawnych związanych z unieważnieniem umowy. Interes gospodarczy w utrzymaniu ważności umowy może być uznany za ważny interes publiczny wyłącznie w przypadku, gdy unieważnienie umowy spowoduje niewspółmierne konsekwencje.

Izba nie jest uprawniona do nakazania zawarcia umowy.

Izba nie może unieważnić umowy, jeżeli mogłoby to stanowić istotne zagrożenie dla szerszego programu obrony i bezpieczeństwa niezbędnego ze względu na interesy związane z bezpieczeństwem Rzeczypospolitej Polskiej.

W przypadku połączenia postępowań może zostać wydany łączne orzeczenie w sprawach złożonych odwołań.

W wyroku oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba ma obowiązek rozstrzygnąć o kosztach postępowania odwoławczego.

Uzasadnienie orzeczenia sporządza się z urzędu w terminie 7 dni (art. 588 ust. 1 projektu ustawy). Jest to termin instrukcyjny.

Uzasadnienie wyroku zawiera wskazanie podstawy faktycznej rozstrzygnięcia, w tym ustalenie faktów, które Izba uznała za udowodnione, dowodów, na których się oparła, i przyczyn, dla których innym dowodom odmówiła wiarygodności i mocy dowodowej, oraz wskazanie podstawy prawnej wyroku z przytoczeniem przepisów prawa.

Odpisy orzeczenia wraz z uzasadnieniem wysyła się stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego lub ich pełnomocnikom niezwłocznie po sporządzeniu uzasadnienia.

Izba może sprostować na wniosek strony lub uczestnika postępowania odwoławczego lub z urzędu, w drodze postanowienia, błędy pisarskie albo rachunkowe lub inne oczywiste omyłki popełnione w orzeczeniu. W takim przypadku przewodniczący składu orzekającego Izby umieszcza na oryginale orzeczenia wzmiankę o jego sprostowaniu. Odpisy sprostowanego orzeczenia wraz z odpisem postanowienia o sprostowaniu doręcza się stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego lub ich pełnomocnikom niezwłocznie.

Orzeczenie Izby, po stwierdzeniu przez sąd jego wykonalności, ma moc prawną na równi z wyrokiem sądu. Przepis art. 781 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego stosuje się odpowiednio (art. 591 ust. 1 projektu ustawy).

O stwierdzeniu wykonalności orzeczenia Izby sąd orzeka na wniosek strony. Strona jest obowiązana załączyć do wniosku oryginał lub poświadczony przez Prezesa Izby odpis orzeczenia Izby (art. 591 ust. 2 projektu ustawy).

Sąd stwierdza wykonalność orzeczenia Izby nadającego się do wykonania w drodze egzekucji, nadając orzeczeniu klauzulę wykonalności (art. 591 ust. 3 projektu ustawy).

Sankcje w postaci kary finansowej nakładanej przez Krajową Izbę Odwoławczą (sąd okręgowy) pozostaną bez zmian. Regulacje w tym zakresie zostaną umieszczone w art. 592-596 projektu ustawy.

Kara finansowa nakładana jest w dwóch wysokościach – do 10% i do 5% wartości wynagrodzenia wykonawcy przewidzianego w zawartej umowie.

Kara finansowa w wysokości do 10% wynagrodzenia wykonawcy stanowi karę alternatywną wobec unieważnienia umowy. Dlatego też Izba albo sąd nakłada ją wyłącznie w przypadku, gdy:

1. odwołanie zostało uwzględnione oraz
2. zamawiający zawarł umowę w okolicznościach stanowiących kwalifikowane naruszenie przepisów ustawy skutkujące unieważnieniem umowy.

Kara finansowa jako alternatywa wobec unieważnienia umowy nakładana jest wyłącznie wówczas, gdy umowa zostaje unieważniona w zakresie zobowiązań niewykonanych, w szczególności gdy nie jest możliwy zwrot świadczeń spełnionych na podstawie umowy podlegającej unieważnieniu, utrzymanie umowy leży w ważnym interesie publicznym, a nie orzeczono o skróceniu okresu jej obowiązywania.

Przy ustaleniu wymiaru kary Izba bierze pod uwagę rodzaj i zakres naruszenia, za które kara jest nakładana oraz wartość wynagrodzenia wykonawcy.

Kara finansowa w wysokości 5 % wartości wynagrodzenia wykonawcy przewidzianego w zawartej umowie jest obligatoryjna w przypadku, gdy zamawiający naruszy zakaz zawarcia umowy przed upływem okresu zawieszenia (*standstill*) określonym w ustawie. W praktyce zatem Izba będzie zobligowana do nałożenia kary finansowej w

przypadku, gdy stwierdzi, iż zamawiający zawarł umowę w sprawie zamówienia publicznego bez zachowania terminów określonych w ustawie, pomimo iż odwołanie wykonawcy nie będzie zasługiwało na uwzględnienie. Przy ustaleniu wysokości kary Izba albo sąd weźmie pod uwagę wszystkie istotne okoliczności dotyczące udzielenia zamówienia.

Instytucji kary finansowej nakładanej orzeczeniem przez Izbę nie należy utożsamiać z karą pieniężną nakładaną przez Prezesa UZP w drodze decyzji administracyjnej. Poza samym trybem nałożenia kary obie te instytucje w sposób zasadniczy różnią się przesłankami. W przypadku, kiedy Prezes UZP stwierdzi, że w związku z tym samym naruszeniem Izba lub sąd nałożyli karę na zamawiającego sam już kary nie nakłada.

Zamawiający, na którego została nałożona kara finansowa ma obowiązek jej uiszczenia w terminie 30 dni od uprawomocnienia się orzeczenia Izby lub sądu. Orzeczenie Izby staje się prawomocne z chwilą upływu terminu do wniesienia skargi, gdy jej nie wniesiono lub wydania przez sąd - w wyniku rozpatrzenia skargi na orzeczenie Izby - wyroku oddalającego skargę. Wyrok sądu jest prawomocny z dniem jego wydania. Jeżeli kara nie zostanie uiszczona w ww. terminie podlega ściągnięciu w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji, przy czym nie pobiera się odsetek od kary uiszczonyj nieterminowo.

Wpływy z tytułu kar finansowych stanowią dochód budżetu państwa.

Obligatoryjny wymóg umorzenia postępowania odwoławczego zaktualizuje się, w przypadku cofnięcia odwołania, stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne lub uwzględnienia przez zamawiającego zarzutów w całości (art. 597 projektu ustawy).

Oddział 10 **Protokół**

W art. 598-602 projektu ustawy zostaną uregulowane kwestie protokołowania czynności Izby. Wszystkie posiedzenia jawne są protokołowane. Protokół sporządza się także z ogłoszenia wyroku albo postanowienia wydanego po zamknięciu posiedzenia niejawnego z udziałem stron, uczestników postępowania odwoławczego, świadków lub biegłych.

Protokół ma na celu utrwalenie przebiegu posiedzenia za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk oraz pisemnie, pod kierunkiem przewodniczącego składu orzekającego Izby.

Gdy ze względów technicznych utrwalenie przebiegu posiedzenia za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk nie jest możliwe, protokół jest sporządzany wyłącznie pisemnie.

Protokół sporządzony pisemnie zawiera:

1. oznaczenie miejsca i daty posiedzenia, imiona i nazwiska członków składu orzekającego Izby, protokolanta, stron i uczestników postępowania, jak również obecnych na posiedzeniu przedstawicieli ustawowych i pełnomocników oraz oznaczenie sprawy i wzmiankę co do jawności;

2. przebieg posiedzenia, w szczególności wnioski i twierdzenia stron i uczestników postępowania, wymienienie zarządzeń i orzeczeń wydanych na posiedzeniu oraz stwierdzenie, czy zostały ogłoszone;
3. czynności stron i uczestników postępowania mające znaczenie dla rozstrzygnięcia sprawy.

Jeżeli przebiegu posiedzenia jawnego nie utrwała się za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk, protokół sporządzony pisemnie zawiera, oprócz danych i ww. okoliczności wnioski oraz twierdzenia stron i uczestników postępowania oraz inne okoliczności istotne dla przebiegu posiedzenia.

Protokół sporządzony za pomocą urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk protokolant podpisuje podpisem elektronicznym gwarantującym identyfikację osoby protokolanta oraz rozpoznawalność jakiegokolwiek późniejszej zmiany protokołu.

Protokół sporządzony pisemnie podpisują przewodniczący składu orzekającego Izby i protokolant.

Na wniosek lub z urzędu można dokonać sprostowania protokołu. O dokonaniu sprostowania należy zrobić wzmiankę w protokole.

Na odmowę sprostowania protokołu nie przysługuje skarga.

Oddział 11 Koszty postępowania odwoławczego

W art. 602-605 projektu ustawy, umieszczone zostaną szczegółowy związane z rozliczeniem kosztów postępowania odwoławczego. Kosztami postępowania odwoławczego są wpis i uzasadnione koszty postępowania odwoławczego. Strony oraz uczestnik postępowania wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

Wniosek dotyczący kosztów postępowania odwoławczego strona, wnoszący sprzeciw lub ich pełnomocnicy mogą złożyć aż do czasu zamknięcia rozprawy.

Szczegółowe regulacje dotyczące kosztów znajdują się w rozporządzeniu. Prezes Rady Ministrów określi bowiem, w drodze rozporządzenia, wysokość i sposób pobierania wpisu od odwołania, mając na względzie zróżnicowaną wysokość wpisu, zależną od wartości i rodzaju zamówienia, oraz biorąc pod uwagę łatwość jego uiszczenia oraz szczegółowe rodzaje kosztów postępowania odwoławczego, objętych wpisem oraz uzasadnionymi kosztami stron tego postępowania, a także tryb i sposób ich rozliczania, mając na uwadze zróżnicowaną wysokość wpisu, zależną od wartości i rodzaju zamówienia, a także zasadność zwrotu stronie kosztów koniecznych do celowego dochodzenia praw lub do celowej obrony oraz treść orzeczenia wydanego przez Izbę.

Oddział 12 Zakaz zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego

W art. 606 i art. 607 projektu ustawy, utrzymane zostaną obecne rozwiązania dotyczące zakazu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający nie może zawrzeć umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze (wyroku albo postanowienia).

Zamawiający może jednak wnioskować o uchylenie zakazu zawarcia umowy, gdy:

1. niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, przewyższające korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia;
2. zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie wnoszone jest wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Izba rozstrzyga o wniosku o uchylenie zakazu na posiedzeniu niejawnym, w formie postanowienia, nie później niż w terminie 5 dni od dnia złożenia wniosku. Na postanowienie w przedmiocie wniosku o uchylenie zakazu nie przysługuje skarga.

Izba umarza, w formie postanowienia, postępowanie wszczęte na skutek złożenia wniosku o uchylenie zakazu, w przypadku ogłoszenia przez Izbę orzeczenia przed rozpoznaniem wniosku, cofnięcia wniosku lub stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne.

Ogłoszenie przez Izbę orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze ma doniosłe znaczenie. Z tą chwilą bowiem ustawa łączy zakończenie okresu *standstill*, a tym samym przestaje obowiązywać zakaz zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Ogłoszenie orzeczenia wydanego na posiedzeniu z udziałem stron albo rozprawie następuje w dniu, w którym zakończono posiedzenie lub zamknięto rozprawę, chyba że Izba odroczy ogłoszenie orzeczenia. Ogłoszenie postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wydanego na posiedzeniu niejawnym następuje przez wywieszenie sentencji postanowienia na tablicy ogłoszeń w siedzibie Izby.

Wniesienie skargi do sądu okręgowego na orzeczenie Izby nie uchyla możliwości zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego nie tamuje zaś rozpoznania skargi. Skoro zatem ogłoszenie orzeczenia Izbę otwiera możliwość zawarcia umowy, a jednocześnie jej zawarcie nie wstrzymuje rozpoznania skargi na orzeczenie Izby, to w sytuacji gdy sąd, odmiennie niż Izba, stwierdzi naruszenie przez zamawiającego przepisów ustawy skutkujących unieważnialnością umowy, uchylając wyrok Izby i uwzględniając odwołanie sąd może jedynie stwierdzić naruszenie przepisów ustawy. Zawarcie umowy po upływie okresu *standstill* należy bowiem uznać za okoliczność dopuszczoną w ustawie. W takiej sytuacji orzeczenie sądu może natomiast stanowić podstawę do dochodzenia przez odwołującego odszkodowania na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego.

Rozdział 3 Postępowanie skargowe

Strony oraz uczestnicy postępowania odwoławczego mogą złożyć skargę do sądu na orzeczenie Izby oraz Prezesa Izby. Szczegółowe regulacje w tej materii zostaną umieszczone w art. 608-619 projektu ustawy.

Jeżeli przepisy ustawy nie będą stanowiły inaczej, do postępowania toczącego się wskutek wniesienia skargi stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego o apelacji.

Do rozpoznania skargi będzie wyłącznie właściwy Sąd Okręgowy w Warszawie – sądu zamówień publicznych (art. 609 ust. 1 projektu ustawy). Jeden sąd wyspecjalizowany i powołany do rozpoznawania skarg z zakresu zamówień publicznych ma przyczynić się do skrócenia czasu rozpoznawania spraw oraz zapewniania jakości orzeczeń sądowych na najwyższym poziomie.

Zgodnie z art. 609 ust. 2 skargę składa się za pośrednictwem Prezesa Izby w terminie 14 dni od dnia doręczenia orzeczenia Izby lub Prezesa Izby, przesyłając jednocześnie jej odpis przeciwnikowi skargi. Dłuższy termin na złożenie skargi (obecnie jest to 7 dni) ma na celu zwiększenie dla stron gwarancji merytorycznej analizy orzeczenia Izby oraz przygotowania się do sporządzenia skargi, co może przełożyć się na sprawniejsze przeprowadzenie postępowania przed sądem. Złożenie skargi w placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy. – Prawo pocztowe jest równoznaczne z jej wniesieniem.

Prezes Izby ma obowiązek przekazać skargę wraz z aktami postępowania odwoławczego do sądu zamówień publicznych, w terminie 7 dni od dnia jej otrzymania.

W terminie 30 dni od dnia wydania orzeczenia skargę może wnieść także Prezes Urzędu. Prezes Urzędu może także przystąpić do toczącego się postępowania. Również dłuższy termin dla Prezesa Urzędu na złożenie skargi na w zamierzeniu projektodawcy przyczynić się do lepszego przygotowania się strony skarżącej do postępowania. Do czynności podejmowanych przez Prezesa Urzędu stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego o prokuratorze.

Skarga powinna czynić zadość wymaganiom przewidzianym dla pisma procesowego oraz zawierać oznaczenie zaskarżonego orzeczenia, ze wskazaniem, czy jest on zaskarżony w całości czy w części, przytoczenie zarzutów, zwięzłe ich uzasadnienie, wskazanie dowodów, a także wnioski o uchylenie orzeczenia lub o zmianę orzeczenia w całości lub w części z zaznaczeniem zakresu żądanej zmiany.

W postępowaniu toczącym się na skutek wniesienia skargi nie można rozszerzyć żądania odwołania ani występować z nowymi żądaniami. Także sąd nie może orzekać co do zarzutów, które nie były przedmiotem odwołania.

Sąd odrzuca skargę wniesioną po upływie terminu lub niedopuszczalną z innych przyczyn, jak również skargę, której braków strona nie uzupełniła w terminie.

Jeżeli strona lub interwenient nie dokonał w terminie czynności procesowej nie ze swojej winy, sąd na jej wniosek przywraca termin. Postanowienie w tej sprawie może być wydane na posiedzeniu niejawnym.

Pismo z wnioskiem o przywrócenie terminu wnosi się do sądu w terminie 7 dni od dnia ustania przyczyny uchybienia terminowi. W piśmie należy uprawdopodobnić okoliczności uzasadniające wniosek. Równocześnie z wnioskiem strona powinna dokonać czynności procesowej.

Ciężar dowodu, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny, spoczywa na:

1. wykonawcy, który ją złożył, jeżeli jest stroną postępowania albo interwenientem;

2. zamawiającym, jeżeli wykonawca, który złożył ofertę, nie jest stroną postępowania albo interwenientem. Rozwiązanie to jest analogiczne jak w przypadku postępowania odwoławczego.

Sąd jest zobligowany rozpoznać sprawę niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 1 miesiąca od dnia wpływu skargi do sądu.

Jeżeli skarga jest bezzasadna sąd oddala ją wyrokiem.

W przypadku natomiast uwzględnienia skargi sąd zmienia zaskarżone orzeczenie i orzeka wyrokiem co do istoty sprawy, a w pozostałych sprawach wydaje postanowienie. Przepisy w tej materii postępowania odwoławczego stosuje się odpowiednio. Przepisu art. 386 § 4 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego nie stosuje się.

Jeżeli odwołanie zostaje odrzucone albo zachodzi podstawa do umorzenia postępowania, sąd uchyla wyrok lub zmienia postanowienie oraz odrzuca odwołanie lub umarza postępowanie.

Strony ponoszą koszty postępowania stosownie do jego wyniku. Określając wysokość kosztów w treści orzeczenia, sąd uwzględnia także koszty poniesione przez strony w związku z rozpoznaniem odwołania.

Od wyroku sądu lub postanowienia kończącego postępowanie w sprawie przysługuje skarga kasacyjna do Sądu Najwyższego. Skargę kasacyjną może wnieść strona postępowania, interwenient oraz Prezes Urzędu. Przepisy części I w księdze I w tytule VI w dziale Va ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego stosuje się. Do czynności podejmowanych przez Prezesa Urzędu stosuje się odpowiednio przepisy o Prokuratorze Generalnym, określone w części I w księdze I w tytule VI w dziale Va ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego.

DZIAŁ X Postępowanie koncyliacyjne

Koncyliacja jest jedną z alternatywnych metod rozwiązywania sporów (*Alternative Dispute Resolution*, ADR). Jej praktyczne zastosowanie jest bardzo popularne w USA oraz w krajach europejskich z ugruntowaną praktyką pozasądowego rozstrzygnięcia sporów oraz rozwiniętą gospodarką wolnorynkową.

Koncyliacja co do zasady polega na rozpatrzeniu sporu przez niezależnego koncyliatora albo specjalną komisję koncyliacyjną. Może to być komisja stała lub powołana *ad hoc* przez strony sporu.

Podstawowym zadaniem koncyliatora lub komisji koncyliacyjnej jest zaproponowanie rozstrzygnięcia, które byłoby do przyjęcia przez strony sporu albo pozwoliłoby im na wypracowanie własnego rozwiązania sporu.

Strony nie są przy tym związane przedstawioną im propozycją rozstrzygnięcia. Wybór rozwiązania zawsze należy do stron sporu, natomiast koncyliatorzy odpowiadają za opracowanie końcowego porozumienia.

Koncyliatorzy moderują proces rozwiązywania sporu, pomagają stronom zrozumieć problem, dokonać analizy konsekwencji różnych rozwiązań i co najważniejsze zapobiegają

eskalacji konfliktu między stronami. W przypadkach wyjątkowo trudnych konfliktów mogą pośredniczyć w utrzymaniu komunikacji między stronami.

Zaletą koncyliacji, podobnie jak w mediacji, jest jej poufny charakter.

Koncyliacja jako metoda alternatywnego rozwiązywania sporów jest rozwiązaniem tańszymi i szybszymi od tradycyjnego procesu sądowego. Daje ponadto stronom poczucie większej kontroli nad sporem i jego rozwiązaniami.

Wprowadzenie do ustawy postępowania koncyliacyjnego w przypadku sporów wynikłych na tle zamówień publicznych o istotnym znaczeniu dla zamawiających oraz dużej wartości jest uzasadnione potrzebą zapewnienia stronom sporu instrumentów, które zwiększą szanse na dobrowolne i zadowalające obie strony rozwiązanie sporu. Nie bez znaczenia jest także możliwość mniej czasochłonnego i mniej kosztownego zaangażowania się zamawiających i wykonawców w postępowanie, które ma przynieść rozstrzygnięcie powstałego sporu.

Rozdział 1 Przepisy ogólne

W przypadku sporu o dużej wartości wynikającego z udzielonego, na podstawie umowy w sprawie zamówienia publicznego lub umowy ramowej, zamówienia publicznego, finansowanego z udziałem środków Unii Europejskiej lub o szacunkowej wartości zamówienia równej lub przekraczającej równowartość 20 mln euro dla robót budowlanych lub 10 mln euro dla dostaw lub usług, zamawiający i wykonawca, są zobligowani do złożenia wniosku o rozwiązanie sporu do Krajowej Izby Odwoławczej. (art. 620 projektu ustawy). Dla zapewnienia spójności w określeniu wartości przedmiotu sporu będzie ustalana zgodnie z art. 19-26 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego (art. 626 projektu ustawy).

Wprowadzenie obowiązku poddania się koncyliacji nie stanowi zagrożenia dla stron w zakresie prawa do sądu. Tytułem przykładu można wskazać, że powszechnie w prawie unijnym uznaje się, że możliwe jest wprowadzenie w porządkach krajowych obowiązku poddania się mediacji. Wprost jest o tym mowa w motywie 14 oraz art. 2 ust. 1 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2008/52/WE z dnia 21 maja 2008 r. w sprawie niektórych aspektów mediacji w sprawach cywilnych i handlowych (Dz. Urz. UE L 136 z 24.05.2008, str. 3).

Spór będzie rozpatrywany przez Izbę Koncyliacyjną. Oznacza to, że przed rozpoznaniem wniosku przez Izbę droga sądowa jest niedopuszczalna (art. 620 ust. 2 projektu ustawy). Obowiązek złożenia wniosku będzie miał zatem analogiczny skutek jak w przypadku zapisu na sąd polubowny.

Dla zapewnienia skuteczności zaspokojenia dochodzonego roszczenia możliwe będzie złożenie wniosku o zabezpieczenie przez sąd roszczeń dochodzonych w postępowaniu koncyliacyjnym. Jeżeli wniosek o udzielenie zabezpieczenia został złożony do sądu przed złożeniem wniosku, sąd wyznacza termin na złożenie tego wniosku. Przepis art. 733 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego stosuje się odpowiednio. Pozostałe zasady udzielenia zabezpieczenia roszczenia określone są przepisami ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego.

Postępowanie koncyliacyjne musi gwarantować równe traktowanie stron oraz prawo każdej ze stron do bycia wysłuchaną i przedstawienia swoich twierdzeń oraz dowodów na ich poparcie (art. 621 ust. 1 projektu ustawy). Obowiązkiem stron postępowania koncyliacyjnego jest działanie w dobrej wierze (art. 621 ust. 3 projektu ustawy).

Istotą postępowania koncyliacyjnego jest dążenie do ugodowego załatwienia sprawy oraz zapewnienie szybkości i efektywności postępowania, a także unikanie zbędnych kosztów (art. 621 ust. 3 projektu ustawy).

Złożenie wniosku, wniosku wzajemnego albo wniosku rozszerzającego żądania wniosku w zakresie terminu przedawnienia roszczenia wywoła takie same skutki jak wytoczenie powództwa (art. 622 projektu ustawy). Tym samym dojdzie do przerywania biegu przedawnienia roszczenia.

Niemniej wnioski cofnięte nie wywołają żadnych skutków, jakie ustawa wiąże z ich złożeniem.

Członkowie składu koncyliacyjnego, strony i inne osoby dokonujące czynności w postępowaniu koncyliacyjnym są zobowiązane do zachowania poufności wszelkich informacji, o których dowiedziały się w toku tego postępowania (art. 623 projektu ustawy). Poufność jest jedną z najważniejszych zasad koncyliacji i stwarza warunki do otwartego podejścia w poszukiwaniu rozwiązania sporu.

Prezes Izby, zgodnie z projektowanym art. 624 ust. 1, ocenia wnioski pod kątem właściwości Izby do ich rozpoznania. Rozstrzygnięcia w tym zakresie zapadają, w drodze zarządzenia, w terminie 7 dni od dnia złożenia wniosku. Na zarządzenie nie przysługuje zażalenie. W przypadku stwierdzenia braku właściwości Izby do rozpoznania sprawy, sąd nie może odmówić przyjęcia sprawy do rozpoznania. Takie rozwiązanie pozwoli na szybkie określenie właściwości Izby i przejście do właściwej procedury rozpoznania żądań.

Skład koncyliacyjny jest zobligowany do przygotowania projektu ugody zapewniającego zgodność z prawem, skuteczność i wykonalność proponowanego rozwiązania sporu. Skład koncyliacyjny może również przekazać stronom projekt ugody zawierającej propozycje rozwiązania sporu według zasad ogólnych prawa lub zasad słuszności, jeśli żadna ze stron nie sprzeciwi się takiej możliwości (art. 625 projektu ustawy).

Do postępowania koncyliacyjnego będą stosowane odpowiednio przepisy ogólne, o dowodach i protokole właściwe dla postępowania odwoławczego (art. 627 projektu ustawy).

Rozdział 2 Wniosek i odpowiedź na wniosek

Projektowany art. 628 zakłada, że wniosek wnosi się do Prezesa Izby. Wniosek musi zawierać:

1. oznaczenie stron postępowania wraz z podaniem ich adresów, a w miarę możliwości także adresów poczty elektronicznej oraz numerów telefonów;
2. wskazanie umowy o udzielenie zamówienia publicznego, którą związany jest spór, przedmiotu umowy oraz wartości wynagrodzenia;
3. oznaczenie wartości przedmiotu sporu;

4. dokładne określenie przedmiotu sporu, żądań oraz propozycji ugodowych, wraz z uzasadnieniem oraz ze wskazaniem dowodów na poparcie twierdzeń co do faktów podnoszonych we wniosku.

Do wniosku należy dołączyć umowę o udzielenie zamówienia publicznego wraz z dokumentacją dotyczącą realizacji umowy w przypadku ustanowienia pełnomocnika – oryginał lub uwierzytelniony odpis pełnomocnictwa, imię, nazwisko i adres, a także numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej pełnomocnika, dowody, zwłaszcza dowody z dokumentów, chyba że charakter dowodu wyklucza możliwość jego dołączenia, odpisy wniosku wraz z odpisem załączników dla doręczenia ich stronie przeciwnej oraz uczestnikom postępowania oraz do akt oraz dowód wniesienia opłaty od wniosku.

W przypadku gdy wniosek zawiera braki formalne Prezes Izby albo skład koncyliacyjny wzywa wnioskodawcę, pod rygorem zwrócenia wniosku, do uzupełnienia lub poprawienia wniosku w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 14 dni (art. 630 ust. 1 projektu ustawy). Nieuzupełnienie braków formalnych wniosku lub nieuiszczenia w całości opłaty od wniosku w wyznaczonym terminie skutkuje zwrotem wniosku. Zwrócony wniosek nie wywołuje skutków prawnych jakie ustawa wiąże z jego złożeniem.

Prezes Izby może sprawdzić wartość przedmiotu sporu podaną przez wnioskodawcę (art. 631 ust. 1-3 projektu ustawy). Jeśli w wyniku sprawdzenia wartość przedmiotu sporu podana przez wnioskodawcę jest niższa od wartości rzeczywistej, Prezes Izby wzywa wnioskodawcę do uzupełnienia opłaty, przez uiszczenie różnicy między opłatą obliczoną od wartości rzeczywistej a opłatą uiszczoną przez wnioskodawcę. Jeśli natomiast wartość przedmiotu sporu podana przez wnioskodawcę jest wyższa od wartości rzeczywistej, wnioskodawcy zwraca się różnicę między opłatą obliczoną od wartości rzeczywistej a opłatą uiszczoną. Sprawdzenie wartości przedmiotu sporu jest bardzo ważnym aspektem dla postępowania koncyliacyjnego. Określenie wartości przedmiotu sporu nie rzutuje jedynie na wysokość opłat od wniosku, ale przede wszystkim przesądza o dopuszczalności prowadzenia postępowania koncyliacyjnego przez Izbę. Z tego względu przypadku gdy w wyniku sprawdzenia stwierdzony zostanie brak właściwości Izby do rozpoznania sprawy, wniosek podlega zwrotowi (art. 631 ust. 4 projektu ustawy).

Na podstawie art. 633 ust. 1 projektu ustawy dopuszczalne jest rozszerzenie żądania wniosku do czasu zamknięcia postępowania koncyliacyjnego, chyba że skład koncyliacyjny uzna, że rozszerzenie wniosku spowodowałoby nadmierne jego przedłużenie. Możliwość rozszerzenia wniosku służy ekonomicznie rozpoznania spraw spornych między stronami. Rozszerzenie żądania wniosku podlega opłacie w takiej samej wysokości jak wniosek (art. 633 ust. 4).

O niedopuszczalności rozszerzenia żądania wniosku oraz cofnięcia wniosku skład koncyliacyjny rozstrzyga postanowieniem.

Jeżeli wniosek podlega rozpoznaniu przez Izbę jego odpis doręcza się niezwłocznie stronie przeciwnej wzywając ją jednocześnie do złożenia odpowiedzi na wniosek w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 14 dni (art. 634 ust. 1 projektu ustawy). Termin na złożenie odpowiedzi na wniosek jest analogiczny jak w przypadku regulacji Kodeksu

postępowania cywilnego dotyczących odpowiedzi na pozew. W uzasadnionym przypadku Prezes Izby może, na wniosek strony przeciwnej, złożony przed upływem terminu do wniesienia odpowiedzi na wniosek, przedłużyć ten termin (art. 634 ust. 2 projektu ustawy). Zasadność wniosku powinna być rozpatrywana analogicznie jak do przypadków, w których sąd skłania się do przedłużenia odpowiedzi na pozew.

Odpowiedź na wniosek, zgodnie z art. 635 ust. 1 projektu ustawy, powinna zawierać:

1. oznaczenie stron postępowania wraz z podaniem ich adresów a w miarę możliwości także adresów poczty elektronicznej oraz numerów telefonów;
2. stanowisko strony przeciwnej co do właściwości Izby do rozpoznania sprawy;
3. stanowisko strony przeciwnej wobec żądań wniosku i propozycji ugodowych wnioskodawcy wraz z jego uzasadnieniem oraz wskazaniem dowodów na poparcie twierdzeń co do faktów podnoszonych w odpowiedzi na wniosek.

Do odpowiedzi na wniosek należy dołączyć (w przypadku ustanowienia pełnomocnika) oryginał lub uwierzytelniony odpis pełnomocnictwa, imię, nazwisko i adres, a także numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej pełnomocnika, dowody, zwłaszcza dowody z dokumentów, chyba że charakter dowodu wyklucza możliwość jego dołączenia, odpisy odpowiedzi na wniosek wraz z załącznikami dla wnioskodawcy oraz Izby.

Brak odpowiedzi na wniosek nie stanowi przeszkody do prowadzenia postępowania koncyliacyjnego. Założenie jakie wyrażono w art. 635 ust. 3 projektu ustawy, ma celu zapewnienie stronom sprawnego przygotowania i prowadzenia postępowania koncyliacyjnego przed a nawet w przypadku braku odpowiedzi na pozew. Postępowanie koncyliacyjne nie ma ściśle rozdzielonej fazy udzielenia odpowiedzi na pozew i przejścia do wyjaśnienia stanu faktycznego sprawy (postępowania dowodowego). Elastyczność w prowadzeniu postępowania sprzyja wyjaśnieniu sprawy i poszukiwaniu rozwiązania, które będzie akceptowane przez strony sporu.

Dla zapewnienia koncentracji roszczeń i kwestii spornych, strona przeciwna może złożyć wniosek wzajemny (art. 636 projektu ustawy). Wraz z odpowiedzią na wniosek albo do czasu zakończenia na pierwszego posiedzenia koncyliacyjnego. Jeżeli nie spowoduje to nadmiernego przedłużenia postępowania, skład koncyliacyjny może zezwolić na złożenie wniosku wzajemnego również w późniejszym terminie. Do wniosku wzajemnego stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące wniosku.

Dopuszczalne jest także, na podstawie art. 637 projektu ustawy, podniesienie zarzutu potrącenia. Zarzut potrącenia podlega opłacie w takiej samej wysokości jak wniosek. Skład koncyliacyjny może jednak odmówić rozpoznania zarzutu potrącenia zgłoszonego później niż na pierwszym posiedzeniu koncyliacyjnym, jeżeli jego rozpoznanie mogłoby nadmiernie przedłużyć postępowanie, chyba że strona przeciwna nie mogła wcześniej podnieść tego zarzutu.

Rozdział 3 Rozpoznanie wniosku

Podstawowy czas trwania postępowania koncyliacyjnego jest ściśle określony i może trwać nie dłużej niż przez 6 miesięcy od dnia złożenia wniosku (art. 638 projektu ustawy). W przypadku zgodności stron co do potrzeby przedłużenia czasu trwania postępowania

koncyliacyjnego, strony mogą złożyć wniosek o przedłużenie terminu. Termin może być przedłużany więcej niż jeden raz. Strony mają w tym zakresie pełną swobodę i tylko o nich zależy, czy chcą kontynuować udział w postępowaniu koncyliacyjnym.

Skład koncyliacyjny wydaje postanowienie w przedmiocie wniosku o przedłużenie terminu postępowania koncyliacyjnego.

Prezes Izby, za zgodą stron, może połączyć rozpoznanie wniosków, jeżeli skład koncyliacyjny w każdym z tych postępowań jest taki sam oraz roszczenia stron pozostają w związku z tym samym zamówieniem publicznym.

Prezes Izby zarządzając na podstawie art. 639 projektu ustawy łączne rozpoznanie wniosków ma obowiązek wziąć pod uwagę wszystkie istotne okoliczności i kieruje się interesem stron, w tym w szczególności potrzebę zapewnienia szybkiego i efektywnego przebiegu postępowania. Łączne rozpoznanie wniosków może przyczynić się do kompleksowego i szybszego zakończenia i wyjaśnienia kwestii spornych związanych z tym samym zamówieniem publicznym.

Rozdział 4 Posiedzenie koncyliacyjne

Podstawową zasadą działania składu koncyliacyjnego, zgodnie z art. 640 ust. 1 projektu ustawy, jest rozpoznawanie sprawy na posiedzeniach koncyliacyjnych (posiedzeniach).

Za zgodą stron skład koncyliacyjny może jednak rozpoznać sprawę bez wyznaczenia posiedzenia, na podstawie twierdzeń stron zawartych w ich pismach i złożonych przez nie dokumentów lub innych dowodów, jeżeli uzna spór za dostatecznie wyjaśniony. Z takiej możliwości skład koncyliacyjny powinien korzystać m.in. w przypadkach, gdy sprawa nie jest zawiła ani decyzja co do sposobu zakończenia sprawy nie budzi wątpliwości (art. 640 ust. 2 projektu ustawy).

Jednym z wyrazów zasady poufności koncyliacji jest to, że posiedzenie odbywa się bez udziału publiczności. Skład koncyliacyjny, za zgodą stron, może jednak zezwolić na obecność na posiedzeniu osób trzecich (art. 641 ust. 1 projektu ustawy).

W celu zapewnienie sprawności postępowania koncyliacyjnego przed posiedzeniem przewodniczący składu koncyliacyjnego może wydawać zarządzenia mające na celu przygotowanie posiedzenia tak, aby rozstrzygnięcie sporu nastąpiło w możliwie najkrótszym terminie (art. 641 ust. 2 projektu ustawy).

Posiedzenie, zgodnie z art. 641 ust. 3 projektu ustawy, prowadzi przewodniczący składu koncyliacyjnego. Nieobecność na posiedzeniu prawidłowo powiadomionej strony lub jej pełnomocnika nie wstrzymuje postępowania koncyliacyjnego (art. 641 ust. 4 projektu ustawy). Ma to zapewnić szybkość rozpoznania wniosku.

Przewodniczący składu koncyliacyjnego zamyka postępowanie koncyliacyjne po przeprowadzeniu postępowania dowodowego i uznaniu, przez skład koncyliacyjny, sprawy za dostatecznie wyjaśnioną do przedstawienia projektu ugody. Jeżeli jednak skład koncyliacyjny uzna to za konieczne, przewodniczący składu koncyliacyjnego może zamknięte postępowanie otworzyć na nowo (art. 642 projektu ustawy).

Skład koncyliacyjny, zgodnie z art. 643 ust. 1 projektu ustawy, umarza postępowanie, jeżeli:

1. żądanie strony jest oczywiście uzasadnione, ale druga strona nie uznała roszczenia, albo żądanie strony jest oczywiście nieuzasadnione;
2. wnioskodawca cofnął wniosek, chyba że strona przeciwna zgłosiła sprzeciw, a skład koncyliacyjny uznał, że strona przeciwna ma uzasadniony interes w rozstrzygnięciu sporu;
3. strona nie wyraziła zgody na zawarcie ugody.

W przypadku cofnięcia wniosku przed powołaniem składu koncyliacyjnego postanowienie w przedmiocie umorzenia postępowania wydaje natomiast Prezes Izby (art. 643 ust. 2 projektu ustawy).

Skład koncyliacyjny może umorzyć postępowanie, jeżeli przeprowadzenie postępowania koncyliacyjnego jest niemożliwe (art. 644 projektu ustawy). Umorzenie postępowania koncyliacyjnego otwiera stronie możliwość wytoczenia powództwa (art. 645 projektu ustawy).

Rozdział 6 Postanowienia

W toku postępowania koncyliacyjnego skład koncyliacyjny wydaje postanowienia (art. 646 projektu ustawy). Pisemnego uzasadnienia przy tym wymaga postanowienie kończące postępowanie w sprawie, a także postanowienie, którego przedmiotem jest właściwość Izby, odmowa wyłączenia koncyliatora, kontynuowanie postępowania przez niepełny skład koncyliacyjny sprostowanie, uzupełnienie lub wykładnia projektu ugody. Postanowienia te doręcza się stronom wraz z uzasadnieniem, z urzędu.

Postanowienie, którego przedmiotem jest rozszerzenie wniosku, cofnięcie wniosku, określenie rzeczywistej wartości przedmiotu sporu, połączenie postępowań, odmowa rozpoznania zarzutu potrącenia, sprostowanie lub uzupełnienie protokołu spotkania, doręcza się stronom wraz z uzasadnieniem, z urzędu, jeżeli zapadło poza posiedzeniem.

Rozdział 7 Uгода

Skład koncyliacyjny, po zamknięciu postępowania koncyliacyjnego, doręcza stronom projekt ugody (art. 647 projektu ustawy). Projekt ugody zawiera oznaczenie członków składu koncyliacyjnego, propozycję ugodowego rozstrzygnięcia sporu oraz motywy, którymi kierował się skład koncyliacyjny przy przygotowaniu projektu ugody.

Projekt ugody sporządza się na piśmie, po jednym egzemplarzu dla każdej ze stron, a dwa egzemplarze pozostawia się w Izbie.

Projekt ugody sporządza się na piśmie, po jednym egzemplarzu dla każdej ze stron, a dwa egzemplarze pozostawia się w Izbie. Wszyscy członkowie składu koncyliacyjnego składają podpisy pod projektem ugody. Datą przygotowania projektu ugody jest dzień podpisania projektu ugody ostatniego członka składu koncyliacyjnego.

W terminie 30 dni od dnia otrzymania projektu ugody, strona może zgłosić wniosek o rozstrzygnięcie o żądaniach i propozycjach ugodowych, które skład koncyliacyjny pominął

w projekcie ugody, doręczając jego odpis drugiej stronie (art. 648 projektu ustawy). Uzupełniony projekt ugody powinien zostać sporządzony w terminie 30 dni od dnia złożenia wniosku. Jeżeli jednak nie ma podstaw do uwzględnienia żądania strony skład koncyliacyjny oddala wniosek o uzupełnienie projektu ugody postanowieniem.

W terminie 30 dni od dnia doręczenia projektu ugody, strona jest obowiązana powiadomić skład koncyliacyjny oraz drugą stronę, czy wyraża zgodę na zawarcie ugody o treści zgodniej z przedstawionym projektem.

Strona może podjąć jedną z następujących czynności określonych w art. 649 projektu ustawy:

1. wyrazić zgodę na zawarcie ugody zgodnie z projektem ugody;
2. zaproponować zmiany w projekcie ugody;
3. odmówić zawarcia ugody.

Wprowadzenie zmian do projektu ugody wymaga zgody składu koncyliacyjnego (art. 649 ust. 3 projektu ustawy). Skład koncyliacyjny nie może wyrazić zgody na wprowadzenie zmian do projektu ugody, jeżeli zmiany są sprzeczne z prawem lub zasadami współżycia społecznego albo zmierzają do obejścia prawa, a także gdy są niezrozumiałe lub zawiera sprzeczności.

Za odmowę zawarcia ugody uważa się:

1. bezskuteczny upływ terminu 30 dni od dnia doręczenia projektu ugody;
2. niewyrażenie zgody przez skład koncyliacyjny na wprowadzenie zmian do ugody.

Jeżeli strony wyraziły zgodę na zawarcie ugody, ugodę zawiera się przed Prezesem Izby (art. 650 projektu ustawy). Ugoda zawarta przed Prezesem Izby ma moc na równi z wyrokiem sądu powszechnego (art. 651 projektu ustawy). Zrównanie mocy ugody z wyrokiem sądu powoduje powstanie powagi rzeczy osądzonej (*res iudicata*) oznaczającej niedopuszczalność prowadzenia kolejnego procesu pomiędzy tymi samymi stronami, o to samo roszczenie. Kolejne postępowanie nie jest dopuszczalne z mocy prawa. Jeżeli zdarzy się, że strona ponownie wystąpi z roszczeniem przeciwko tej samej stronie, sąd odrzuci pozew.

Ugoda jest także równoważna z prawomocnym wyrokiem w aspekcie wykonalności i stanowi równorzędny tytuł egzekucyjny. Podobnie jak wyrok, może ona być przekazana z wnioskiem o wszczęcie egzekucji.

Rozdział 8 Koszty postępowania

Na żądanie strony skład koncyliacyjny rozstrzyga o kosztach postępowania koncyliacyjnego w postanowieniu, uwzględniając wynik postępowania oraz inne istotne okoliczności (art. 652 ust. 1 projektu ustawy). Koszty postępowania obejmują opłatę od wniosku, wydatki oraz uzasadnione koszty stron związane z prowadzeniem postępowania (art. 652 ust. 2). Strona może złożyć wniosek o przyznanie kosztów postępowania, w razie potrzeby wraz ze spisem i dowodami poniesienia kosztów, do czasu zamknięcia postępowania koncyliacyjnego lub w innym terminie wyznaczonym przez zespół koncyliacyjny.

To rozwiązanie znane i stosowane w postępowaniu sądowym bądź arbitrażowym umożliwiające szybkie rozliczenie kosztów postępowania.

Ww. reguły, stosownie do art. 652 ust. 4 projektu ustawy, nie stosuje się, jeżeli strony w ugodzie rozstrzygnęły o kosztach postępowania koncyliacyjnego.

Strona może złożyć wniosek o przyznanie kosztów postępowania, w razie potrzeby wraz ze spisem i dowodami poniesienia kosztów, do czasu zamknięcia postępowania koncyliacyjnego lub w innym terminie wyznaczonym przez zespół koncyliacyjny (art. 653 ust. 1 projektu ustawy). Przewodniczący składu koncyliacyjnego wzywa przy tym stronę, która wnosi o przeprowadzenie czynności, z którymi wiąże się konieczność poniesienia wydatków, o uiszczenie na ich poczet odpowiedniej zaliczki. Zaliczki podlegają rozliczeniu po zakończeniu postępowania koncyliacyjnego. Izba z urzędu zwraca stronie różnicę między kwotą zaliczki a rzeczywiście poniesionymi wydatkami (art. 653 ust. 2 projektu ustawy). Rozstrzygając o kosztach postępowania koncyliacyjnego, skład koncyliacyjny uwzględnia uzasadnione koszty zastępstwa prawnego oraz inne uzasadnione koszty poniesione przez stronę w związku z tym postępowaniem.

Rozstrzygając o kosztach postępowania koncyliacyjnego, skład koncyliacyjny uwzględnia uzasadnione koszty zastępstwa prawnego oraz inne uzasadnione koszty poniesione przez stronę w związku z tym postępowaniem (art. 654 ust. 1 projektu ustawy). Przyznając koszty zastępstwa prawnego uwzględnia się wynagrodzenie pełnomocnika w rozsądnej wysokości, biorąc zwłaszcza pod uwagę wynik postępowania, nakład pracy pełnomocnika, charakter sprawy oraz inne istotne okoliczności (art. 654 ust. 2 projektu ustawy).

Szczegółowe kwestie związane z kosztami postępowania koncyliacyjnego określi, w rozporządzeniu, Prezes Rady Ministrów wydanym na podstawie art. 655 projektu ustawy. W rozporządzeniu uregulowane zostaną wysokość i sposób pobierania opłaty od wniosku oraz rodzaje kosztów w postępowaniu koncyliacyjnym i sposób ich rozliczania, mając na względzie zróżnicowaną wysokość opłaty, zależną od wartości przedmiotu sporu, a także zasadność zwrotu stronie kosztów koniecznych do celowego podjęcia działań zmierzających do zawarcia ugody.

DZIAŁ XI Kontrola udzielania zamówień publicznych

Nowym rozwiązaniem wprowadzonym w ustawie jest rozdział dotyczący zasad kontroli udzielania zamówień publicznych nie tylko dla Prezesa UZP, ale dla wszystkich organów przeprowadzających takie postępowania. Wprowadzenie tych zasad uczyni system bardziej spójnym i czytelnym dla rynku. Może mieć też pozytywny wpływ na rozwiązanie problemów wynikających z odmiennych interpretacji czy dublowania się kontroli.

Kontrola zamówień publicznych powinna być dokonywana w zgodzie z przepisami zawartymi w ustawie a także przepisami odrębnymi właściwymi dla poszczególnych organów (art. 656 projektu ustawy). Zasady wskazane w prawie zamówień publicznych nie wpływają na ustawowe kompetencje poszczególnych organów, a wskazują ramy metodologiczne samego procesu przeprowadzania kontroli, wspólne dla wszystkich instytucji. Te zasady to:

1. współpraca organów oraz uwzględnianie przy przeprowadzaniu kontroli wyników kontroli legalności udzielania zamówień publicznych dokonywanych przez Prezesa UZP (art. 657 i 658 projektu ustawy);
2. planowanie i przeprowadzanie kontroli na podstawie analizy ryzyka (art. 659 projektu ustawy);
3. dokonywanie kontroli na podstawie przygotowanych przez organy kwestionariuszy kontrolnych (art. 660 projektu ustawy);
4. podstawą negatywnego wyniku kontroli mogą być tylko uchybienia mogące mieć wpływ na wynik postępowania (art. 661 projektu ustawy);
5. upublicznianie zanonimizowanych wyników kontroli w BIP poszczególnych organów (art. 662 projektu ustawy).

Zasada współpracy i uwzględniania wyników kontroli przeprowadzonych przez Prezesa UZP oznacza, że organy kontroli zobowiązane są do wymiany podstawowych informacji o przeprowadzanych kontrolach wśród zamawiających, a także o ich wynikach, co pozwoli na ograniczenie przypadków odmiennych interpretacji przepisów czy dublowania postępowań kontrolnych u tych samych zamawiających. Inne organy prowadzące kontrole z punktu widzenia legalności postępowań będą zobowiązane do uwzględniania wyników kontroli Prezesa UZP w danym postępowaniu. Dodatkowo, zgodnie z nową kompetencją Prezesa UZP, w przypadku wątpliwości lub odmiennych interpretacji prawa zamówień publicznych, organy będą mogły zwrócić się do niego o wydanie opinii dotyczącej stosowania prawa zamówień publicznych. Pozwoli to uniknąć wydawania odmiennych interpretacji przepisów prawa zamówień publicznych przez instytucje kontrolujące.

Zgodnie z zasadą planowania i przeprowadzania kontroli na podstawie identyfikacji prawdopodobieństwa naruszenia prawa (analizy ryzyka), kontrole w zakresie zamówień publicznych co do zasady powinny być planowane i przeprowadzane po uprzednim dokonaniu analizy prawdopodobieństwa naruszenia prawa, na które może wskazywać w szczególności mała liczba ofert, zarzuty stawiane przez wykonawców dotyczące sposobu określenia warunków udziału w postępowaniu lub opisu przedmiotu zamówienia, odstępianie od umowy, a także wcześniej stwierdzone u zamawiającego istotne naruszenia prawa. Analiza powinna obejmować identyfikację obszarów podmiotowych i przedmiotowych, w których ryzyko naruszenia przepisów jest największe. Sposób przeprowadzenia analizy określałby organ kontroli lub jego organ nadrzędny.

Zasada ma na celu wypracowanie u każdego organu ściśle określonego wzorca prowadzenia kontroli. W związku z tym organy będą posługiwać się kwestionariuszami kontrolnymi (tzw. checklistami) wprowadzonymi dla wszystkich jednostek kontrolujących. Będą one jawne jednocześnie dla zamawiających, wykonawców i organów kontrolnych. Organy będą wyposażone w kompetencję i obowiązek wydawania obowiązujących kwestionariuszy, którymi będą posługiwać się kontrolerzy. W toku kontroli nie będzie możliwe wyjście poza ramy wyznaczone zawartością kwestionariusza. Listy te będą wydawane również dla zamawiających podlegających kontroli.

W celu zapewnienia, by drobne uchybienia formalne nie były podstawą uznania przez organy, że doszło do naruszenia prawa zamówień publicznych, konieczne jest wskazanie jako

zasady, że podstawą negatywnej oceny dokonanej przez kontrolera może być tylko nieprawidłowość, która miała wpływ na wynik danego postępowania.

Instytucje kontrolujące zostaną zobowiązane również do publikowania zanonimizowanych wyników kontroli w Biuletynie Informacji Publicznej, co będzie służyło przejrzystości i prawidłowości działań organów a także ograniczeniu wątpliwości kontrolowanych podmiotów co do przyjętych przez organy interpretacji prawa, czy podjętych decyzji.

Ponadto projekt wprowadza zmiany w rozdziale dotyczącym kontroli Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, dotyczące:

1. doprecyzowania roli postępowania wyjaśniającego, w tym zakończenia postępowania wyjaśniającego w przypadku przypuszczenia, że nie doszło do naruszenia przepisów ustawy (art. 663 ust. 4 i art. 668 ust. 1 pkt. 1 projektu ustawy),
2. odmowy wszczęcia kontroli w przypadku stwierdzenia braku podstaw do wszczęcia kontroli (art. 663 ust. 6 projektu ustawy),
3. określenia, że kontrola doraźna wszczęta na wniosek dotyczy co do zasady zarzutów wynikających z informacji zawartych we wniosku, z możliwością rozszerzenia zakresu kontroli przez Prezesa w przypadku ujawnienia innych istotnych naruszeń (art. 667 ust. 2 projektu ustawy),
4. momentu zakończenia kontroli doraźnej (art. 668 projektu ustawy),
5. wykorzystywania w postępowaniu kontrolnym dokumentów i wyjaśnień w postaci elektronicznej (art. 665 ust. 4 projektu ustawy).

Ważną zmianą w stosunku do aktualnego stanu prawnego jest umożliwienie zamawiającym wystąpienia do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych z wnioskiem o przeprowadzenie kontroli uprzedniej dokumentów w przypadku zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne innych niż zamówienia, w których kontrola uprzednia jest obligatoryjna (art. 673). Rozwiązanie to ma umożliwić zamawiającym sprawdzenie prawidłowości przygotowanego postępowania jeszcze na etapie, który pozwala na wprowadzenie zmian i uniknięcie konsekwencji związanych z przeprowadzeniem i wykonaniem zamówienia publicznego niezgodnie z przepisami ustawy.

DZIAŁ XII Przepisy o karach pieniężnych

Dział dotyczący kar pieniężnych przenosi w znacznej mierze rozwiązania zawarte w dotychczasowej ustawie w dziale zatytułowanym „Odpowiedzialność za naruszenie przepisów ustawy”. Dodano doprecyzowanie dotyczące przesłanek podlegania karze poprzez wskazanie, że jest ona nakładana w sytuacji, jeżeli naruszenie miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania, w którym doszło do naruszenia (art. 678 projektu ustawy).

Przedkładany projekt ustawy jest zgodny z prawem Unii Europejskiej.

Projekt ustawy nie podlega przedstawieniu właściwym organom i instytucjom Unii Europejskiej, w tym Europejskiemu Bankowi Centralnemu.

Projekt ustawy nie zawiera norm technicznych w rozumieniu przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2002 r. w sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych (Dz. U. poz. 2039, z późn. zm.), zatem nie podlega notyfikacji.

<p>Nazwa projektu Projekt ustawy - Prawo zamówień publicznych</p> <p>Ministerstwo wiodące i ministerstwa współpracujące Ministerstwo Przedsiębiorczości i Technologii we współpracy z Urzędem Zamówień Publicznych</p> <p>Osoba odpowiedzialna za projekt w randze Ministra, Sekretarza Stanu lub Podsekretarza Stanu Mariusz Haładyj – Podsekretarz Stanu, Ministerstwo Przedsiębiorczości i Technologii,</p> <p>we współpracy z: Hubert Nowak – Prezes Urzędu Zamówień Publicznych</p> <p>Kontakt do opiekuna merytorycznego projektu Joanna Knapieńska, zastępca dyrektora Departamentu Doskonalenia Regulacji Gospodarczych, Ministerstwo Przedsiębiorczości i Technologii Tel. (22) 262 94 69, e-mail: joanna.knapinska@mpit.gov.pl</p> <p>Przemysław Grosfeld, kierujący Zespołem ds. Zamówień Publicznych, Departament Doskonalenia Regulacji Gospodarczych, Ministerstwo Przedsiębiorczości i Technologii Tel. (22) 262 93 87, e-mail: przemyslaw.grosfeld@mpit.gov.pl</p> <p>we współpracy z: Bogdan Artymowicz – Dyrektor Departamentu Prawnego, Urząd Zamówień Publicznych Tel. (22) 458 77 05, e-mail: bogdan.artymowicz@uzp.gov.pl</p> <p>Izabela Fundowicz – zastępca dyrektora Departamentu Prawnego, Urząd Zamówień Publicznych Tel. (22) 458 77 05, e-mail: izabela.fundowicz@uzp.gov.pl</p>	<p>Data sporządzenia 11.01.2019</p> <p>Źródło: Uchwała nr 8 Rady Ministrów z dnia 14 lutego 2017 r. w sprawie przyjęcia Strategii na Rzecz Odpowiedzialnego Rozwoju do roku 2020 (z perspektywą do 2030 r.)</p> <p>Nr w wykazie prac UD472</p>
--	---

OCENA SKUTKÓW REGULACJI

1. Jaki problem jest rozwiązywany?

W Strategii na Rzecz Odpowiedzialnego Rozwoju wskazano, że zamówienia publiczne są jednym z obszarów, których usprawnienie może przyczynić się do zapewnienia stałego wzrostu gospodarczego kraju poprzez prowadzenie zrównoważonej polityki gospodarczej sprzyjającej zapobieganiu wykluczeniu społecznemu i gospodarczemu.

Zamówienia publiczne są kluczową formą udziału sektora publicznego w gospodarce. Wartość zamówień udzielanych w procedurach przewidzianych w Pzp to ok. 163,2 mld zł w 2017 r., co stanowi ok. 8,23% PKB (w 2016 r. 107 mld zł, 5,8% PKB). Przybliżona wartość rynku zamówień publicznych, uwzględniająca również zamówienia udzielane bez stosowania procedur, wyniosła 234,6 mld zł w 2017 r. (174,3 mld zł w 2016 r.). Zamówienia publiczne wywierają bezpośredni i natychmiastowy wpływ na krajową gospodarkę, w tym jej najistotniejsze branże. Sektor usług oraz produkcja przemysłowa powiązana z budownictwem i infrastrukturą w znacznej mierze zależne są od rynku zamówień.

W wielu branżach dla co czwartego przedsiębiorcy zamówienia publiczne stanowią ponad połowę całkowitych przychodów. Dla co dziesiątego to 75% przychodów. Odpowiednio ukierunkowane i zarządzane zamówienia publiczne mogą stanowić ważny czynnik wzrostu przedsiębiorstw. Natomiast źle przeprowadzane postępowania, brak współpracy pomiędzy zamawiającym i wykonawcą, restrykcyjne umowy mogą prowadzić do upadku firm lub przechodzenia na inne rynki.

W tym celu należy dążyć do zwiększenia efektywności zamówień publicznych, uwzględniając jednocześnie ich rolę w kształtowaniu polityki państwa oraz potrzebę wsparcia rozwoju małych i średnich przedsiębiorstw, a także innowacyjnych, nowoczesnych produktów i usług. Konieczne jest również zwiększenie przejrzystości i spójności regulacji.

Za główne problemy, szerzej omówione w Koncepcji nowego Prawa zamówień publicznych z dnia 6 czerwca 2018 r. (Koncepcja), których rozwiązania podejmuje się nowa ustawa Prawo zamówień publicznych, należy uznać:

1. brak powiązania wydatków z realizacją polityki oraz celów strategicznych państwa;
2. dużą liczbę wyłączeń spod reżimu systemu zamówień publicznych, które negatywnie wpływają na transparentność i dostępność zamówień publicznych;
3. wybieranie rozwiązań najtańszych zamiast najbardziej efektywnych w dłuższym okresie;
4. nieproporcjonalny do potencjału udział przedsiębiorców z sektora MŚP w rynku zamówień publicznych;
5. nieefektywne zarządzanie procesem zakupowym od planowania udzielenia zamówienia, przygotowania postępowania po podsumowanie jego realizacji;
6. koncentracja zamawiających na spełnieniu wymogów formalnych zamiast na uzyskaniu najlepszego jakościowo produktu lub usługi;
7. niski odsetek zamówień udzielonych w innych trybach niż przetarg nieograniczony i wolna ręka (negocjacje z ogłoszeniem, dialog konkurencyjny, negocjacje bez ogłoszenia oraz partnerstwo innowacyjne i licytacja elektroniczna stanowią zaledwie 1,27% postępowań);
8. zmniejszające się zainteresowanie wykonawców rynkiem zamówień publicznych (w 2017 r. w ok. 43% postępowań złożona została tylko jedna oferta);
9. ograniczona dostępność do środków odwoławczych do Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) oraz skarg na wyroki KIO do sądów powszechnych;
10. niejednolitość orzecznictwa KIO i sądów powszechnych w przedmiocie zamówień publicznych;
11. brak wyodrębnionej i uproszczonej procedury udzielania zamówień poniżej progów unijnych;
12. rozproszony i nieefektywny system kontroli;
13. brak przejrzystości ustawy wywołany licznymi nowelizacjami.

Otwarte konsultacje Koncepcji potwierdziły potrzebę zmian w tym zakresie. Ponadto, w toku prowadzonych konsultacji Koncepcji zidentyfikowano również problem związany ze sporami pomiędzy wykonawcami a zamawiającymi w toku realizacji zamówień publicznych. Spory w trakcie realizacji umów związanych z inwestycjami publicznymi należą do bardzo skomplikowanych i pochłaniających dużą ilość zasobów. Rozwiązywanie sporów między wykonawcami a zamawiającymi dot. największych kontraktów inwestycyjnych zajmuje od 2 do 4 lat w I instancji, a razem z postępowaniem apelacyjnym w wielu przypadkach 6 i więcej lat. Negatywne konsekwencje takich sporów to nie tylko koszty sprawy w sądzie. To przede wszystkim zagrożenie realizacji inwestycji publicznych, odstąpienia od umów i zejścia z budów, problemy z utrzymaniem dofinansowania ze środków unijnych, problemy z płynnością podwykonawców pochodzących często z sektora MŚP. Aktualnie, zbyt duża liczba sporów tego rodzaju jest rozstrzygana przez sądy i istnieje potrzeba, zarówno po stronie zamawiających, jak i wykonawców, zwiększenia pozasądowych metod rozwiązywania sporów.

Jednocześnie, podmioty publiczne coraz częściej uczestniczą w mediacji oraz zawierają ugody w związku z toczącymi się sporami sądowymi. Statystyki pokazują, że w latach 2014-2017 liczba zawartych ugód wzrosła nawet trzykrotnie.¹ W *Sprawozdaniu z działalności Prokuratury Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej za 2017 r.*² podkreślono, że „w 2017 r. udało się ugodowo zakończyć szereg skomplikowanych, długoletnich sporów sądowych. W szczególności można wskazać na spory infrastrukturalne związane z budową dróg czy np. dziesięcioletni spór z wykonawcą siedziby jednego z sądów okręgowych oraz skomplikowane spory informatyczne, czy zawartą w grudniu 2017 r., po wielomiesięcznych negocjacjach z udziałem PGRP, ugodę sądową pomiędzy Skarbem Państwa-GDDKiA oraz Wykonawcami kontraktów na budowę kilku odcinków autostrady A-1.” W drodze ugody udało się także zakończyć wielowątkowy spór powstały podczas budowy Stadionu Narodowego. Trend wzrostowy liczby ugód potwierdza się również w 2018 r., jak wskazuje Prokuratura Generalna, na podstawie dotychczas zaraportowanych danych za 2018 r., zawarto co najmniej dwa razy więcej ugód niż w roku poprzednim. Biorąc pod uwagę, że nie zostały jeszcze zaraportowane wszystkie dane za 2018 r. dotyczące zawartych ugód ostateczny wzrost rok do roku wyniesie kilkaset procent. Zmiana przepisów (w zakresie jednoznacznego wskazania, że zawarcie ugody jest jedną z możliwości, które należy brać pod uwagę w sporze z przedsiębiorcą) ujawniła zapotrzebowanie na większe stosowanie tego rozwiązania. Aktualnie projektowane przepisy

¹ „Postępowanie mediacyjne w świetle danych statystycznych. Sądy Rejonowe i Okręgowe” Ministerstwo Sprawiedliwości, luty 2018 r., mediacja.gov.pl, isws.ms.gov.pl

² orka.sejm.gov.pl/Druki8ka.nsf/0/485AD38B2B1C293BC125826C0047E741/%24File/2439.pdf

stanowią rozwinięcie i dopełnienie dotychczasowych zmian legislacyjnych oraz zapewniają ich efektywne wykorzystanie, a także wzmacniają pozytywne trendy (umożliwione przez zmianę prawa) do rozstrzygnięcia sporów w drodze porozumienia.

Dodatkowo wskazane wyżej przykłady potwierdzają, że zamówienia publiczne dotyczące istotnych dla kraju inwestycji należą do kategorii spraw, które załatwiane na drodze polubownej przynoszą korzyści dla stron, pozwalają unikać konsekwencji związanych ryzykiem odstąpienia od umowy, niedokończenia prac i koniecznością przeprowadzenia kolejnego postępowania o udzielenie zamówienia.

Od czasu uchwalenia ustawy z 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Pzp) była nowelizowana kilkadziesiąt razy. Wpłynęło to negatywnie na czytelność ustawy oraz zatarcie jej pierwotnej systematyki, co utrudnia korzystanie z niej oraz uzasadnia opracowanie nowej, kompleksowej regulacji.

2. Rekomendowane rozwiązanie, w tym planowane narzędzia interwencji, i oczekiwany efekt

Zamówienia publiczne stanowią narzędzie kształtowania gospodarki państwa, w tym również realizacji celów społecznych, politycznych i strategicznych, służące wspieraniu ważnych gałęzi rynku. Procedura zawarta w Pzp, poprzez odpowiednie kształtowanie wymagań, może być najbardziej efektywnym wsparciem celów gospodarczych i rozwojowych oraz ważnych polityk społecznych i związanych z rynkiem pracy.

Zastosowanie odpowiednich kryteriów oceny ofert, trybów udzielania zamówień, rzetelna współpraca z wykonawcą powinny zapewniać nie tylko równe traktowanie, konkurencyjność i oszczędności, ale także kreować zapotrzebowanie oraz pożądane postawy, wzmacniać kompetencje zespołów, umożliwiać budowanie doświadczenia wykonawców oraz dawać impuls do rozwoju.

Istotnym impulsem do poprawy efektywności zamówień publicznych, ich transparentności oraz poprawienia dostępu małych i średnich przedsiębiorstw do zamówień publicznych jest trwająca obecnie elektronizacja procesu udzielania zamówienia publicznego, w szczególności obowiązek udostępniania przez zamawiających dokumentów zamówienia w postaci elektronicznej oraz prowadzenia komunikacji elektronicznej pomiędzy zamawiającym i wykonawcą. Dzięki obowiązkowi przyjmowania przez zamawiających dokumentów składanych drogą elektroniczną zmniejszają się koszty udziału w postępowaniu po stronie wykonawców. Elektronizacja obniża koszty prowadzenia postępowań po stronie zamawiających w związku z brakiem konieczności przechowywania znacznej ilości dokumentów w postaci papierowej. Jak wynika z badań przeprowadzonych przez Komisję Europejską, wprowadzenie elektronicznego procesu udzielania zamówień generuje oszczędności po stronie instytucji zamawiających sięgające nawet 20% dotychczasowych wydatków.

Istotnym elementem zmian będzie również wzmocnienie roli Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. W nowej roli Urząd będzie - w szerszym zakresie niż do tej pory - wspierał zamawiających poprzez systematyczne wypracowywanie wzorów umów i innych dokumentów, gromadzenie dobrych praktyk. Ponadto rozszerzona zostanie funkcja doradcza Urzędu poprzez m.in. stworzenie w UZP infolinii. W celu zapewnienia prawidłowego wykonywania nowych zadań konieczne będzie utworzenie w UZP 30 nowych etatów.

Wybrane propozycje:

1. Wprowadzenie podstawy prawnej do stworzenia polityki zakupowej państwa, która będzie narzędziem do realizacji polityki gospodarczej państwa.
Odpowiedź na problem nr 1 (problemy wskazane w pkt 1 OSR)
2. Zwiększenie roli planowania w zamówieniach publicznych poprzez:
 - 1) wprowadzenie obowiązku dokonania analizy przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia;
 - 2) nałożenie obowiązku dla centralnych organów administracji rządowej określenia strategii zarządzania dla poszczególnych kategorii zakupowych (drzewo kategorii zakupowych) oraz wskazanie zamówień stanowiących realizację polityki państwa; obowiązek ten będzie stanowił ramy dla rocznych planów postępowań, obecnie funkcjonujących w ramach Pzp;
 - 3) wprowadzenie obowiązku kwartalnej aktualizacji rocznych planów postępowań;
 - 4) koncentrację ogłoszeń o zamówieniach w oficjalnym publikatorze tj. Biuletynie Zamówień Publicznych (poniżej progów UE) oraz Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (powyżej progów UE);
 - 5) zwiększenie znaczenia dialogu z wykonawcą poprzez podkreślenie roli przygotowania postępowania;
 - 6) wprowadzenie do ustawy zasady efektywności.

Odpowiedź na problem nr 1, 3, 5, 6, 7 i 8

3. Uproszczenie zasad podmiotowej kwalifikacji wykonawców poprzez:
 - 1) uproszczenie warunków udziału w postępowaniu;
 - 2) ograniczenie i doprecyzowanie przesłanek wykluczenia.Odpowiedź na problem nr 4, 6 i 8
4. Uproszczenie proceduralne w postępowaniach powyżej i poniżej progów unijnych (wprowadzenie podstawowej procedury uproszczonej).
Odpowiedź na problem nr 4, 6, 7, 8 i 11
5. Zrównoważenie stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez:
 - 1) określenie zasad kształtowania umów;
 - 2) wprowadzenie katalogu klauzul abuzywnych;
 - 3) określenie obowiązkowych postanowień umownych;
 - 4) wprowadzenie nowych zasad waloryzacji wynagrodzenia.Odpowiedź na problem nr 4, 5 i 8
6. Wprowadzenie obowiązku ewaluacji realizacji umowy.
Odpowiedź na problem nr 4, 7 i 8
7. Zniesienie odpowiedzialności solidarnej wykonawców w trybie partnerstwa innowacyjnego.
Odpowiedź na problem nr 4 i 8
8. Wprowadzenie obowiązku stosowania zaliczek lub częściowych płatności w umowach powyżej 12 miesięcy;
Odpowiedź na problem nr 4 i 8
9. Usprawnienie postępowania skargowego na orzeczenia KIO:
 - 1) obniżenie opłaty od skargi na orzeczenie KIO,
 - 2) wydłużenie terminu na wniesienie skargi na orzeczenie KIO,Odpowiedź na problem nr 9, 10
10. Usprawnienie systemu kontroli poprzez:
 - 1) wspólne przepisy ogólne dotyczące kontroli zamówień publicznych;
 - 2) przeprowadzanie kontroli na podstawie analizy ryzyka naruszenia prawa;
 - 3) obowiązek publikacji wytycznych dotyczących prowadzenia kontroli przez organy kontroli.Odpowiedź na problem nr 6, 7 i 12
11. Wzmocnienie roli Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w przygotowywaniu i propagowaniu dobrych praktyk i wzorców dokumentów, które będą stanowiły wsparcie dla zamawiających.
Odpowiedź na problem nr 3, 4, 5, 6, 7 i 8

Kwestie wskazane w problemie nr 2 i 9 zostaną rozwiązane w projekcie ustawy – Przepisy wprowadzające - Prawo zamówień publicznych. Fakt, że procedowany projekt jest nową ustawą a nie nowelizacją poprawi czytelność i przejrzystość, o której mowa w problemie nr 13.

Ponadto w projekcie ustawy znajdują się rozwiązania w zakresie nadania Rzecznikowi MŚP uprawnień analogicznych do przysługujących podmiotom wpisanym na listę organizacji uprawnionych do wnoszenia środków ochrony prawnej z zakresu zamówień publicznych.

W porównaniu do Koncepcji nowego Prawa zamówień publicznych w samym projekcie ustawy zrezygnowano z niektórych rozwiązań, które wzbudzały kontrowersje. Przykładowo zrezygnowano z propozycji: obniżenia progu stosowania ustawy, zastrzeżenia puli zamówień dla MŚP, ryczałtowych odszkodowań i prekluzji dowodowej w postępowaniu przed KIO, uchwał zgromadzenia ogólnego członków KIO, integracji rejestrów i certyfikacji wykonawców.

Istotnym rozwiązaniem nieomawianym dotychczas w Koncepcji nowego Prawa zamówień publicznych jest utworzenie w ramach Krajowej Izby Odwoławczej dodatkowej izby. Nowa komórka otrzymałaby nowe zadanie – prowadzenie postępowania koncyliacyjnego, którego wynikiem mogłoby być zawarcie ugody przez zamawiającego i wykonawcę w przypadku sporu o znaczącej wartości wynikającego z realizacji umowy zawartej w wyniku udzielonego zamówienia publicznego. Koncyliacja byłaby obligatoryjna i trwałaby do 6 miesięcy a dłużej jedynie, gdy strony zgodnie zwróciłyby się z wnioskiem o wydłużenie czasu postępowania koncyliacyjnego.

Procedura koncyliacyjna byłaby dostosowana do potrzeb danej sprawy. Propozycja koncyliatorów rozwiązania sporu (projekt ugody) nie byłaby wiążąca dla stron.

Jak wskazano w literaturze przedmiotu „koncyliacja może znaleźć zastosowanie w przypadku sporów wynikających

z wykonywania wszelkich umów, a zwłaszcza umów długoterminowych i kompleksowych, w których współdziałanie stron jest podstawą ich właściwej realizacji”.³ Z uwagi na charakter i istotę zamówień publicznych ta forma pozasądowego rozwiązania sporu daje największe szanse na skuteczne zakończenie sporu.

Utworzenie specjalnej procedury koncyliacyjnej dla spraw z zakresu zamówień publicznych pozwoli zakończyć konflikt w tańszy i szybszy sposób niż przed sądem oraz umożliwi dalszą współpracę stron przy realizacji zamówienia publicznego, na tle którego powstał konflikt bądź w przyszłości innego zamówienia. Dzięki jednemu, wyspecjalizowanemu podmiotowi rozpoznającemu tego rodzaju sprawy zwiększy się profesjonalizm oraz ujednoczą się praktyki w zamówieniach publicznych.

Pożądanym efektem nowej ustawy - Prawo zamówień publicznych jest:

1. zapewnienie stałego wzrostu gospodarczego Polski;
2. zapewnienie możliwości kształtowania polityki państwa poprzez zamówienia publiczne;
3. ograniczenie liczby zamówień udzielonych poza systemem zamówień publicznych;
4. zwiększenie liczby postępowań przeprowadzonych w trybach negocjacyjnych;
5. zwiększenie liczby przeprowadzonych wstępnych konsultacji rynkowych;
6. zwiększenie liczby ofert składanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego;
7. zwiększenie udziału MŚP w postępowaniach;
8. zapobieganie wykluczeniu społecznemu i gospodarczemu;
9. ujednoczenie orzecznictwa KIO i sądów powszechnych dotyczącego zamówień publicznych;
10. zwiększenie efektywności kontroli zamówień publicznych;
11. ograniczenie liczby upadłości przedsiębiorstw w trakcie realizacji zamówienia publicznego.

Projekt ustawy uwzględnia w polskim porządku prawnym następujące dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady (choć ich wdrożenie nastąpiło już wcześniej):

1. Dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.3.2014 r., str. 65, z późn. zm.) (dyrektywa klasyczna),
2. Dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylająca dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.3.2014 r., str. 243, z późn. zm.) (dyrektywa sektorowa),
3. Dyrektywę Rady 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (Dz. Urz. WE L 295 z 30.12.1989 r., str. 33) (klasyczna dyrektywa odwoławcza),
4. Dyrektywę Rady 92/13/EWG z dnia 25 lutego 1992 r. koordynująca przepisy ustawowe, wykonawcze i administracyjne odnoszące się do stosowania przepisów wspólnotowych w procedurach zamówień publicznych podmiotów działających w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i telekomunikacji (Dz. Urz. WE L 76 z 23.3.1992 r., str. 14) (sektorowa dyrektywa odwoławcza),
5. Dyrektywę 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającą dyrektywy Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych (Dz. Urz. UE L 335 z 20.12.2007 r., str.31).

3. Jak problem został rozwiązany w innych krajach, w szczególności krajach członkowskich OECD/UE?

1) Procedura uproszczona poniżej progów UE oraz próg bagatelności

Francja

W przypadku zamówień poniżej progów UE zamówienia o wartości od 15 tys. do 90 tys. euro są udzielane w tzw. procedurze adaptowanej (*MAPA – marches publics a procedure adapter*), w której zamawiający określa, jak taka procedura będzie wyglądać, decyduje w jaki sposób upowszechnić informacje o zamówieniu oraz jaki wyznaczyć termin

³A. Szumański „Koncyliacja jako forma rozstrzygnięcia sporów gospodarczych”, Monitor Prawniczy 2/1997.

na składanie ofert (biorąc pod uwagę przedmiot i specyfikę zamówienia, liczbę oraz lokalizację potencjalnych oferentów, którzy mogą być zainteresowani udziałem w postępowaniu oraz warunki umowy, a także okoliczności w jakich ma ona być realizowana).

Słowenia

Zgodnie z ustawą o zamówieniach publicznych, zamówienia na dostawy i usługi, których wartość nie przekracza 20 tys. euro oraz zamówienia na roboty budowlane o wartości niższej niż 40 tys. euro są wyłączone spod regulacji zawartych w ustawie.

W przypadku zamówień poniżej progów krajowych (wskazanych powyżej) instytucje zamawiające nie mają obowiązku stosowania ustawy o zamówieniach publicznych. Zwykle instytucje ustalają własne wewnętrzne regulaminy udzielania tego typu zamówień - szczególnie na poziomie centralnym.

Czechy

W przypadku zamówień poniżej progów UE może zostać zastosowana tzw. procedura uproszczona dla zamówień:

- na usługi oraz na dostawy o wartości poniżej progów UE, ale równej lub wyżej niż 2 mln CZK (ok. 77 500 EUR),
- na roboty budowlane o wartości poniżej progów UE, ale równej lub wyżej niż 6 mln CZK. (ok. 232 500 EUR).

Procedura uproszczona dla zamówień poniżej progów UE zakłada, że instytucja zamawiająca zaprasza nie mniej niż 5 oferentów do złożenia ofert oraz wykazania spełniania kryteriów kwalifikacji poprzez przesłanie zaproszenia w formie pisemnej.

Instytucja zamawiająca upublicznia zaproszenie w odpowiedni sposób przez cały okres trwania terminu na składanie ofert. Obowiązek upublicznienia jest zachowany, jeżeli instytucja zamawiająca zamieści zaproszenie w formie pisemnej na swoim profilu w systemie informatycznym. System informatyczny należy rozumieć jako publiczny portal administrowany przez ministra, który umożliwi m.in. publikację ogłoszeń o zamówieniu, prowadzenie listy zatwierdzonych wykonawców i prezentowanie wyników badań dotyczących zamówień publicznych.

Instytucja zamawiająca nie może zapraszać ciągle tych samych oferentów, chyba że jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub innymi szczególnymi okolicznościami.

W procedurze uproszczonej skrócone są terminy.

Węgry

W przypadku udzielania zamówień o wartości poniżej progów UE instytucja zamawiająca stosuje procedurę określoną w części trzeciej ustawy nr 108 z 2011 r. o zamówieniach publicznych (*Act CVIII of 2011 on Public Procurement*). Instytucja zamawiająca udziela zamówień na podstawie:

- własnej procedury przygotowanej zgodnie z wytycznymi zawartymi w artykule 123 ustawy lub
- zasad określonych w części drugiej tej ustawy właściwych dla zamówień powyżej progów UE, ale uwzględniając przy tym bardziej elastyczne regulacje określone w artykule 122 i artykule 122/A ustawy.

Litwa

W przypadku zamówień poniżej progów UE niezależnie od ich wartości można stosować tzw. procedurę uproszczoną określoną w rozdziale IV litewskiego Prawa zamówień publicznych. Procedura uproszczona jest przeprowadzana w oparciu o zasady określone przez instytucję zamawiającą. Jednak procedura ta zakłada stosowanie większości uregulowań właściwych dla zamówień powyżej progów, jeżeli chodzi o: zakres dokumentacji zamówienia (SIWZ), zamieszczanie wraz z ogłoszeniem o zamówieniu dokumentacji na stronie Centralnego Portalu Zamówień Publicznych, oceny zdolności podmiotowych oferentów, oceny ofert pod kątem rażąco niskiej ceny, kryteriów oceny ofert, informowania oferentów o wyniku postępowania oraz środków ochrony prawnej.

2) Zasada efektywności

Finlandia

Art. 2 fińskiej ustawy Prawo zamówień publicznych, wskazuje że efektywność wydatkowania środków publicznych jest jednym z celów ustawy obok innowacyjnych i zrównoważonych zamówień. W myśl tak sformułowanej zasady zamawiające starają się zorganizować swoje działania, w taki sposób aby zamówienia mogły być realizowane z optymalną

gospodarnością, jakością i uporządkowaniem, korzystając z istniejących warunków konkurencji oraz uwzględniając aspekty środowiskowe i społeczne.

Słowenia

W Słowenii zasada efektywności znajduje się w art. 4 ustawy o zamówieniach publicznych. Zgodnie z nią zamawiający udzielają zamówień publicznych w sposób zapewniający oszczędne i efektywne wykorzystanie funduszy publicznych oraz skuteczną realizację ich celów określonych zgodnie z przepisami regulującymi wykorzystanie budżetu i innych funduszy publicznych.

3) Wytoczne dotyczące kontroli

Litwa

Na Litwie został wprowadzony obowiązek publikowania przez organy kontrolujące wytycznych dot. kontroli. Każdy organ kontrolujący ma obowiązek przygotować listę, w której każde pytanie znajduje podstawę w przepisach prawa. Pytania na tej liście formułowane są w taki sposób, aby dało się na nie odpowiedzieć „tak” lub „nie”. Gdy kontroler wykroczy poza zakres tej listy, kontrolowany nie może ponieść negatywnych konsekwencji kontroli w tym zakresie. Jeżeli po dokonaniu kontroli według tego kwestionariusza, instytucja kontrolna nie znalazła żadnych naruszeń i odpowiedziała na wszystkie pytania „tak”, to kontrolowana jednostka nie może ponieść kary. Kwestionariusze są aktualizowane raz do roku oraz wysyłane do właściwego ministra ds. gospodarki do weryfikacji.

4) Rola instytucji centralnej ds. zamówień publicznych

Wielka Brytania

W Wielkiej Brytanii za rynek zamówień publicznych odpowiada Crown Commercial Services (CCS). Główne zadania to m.in:

- pełnienie funkcji centralnego zamawiającego, a także organizowanie otwartych dla wszystkich zamawiających umów ramowych na standardowe dobra i usługi,
- przygotowywanie standardowych dokumentów, dobrych praktyk, opisów procesów zakupowych, czuwanie nad przestrzeganiem polityki zamówień, przeprowadzanie szkoleń,
- bezpośrednie wsparcie zamawiających rządowych w organizacji postępowań.

Działalność CCS przyniosła w roku 2016 oszczędności ponad 430 mln funtów dla zamawiających rządowych oraz 295 mln funtów dla pozostałych uczestników rynku. Osiągnięto również zakładany pułap 25% udziału sektora MŚP w realizacji przetargów. Obecnie CCS wspiera działania zamawiających zmierzające do osiągnięcia nowego, wyznaczonego do 2022 r. pułapu udziału MŚP – 33%.

Litwa

Na Litwie departament Wsparcia metodologicznego Urzędu Zamówień Publicznych na bieżąco udziela konsultacji uczestnikom rynku - głównie za pomocą zgłoszeń elektronicznych. Wartość rynku sięga 4 mld euro, działa na nim ok. 4 tys. zamawiających:

- dziennie wpływa ok. 100 zapytań do Urzędu dot. procedur i zamówień, 27% z nich otrzymuje odpowiedź w ciągu godziny, średni czas odpowiedzi na zgłoszenie to 65 godzin (niecałe 3 dni),
- w obsłudze pytań pomaga system informatyczny segregujący je tematycznie, ułatwiający tworzenie gotowych odpowiedzi czy list najczęściej zadawanych pytań (FAQ); obsługę konsultacji zapewnia zespół 4-5 osób zatrudnionych w Urzędzie,
- pytania i odpowiedzi dotyczą nie tylko samych procedur, ale też kwestii związanych z poszczególnymi branżami (np. motoryzacyjna, budowlana, cateringowa); pracownicy Urzędu widząc dużą liczbę pytań z danej dziedziny, zbierają dobre praktyki z rynku, odbywają konsultacje z organami branżowymi i przygotowują zestawy odpowiedzi na pytania.

5) Polubowne rozstrzygnięcie sporów dotyczących zamówień publicznych

Francja

Komitety doradcze ds. polubownego rozstrzygnięcia sporów dotyczących zamówień publicznych (fr. *Les comités consultatifs de règlement amiable des litiges*) są doradczymi organami pojednawczymi, które mogą rozpatrywać

wszelkie spory powstałe w trakcie realizacji zamówienia publicznego. Ich misją polega na poszukiwaniu elementów prawa lub faktów w celu znalezienia polubownego i sprawiedliwego rozwiązania.

Komitety nie są sądami ani organami arbitrażowymi. Wydają opinie, którymi strony nie są związane, mogą się zatosować do tej opinii lub nie.

W zależności od kategorii zamawiającego oraz charakteru zamówienia istnieją dwa rodzaje Komitetów doradczych:

- 1) Krajowy komitet doradczy ds. polubownego rozstrzygnięcia sporów dotyczących zamówień publicznych (fr. *Comité consultatif national de règlement amiable des différends ou litiges relatifs aux marchés publics*);
- 2) Lokalne komitety doradcze ds. polubownego rozstrzygnięcia sporów dotyczących zamówień publicznych (w Paryżu, Wersalu, Nantes, Bordeaux, Lyonie, Nancy i Marsylii).

Skład komitetów stanowią trzy kategorie członków:

- 1) 2 sędziów, którzy pełnią funkcje przewodniczącego i wiceprzewodniczącego komitetu (stali członkowie na 3 letnie kadencje);
- 2) 2 przedstawiciele sektora publicznego wpisanych na listę prowadzoną przez prefekta;
- 3) 2 przedstawiciele przedsiębiorstw należących do tego samego sektora działalności jak wykonawca, wyznaczonych przez najbardziej reprezentatywne organizacje sektora dla każdej sprawy, listy organizacji zawodowych sporządza prefekt.

Niestali członkowie komitetów są dobierani każdorazowo do sprawy według jej merytorycznego charakteru i nie powinni wcześniej znać sprawy. Zamawiający zwraca się do właściwego komitetu w drodze noty zawierającej szczegóły dotyczące sporu, charakteru i kwoty roszczeń wraz z umową i korespondencją dotyczącą sporu. Właściwy komitet musi wydać opinię w ciągu 6 miesięcy (możliwe przedłużenie o 3 miesiące). Zwrócenie się do komitetu zawiesza termin przedawnienia. Skierowanie sprawy do komitetu oraz wydanie opinii są bezpłatne, z zastrzeżeniem możliwych kosztów adwokatów.

Holandia

Przy Ministrze Gospodarki, od 2013 r., działa Komisja Ekspertów Przetargowych. Komisja składa się z trzech niezależnych stałych członków oraz ekspertów od zamówień publicznych, a także 40 ekspertów współpracujących w zależności od sprawy, np. z zakresu budownictwa, IT, wiedzy technicznej.

Komisja wydaje niewiążące opinie dotyczące skarg przedsiębiorców dotyczące postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, stanowiące istotny wkład w osiągnięcie pozasądowego porozumienia między skarżącym a zamawiającym.

Komisja rozpatruje skargi na działania lub zaniechania stanowiące naruszenie przepisów o zamówieniach publicznych. Katalog osób uprawnionych do złożenia skargi jest szeroki i obejmuje potencjalnych wykonawców, ale także stowarzyszenia branżowe czy organizacje przedsiębiorców. Skargę składa się elektronicznie, na formularzu. Komisja przygotowuje opinię, w której proponuje treść rozstrzygnięcia orzeczenie. Co do zasady skarga jest rozpatrywana w ciągu 14 dni.

Od 2013 r. złożono 430 skarg (90% przez MŚP), wydano 220 niewiążących opinii, 50% skarg nie zostało przyjętych, zamawiający podjął samodzielnie kroki korygujące lub skargę cofnięto. 50% opinii zostało wydanych zgodnie z wnioskiem skarżącego.

Irlandia

Odpowiednik Urzędu Zamówień Publicznych opracował wzorce umów stosowanych przy realizacji zamówień na roboty budowlane. Umowy te zawierają postanowienia zobowiązujące strony do rozwiązywania sporów powstałych w trakcie realizacji zamówienia w drodze koncyliacji.

W przypadku zaistnienia sporu, każda ze stron umowy może poddać sprawę pod rozstrzygnięcie koncyliatora. Strony przedstawiają wszelkie informacje, dokumenty a także umożliwiają koncyliatorowi wejście na teren budowy. W trakcie procedury koncyliator może również zasięgnąć opinii specjalistów i zebrać dowody z własnej inicjatywy.

Koncyliacja dąży do zawarcia pisemnej ugody między stronami. Jeżeli porozumienia nie uda się osiągnąć w ciągu 42 dni, koncyliator przedstawia stronom na piśmie propozycję rozwiązania sporu, która staje się wiążąca, jeżeli strony nie wniosą od niej sprzeciwu.

USA

Korzystanie z mediacji i koncyliacji w celu rozwiązania sporów, także tych dotyczących zamówień publicznych, jest powszechne. Dzięki wieloletnim zabiegom prawników i sędziów w USA wykształcił się model polubownego rozstrzygnięcia sporu niemalże we wszystkich sprawach spornych. Regulacje określające ramy postępowań mediacyjnych i koncyliacyjnych zawarte są w ustawach stanowych. Zanim spór będzie poddany rozstrzygnięciu sądu, strony starają się osiągnąć konsensus i zawrzeć ugody.

Kanada

Obowiązkowa mediacja przedsądowa została wprowadzona w prowincji Ontario (Toronto) oraz miastach Ottawa i Windsor. Obecnie ok. 60% spraw załatwianych jest w drodze ugody.

Międzynarodowa Federacja Inżynierów-Konsultantów (fr. *Federation Internationale des Ingenieurs-Conseils*, FIDIC)

Na podstawie postanowień umowy (klauzula 20 Warunków Kontraktowych FIDIC) spór jest zgłaszany do Komisji Rozjemczej. Decyzja Komisji Rozjemczej może zostać zaakceptowana albo odrzucona przez strony sporu. Zaakceptowana decyzja staje się ostateczna. Strona ma 28 dni od dnia wydania decyzji na jej odrzucenie. Powinna o odrzuceniu decyzji zawiadomić drugą stronę umowy. W takim przypadku strony powinny podjąć próbę polubownego rozstrzygnięcia sporu. Jeżeli strony nie osiągną samodzielnie porozumienia co do spornej kwestii, wówczas spór rozstrzygany jest w drodze arbitrażu, który zgodnie z subklauzulą 20.6 prowadzony jest na podstawie Regulaminu Arbitrażowego Międzynarodowej Izby Handlowej (ang. Rules of Arbitration of the International Chamber of Commerce) w składzie trzech arbitrów, w języku ustalonym przez strony. Strony mogą także postanowić, że spór zostanie rozstrzygnięty przez sąd powszechny.

Inne

- we Francji w 2016 r. utworzono Dyрекcję ds. Zamówień Publicznych, która określa politykę zakupów i zapewnia szkolenia dla nabywców publicznych,
- w Irlandii w 2015 r. utworzono centralny organ zakupowy podejmujący działania w celu usprawnienia zarządzania wydatkami poprzez wykorzystanie danych rynkowych,
- we Włoszech stworzono system identyfikacji potrzeb oraz wspólnych procedur zamówień dzięki czemu uzyskano oszczędności na poziomie 23%.

4. Podmioty, na które oddziałuje projekt

Grupa	Wielkość	Źródło danych	Oddziaływanie
Prezes Urzędu Zamówień Publicznych		akt normatywny	Rozszerzenie kompetencji oraz zadań organu administracji publicznej o m.in.: przygotowywanie i rozpowszechnianie wzorców dokumentów, upowszechnianie wiedzy o zamówieniach publicznych, w tym w zakresie informacji analitycznych. Ponadto, planowane jest zwiększenie zatrudnienia. Projekt zakłada również rozszerzenie nadzoru ministra właściwego ds. gospodarki nad Prezesem. Nowe zadania związane z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych przez członków KIO.
Krajowa Izba Odwoławcza		akt normatywny	Objęcie kognicją w pełnym zakresie : - zamówień poniżej progów unijnych; - kwestii postanowień wzorców umownych. Rozszerzenie kognicji KIO o nowe zadania związane z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych.
sądy okręgowe	45	akt normatywny	Powołanie jednego właściwego sądu ds. zamówień

			publicznych.
Zamawiający: jednostki sektora finansów publicznych, państwowe jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej, podmioty prawa publicznego, związki tych jednostek lub podmiotów oraz przedsiębiorstwa działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych	33 690	sprawozdanie Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych w 2017 r.	Zmiana praw i obowiązków zamawiających z uwagi na m.in.: - wprowadzenie procedury uproszczonej poniżej progów; - uproszczenia dot. prowadzenia postępowań, - dodatkowe zadania związane z planowaniem i realizacją zamówienia w ramach analizy poprzedzającej oraz ewaluacji. Obowiązek udziału w postępowaniu koncyliacyjnym w przypadku sporu.
Wykonawcy/przedsiębiorcy: osoby prawne lub jednostki nieposiadające osobowości prawnej, osoby fizyczne	Okolo 200 tysięcy potencjalnych wykonawców zamówień publicznych, w tym małe (ok 57 tys.) i średnie (ok. 15 tys.) przedsiębiorstwa.	dane REGON GUS.	Zmiana warunków udziału wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w postaci zwiększenia dostępu do rynku poprzez m.in.: - wprowadzenie uproszczonej procedury poniżej progów; - wprowadzanie mechanizmu waloryzacji dłuższych umów; - wprowadzenie obowiązkowych zaliczek i płatności. Obowiązek udziału w postępowaniu koncyliacyjnym w przypadku sporu.
Najwyższa Izba Kontroli		akt normatywny	Obowiązek współdziałania i współpracy pomiędzy organami posiadającymi kompetencje do badania prawidłowości zamówień Konieczność uwzględnienia w działaniach organów dodatkowych zasad dot. kontroli postępowań, przez np. stosowanie kwestionariuszy kontroli.
Regionalne Izby Obrachunkowe	16	akt normatywny	
Komisje orzekające o naruszeniu dyscypliny finansów publicznych	20	akt normatywny	
Szef Krajowej Administracji Skarbowej (w zakresie kontroli środków pochodzących z UE)		akt normatywny	
Centralne Biuro Antykorupcyjne		akt normatywny	
Prokuratura	390	akt normatywny	
Centralne Biuro Śledcze Policji		akt normatywny	
Agencja Bezpieczeństwa Wewnętrznego		akt normatywny	
Agencja Wywiadu		akt normatywny	
Prokuratura Generalna Rzeczypospolitej Polskiej		akt normatywny	
Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów		akt normatywny	
Instytucje Zarządzające Programami Operacyjnymi	16 IZ Regionalnymi Programami Operacyjnymi, 6 IZ Krajowymi Programami Operacyjnymi	akt normatywny	

5. Informacje na temat zakresu, czasu trwania i podsumowanie wyników konsultacji

- I. Od października 2017 r. w Ministerstwie Przedsiębiorczości i Technologii oraz w Urzędzie Zamówień Publicznych przeprowadzono szereg spotkań, konsultacji, debat, warsztatów dotyczących problemów w funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych oraz proponowanych rozwiązań. W spotkaniach uczestniczyły organizacje i stowarzyszenia skupiające zamawiających i wykonawców, przedstawiciele świata nauki, przedsiębiorcy oraz pełnomocnicy przedsiębiorców. Przeanalizowane zostały nadesłane propozycje i materiały zawierające postulaty zmian w systemie zamówień publicznych. W oparciu o wyniki spotkań i analiz wypracowano Koncepcję nowego Prawa zamówień publicznych.
- II. Konsultacje Koncepcji nowego Prawa zamówień publicznych trwały od 6 czerwca do 31 lipca 2018 r. Na stronach internetowych Ministerstwa Przedsiębiorczości i Technologii oraz Urzędu Zamówień Publicznych zamieszczono otwarte zaproszenie do konsultacji Koncepcji. W ramach konsultacji odbyły się konferencje w Gdańsku, Krakowie, Lublinie, Olsztynie, Toruniu, Pile, Wałbrzychu, Warszawie i Wrocławiu. Konsultacje zostały przeprowadzone z udziałem następujących podmiotów:
1. partnerzy społeczni reprezentowani przez organizacje związkowe oraz organizacje pracodawców, w rozumieniu ustawy z dnia 24 lipca 2015 r. o Radzie Dialogu Społecznego i innych instytucjach dialogu społecznego (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 2232):
 - 1) Ogólnopolskie Porozumienie Związków Zawodowych,
 - 2) NSZZ "Solidarność",
 - 3) Forum Związków Zawodowych,
 - 4) Pracodawcy Rzeczypospolitej Polskiej,
 - 5) Konfederacja "Lewiatan",
 - 6) Związek Rzemiosła Polskiego,
 - 7) Związek Pracodawców Business Centre Club;
 2. pozostałe podmioty (organizacje gospodarcze, organizacje związkowe, zrzeszenia środowiskowe), wybrane pod kątem zakresu ich działalności oraz przedmiotu projektowanej regulacji.
- III. W trakcie konsultacji Koncepcji wpłynęły uwagi od blisko 100 podmiotów. Ponadto, na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych udostępniona została ankieta dot. Koncepcji, w której udział wzięło ok. 400 uczestników. Dominująca większość spośród tych podmiotów, pozytywnie odnosiła się do kierunków i celów jakie nakreślone zostały w Koncepcji. Najwięcej kontrowersji wzbudziły m.in. propozycje: obniżenia progu stosowania ustawy, zastrzeżenia puli zamówień dla MŚP, ryczałtowych odszkodowań i prekluzji dowodowej w postępowaniu przed KIO. Uwagi w zakresie wymienionych rozwiązań zostały uwzględnione. Ponadto, obok pozytywnego odbioru, do niektórych rozwiązań pojawiły się również uwagi krytyczne – dotyczyły one m.in.: zasady efektywności, analizy poprzedzającej udzielenie zamówienia, informacji zwrotnej dla MŚP. Wskazane w toku konsultacji ryzyka zostały częściowo uwzględnione oraz wzięte pod uwagę przy projektowaniu konkretnych przepisów w projekcie. Z bardzo pozytywnym odzewem spotkały się propozycje wprowadzenia procedury uproszczonej, częściowej płatności, waloryzacji, klauzule abuzywne, obniżenie opłat od skargi oraz wytyczne dotyczące prowadzenia kontroli (tzw. checklisty) przy kontrolach zamówień publicznych.
- IV. Konsultacje publiczne projektu ustawy rozpoczynają się w styczniu 2019 r. z terminem 30 dni na zgłaszanie uwag. Projekt został również umieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej na stronie podmiotowej Rządowego Centrum Legislacji w serwisie Rządowy Proces Legislacyjny, jak również w Biuletynie Informacji Publicznej Ministerstwa Przedsiębiorczości i Technologii. Projekt ustawy został również przesłany do konsultacji publicznych do tych podmiotów do których wcześniej została przekazana Koncepcja nowego PZP (lista podmiotów w rozdzielniku pisma przekazującego projektu ustawy do konsultacji publicznych). Jednocześnie projekt ustawy został przekazany do konsultacji, z terminem 30 dni na opinię, do następujących organizacji reprezentatywnych związków zawodowych, zgodnie z art. 19 ustawy o związkach zawodowych:
- Ogólnopolskie Porozumienie Związków Zawodowych,
 - Forum Związków Zawodowych,
 - NSZZ Solidarność.
- W ramach konsultacji projekt został również przekazany do następujących organizacji reprezentatywnych pracodawców, zgodnie z art. 16 ustawy o organizacjach pracodawców:
- Konfederacja Lewiatan,
 - Pracodawcy RP,
 - Związek Rzemiosła Polskiego,
 - Związek Pracodawców Business Centre Club,

- Związek Przedsiębiorców i Pracodawców.

Projekt ustawy jest również przedkładany Radzie Dialogu Społecznego, na podstawie ustawy o Radzie Dialogu Społecznego i innych instytucjach dialogu społecznego.

Ponadto, projekt zostanie przekazany do opinii Komisji Wspólnej Rządu i Samorządu Terytorialnego.

6. Wpływ na sektor finansów publicznych

(ceny stałe z 2018 r.)	Skutki w okresie 10 lat od wejścia w życie zmian [mln zł]											
	0	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	Łącznie (0-10)
Dochody ogółem	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	88,00
budżet państwa	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	8,0	88,00
JST	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
pozostałe jednostki (oddzielnie)	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Wydatki ogółem	8,4 5	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	95,05
budżet państwa	8,4 5	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	8,6 6	95,05
JST	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
pozostałe jednostki (oddzielnie)	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Saldo ogółem	- 0,4 5	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	-7,05
budżet państwa	- 0,4 5	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	- 0,6 6	-7,05
JST	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
pozostałe jednostki (oddzielnie)	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0

Źródła finansowania	<p>Źródłem finansowania nowych zadań byłyby dodatkowe środki z budżetu państwa.</p> <p>I. Potrzeba przekazania dodatkowych środków do budżetu UZP na dodatkowe etaty (30 nowych etatów związanych z prowadzeniem infolinii, budowaniem dobrych praktyk, rozwojem i obsługą bazy analitycznej o zamówieniach). Zwiększenie budżetu UZP o te kwoty (od 2020 roku).</p> <p>II. Ponadto, przewiduje się wykorzystanie 30 etatów w ramach KIO na nowe zadania związane z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych. Zgodnie z art. 173 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych w skład KIO wchodzi nie więcej niż 100 członków powoływanych i odwoływanych przez Prezesa Rady Ministrów spośród osób spełniających odpowiednie wymagania. Obecnie liczba członków KIO to ok. 50 osób. Projekt zakłada, że w ramach pozostałej puli wynikającej z art. 173 zostanie wykorzystanych 30 etatów na nowe zadanie związane z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych. W związku z powyższym projekt nie wprowadza podstawy prawnej dla tworzenia dodatkowych etatów w tym zakresie, a jedynie przewiduje wykorzystanie puli, która już wynika z obecnych przepisów. Środki na nowe zadanie, w tym na wykorzystanie puli 30 osób-członków Izby na prowadzenie postępowań koncyliacyjnych zostaną sfinansowane z budżetu państwa poprzez odpowiednie zwiększenie limitu wydatków w części 49 – Urząd Zamówień Publicznych.</p> <p>Jednocześnie, projekt będzie przewidywał opłatę od wniosku za postępowanie koncyliacyjne. W rozporządzeniu do ustawy zostaną określone zasady ponoszenia przez strony oraz wysokość opłaty od takiego wniosku. Podobnie jak w przypadku wpisów od postępowań odwoławczych w obecnym systemie KIO, dochody z opłaty będą ostatecznie stanowiły dochody budżetu państwa. Zgodnie z danymi dotyczącymi kosztów funkcjonowania obecnej KIO i wpływów za 2017 r. (dane zostały przedstawione poniżej w sekcji „Dodatkowe informacje (...)”) dochody budżetu państwa z tytułu wpisów od postępowań odwoławczych przewyższały kwotę wydatków na funkcjonowanie KIO.</p> <p>Bazując zatem na tych doświadczeniach opłaty od wniosku mogłyby zrekompensować budżetowi państwa koszty związane z prowadzeniem przez KIO postępowań koncyliacyjnych.</p>
	<p>Dodatkowe informacje, w tym wskazanie źródeł danych i</p>

przyjętych do obliczeń
założeń

nowych zadań przyjęto, że przeciętne wynagrodzenie wyniesie ok 6 500 zł. Wyliczenie zostało oparte na danych sprawozdania Szefa Służby Cywilnej za rok 2017, gdzie wskazano, że przeciętne wynagrodzenie zasadnicze w UZP wynosiło ok. 4 500 zł, a całkowite ok 7 450 zł oraz na danych z formularza Rb - 70 za rok 2017, zgodnie z którym przeciętne wynagrodzenie brutto w UZP wyniosło ok. 8 150 zł. Różnica wynika z faktu, że w sprawozdaniu uwzględnieni są jedynie członkowie korpusu służby cywilnej, bez stanowisk kierowniczych oraz arbitrów KIO.

W I roku funkcjonowania ustawy uwzględniono również koszty utworzenia tych stanowisk - w wysokości 6 tys. zł na jedno stanowisko (np. wyposażenie stanowisk pracy w sprzęt komputerowy).

W kolejnych latach będą potrzebne środki na dodatkowe wynagrodzenia roczne, co oznacza, że roczna kwota środków na wynagrodzenia w UZP będzie musiała zostać zwiększona do 3 057 463 zł.

Po stronie zamawiających nie przewiduje się dodatkowych środków na wynagrodzenia w związku ze zmianą sposobu prowadzenia postępowań.

Utworzenie nowych etatów w UZP uzasadnione jest potrzebą zapewnienia efektywnej realizacji poszerzonych zadań urzędu. Planuje się utworzenie kilku etatów (ok. 10 etatów) na doradztwo - prowadzenie infolinii i punktu informacyjnego. W oparciu o zebrane dane i wiedzę ekspercką, Urząd będzie pełnił rolę wspomagającą i doradczą m.in. poprzez call center. Z uwagi na brak w UZP etatów przewidzianych do realizacji tego zadania, urząd nie jest obecnie w stanie odpowiedzieć na zapotrzebowanie rynku zamówień publicznych. Przykładowo, w październiku 2018 r. na infolinię próbowało się zadzwonić ok. 7000 osób, podczas gdy zasoby pozwoliły na udzielenie informacji zaledwie 300 rozmówcom. Tym samym potrzeby rynku w tym zakresie wielokrotnie przekraczają obecne możliwości UZP. Aktualna infolinia obsługiwana jest przez 5 godzin dziennie. Zmiany pozwolą na wydłużenie godzin pracy infolinii do 8 godzin dziennie. Tym samym, zapewnienie 10 etatów na obsługę infolinii pozwoliłoby na odebranie potencjalnie ok. 8 razy więcej połączeń niż obecnie. Warto nadmienić, że podobne rozwiązanie funkcjonuje np. na Litwie, gdzie w ramach departamentu wsparcia metodologicznego UZP zatrudnionych jest 4-5 osób zajmujących się prowadzeniem takiego punktu informacyjnego (działa na nim ok. 4 tys. zamawiających i dziennie wpływa średnio 100 zapytań).

Większa liczba pracowników infolinii pozwoli na wyższą jakość udzielanych informacji, większą specjalizację w zakresie poszczególnych zagadnień. Zapewni również wystarczający czas na zasięgnięcie wiedzy z zakresu zamówień publicznych przez pracowników obsługujących infolinię, co zmniejszy ryzyko udzielenia błędnej odpowiedzi. Szybka odbieralność będzie też kreowała pozytywny wizerunek administracji.

Kolejne etaty (ok. 15) przeznaczone zostałyby na szersze niż w dotychczasowym zakresie budowanie dobrych praktyk – bieżące przygotowywanie wzorców umów, dokumentów, dobrych praktyk, wystandaryzowanych pakietów dokumentacji dla poszczególnych branż i rodzajów zamówień, map drogowych postępowań, przygotowywanie poradników obejmujących nie tylko kwestie prawne, ale również najlepsze rozwiązania techniczne, biznesowe, kryteria oceny ofert etc. dla poszczególnych rodzajów zamówień i branż. Planuje się pozyskanie specjalistów, którzy będą realizowali zadania w podziale na konkretne branże (kilkanaście branż). Biorąc pod uwagę różną specyfikę zamówień w zależności od branży wskazane jest pozyskanie pracowników o różnych skonkretyzowanych profilach. Do kompetencji tych pracowników należało będzie również wsparcie w prowadzeniu szkoleń według swojej specjalizacji, np. dla mniejszych zamawiających dysponujących mniejszym potencjałem. W obecnej strukturze organizacyjnej UZP nie ma pracowników, którzy zajmują się wyłącznie przygotowywaniem dobrych praktyk oraz wzorców dokumentów. Dwóch pracowników UZP wykonuje te obowiązki obok innych swoich zadań. Zgodnie z obecnym Planem Prezesa UZP dot. Wzorcowych dokumentów (plan obejmuje okres od 1/11/2016 r. do 31/12/2019 r.) przewidzianych zostało 36 pozycji. To wciąż liczba niewspółmierna do wymagań zgłaszanych przez zamawiających. Ponadto, wzorce te odpowiadają na problemy

punktowo a nie kompleksowo. Tak niewielka liczba pracowników musi się specjalizować w różnych dziedzinach. W momencie gdy jeden pracownik byłby odpowiedzialny za daną kategorię zamówień (np. drogowe roboty budowlane, projekty IT lub dostawy materiałów biurowych), przygotowywane dokumenty wzorcowe pomogłyby w zapewnieniu większej standaryzacji rynku, dzięki czemu byłaby większa szansa na uniknięcie potencjalnych błędów przez zamawiających przy konstruowaniu dokumentacji w postępowaniach. Ponadto wykonawcom łatwiej byłoby dostosować swoje oferty do zestandaryzowanych wymagań i oczekiwań zamawiających, co mogłoby przełożyć się na wyższy poziom konkurencji i tym samym uzyskiwaniem bardziej efektywnych rozwiązań. Przygotowywane wzory byłyby niezbędne do wykorzystania w ramach systemu e-zamówień gdzie zamawiający korzystając z platformy poprzez aktywne formularze będą mogli generować dokumenty zamówienia takie jak specyfikacja istotnych warunków zamówienia, w tym wzory umów, warunki udziału w postępowaniu, kryteria oceny ofert etc. co również przyczyni się do ustandaryzowania dokumentów przygotowywanych przez zamawiającym tym samym ułatwiając przedsiębiorcom dostęp do rynku zamówień publicznych.

Podobne rozwiązanie funkcjonuje np. w Wielkiej Brytanii, gdzie jednym z zadań tamtejszej instytucji odpowiedzialnej za rynek zamówień publicznych (Crown Commercial Services) jest m.in. bezpośrednie wsparcie zamawiających rządowych w organizacji postępowań i przygotowywanie standardowych dokumentów, dobrych praktyk, opisów procesów zakupowych. Wydawanie jednolitych wzorców dokumentacji przetargowej, wystandaryzowanie dokumentów było głównym narzędziem do uzyskania oszczędności w Wielkiej Brytanii (CCS zatrudnia ponad 700 pracowników, dla porównania UZP zatrudnia ok. 170 osób).

Planuje się, że 5 etatów byłoby przeznaczonych na rozwój i obsługę powszechnie dostępnej bazy danych o zamówieniach, zawierającej nie tylko informacje statystyczne, ale przede wszystkim analityczne. Chodzi o pogłębioną analizę systemu zamówień publicznych (Business Intelligence), która pozwoliłaby na przekształcenie informacji w praktyczną wiedzę dotyczącą kryteriów, warunków udziału, opisów przedmiotu zamówienia w podziale na kategorie zamówień. Taka baza danych stanowiłaby też istotną podstawę analizy przy przygotowywaniu wzorców o których mowa wyżej. Istnieje duży zasób informacji, który musi podlegać analizie wieloaspektowej. Materiał statystyczno-analityczny wraz z elektroniczną procesą udzielania zamówień publicznych będzie się zwiększał. Konieczne jest zatem dysponowanie wszelką możliwą analityką ułatwiającą diagnozowanie struktury wydatków państwa, monitorowanie wydatków, realizacji celów i mierzenie efektów. Rozbudowany bank danych będzie umożliwiał prowadzenie wszechstronnych, przekrojowych i wielopłaszczyznowych analiz funkcjonowania systemu zamówień publicznych, wydatków w poszczególnych sektorach, etc. Wyniki analiz pozwolą na diagnozowanie kierunków rozwoju czy stopnia realizacji polityk państwa. Pozwolą również na wykrywanie różnych nieprawidłowości mogących pojawiać się w trakcie procesu udzielania zamówień, w tym nie tylko dotyczących sfery zamówień ale także elementów korupcji czy koncentracji wykonawców. Analizy na poziomie poszczególnych zamówień pozwolą na szybką identyfikację obszarów najczęściej sprawiających uczestnikom rynku trudności. Na podstawie dostępnych danych będzie można określać – precyzyjniej niż dotychczas – poziom wypełniania przez zamawiających różnych polityk państwa realizowanych poprzez zamówienia publiczne, dotyczących na przykład aspektów społecznych, poziomu zamówień promujących innowacje czy aspektów środowiskowych (np. gospodarki odpadami) i innych. Wyniki analiz pozwolą na szybszą niż obecnie reakcję ze strony instytucji nadzorujących system zamówień publicznych w celu naprawy pojawiających się błędów czy upublicznienia wytycznych, wyjaśnień i opinii dotyczących obszarów, w których zdiagnozowano nieprawidłowości. Zakres danych pozwoli na prowadzenie pogłębionych analiz w podziale na sektory rynku, rodzaje zamawiających, przedmiot zamówienia itp. a wyniki tych analiz będą mogły być wykorzystane do planowania i realizacji celów czy strategii państwa.

Obowiązek stosowania zaliczek lub częściowych płatności przyniesie pozytywny efekt zamawiającym. Zakłada się, że dzięki temu rozwiązaniu w postępowaniu składane powinny być tańsze oferty z uwagi na fakt, że wykonawcy nie będą przerzucać kosztów obsługi kredytów obrotowych na zamawiających. Efektem powinna być również mniejsza liczba wykonawców, którym nie udaje się zrealizować do końca zamówienia z uwagi na problemy finansowe. Będzie to miało pozytywny wpływ na małych i średnich przedsiębiorców, gdyż nie będą oni zmuszeni do ryzykownego kredytowania swojej działalności w trakcie realizacji umowy o zamówienie publiczne.

Rozszerzenie kogencji KIO w postępowaniach poniżej progów UE wpłynie na liczbę skarg wpływających średnio w roku. Nie przewiduje się zwiększenia wydatków publicznych z tego tytułu, gdyż koszty te, zgodnie z modelem funkcjonowania KIO, pokryte zostaną przez wykonawców składających odwołania. Nie jest możliwe oszacowanie ile z tych skarg będzie uwzględnionych a ile oddalonych.

Projekt zakłada też ustanowienie nowej uproszczonej procedury poniżej progów UE, w której zostanie wprowadzona zasada bazowania na oświadczeniach. W związku z tym wykonawcy nie będą musieli każdorazowo uzyskiwać dokumentów potwierdzających możliwość wzięcia udziału w postępowaniu. Potencjalne oszczędności wykonawców z tego tytułu zostały oszacowane w pkt 7 OSR. Biorąc pod uwagę, że co do zasady opłata za zaświadczenie powinna stanowić ekwiwalent za koszty ponoszone przez urząd na wydanie tego zaświadczenia zmiana ta powinna być neutralna dla urzędów wydających te zaświadczenia. Ewentualna utrata dochodów z tytułu opłat za te zaświadczenia zostanie zrekompensowana poprzez możliwość przekierowania zasobów na inne zadania, stąd zmiana ta nie wpływa na przepływy w powyższej tabeli osr.

II. Środki na wykorzystanie puli 30 osób-członków Izby na prowadzenie postępowań koncyliacyjnych zostaną sfinansowane z budżetu państwa poprzez odpowiednie zwiększenie limitu wydatków w części 49 – Urząd Zamówień Publicznych. Poniżej zaprezentowano dane dotyczące dochodów i wydatków związanych z prowadzeniem postępowań odwoławczych przez KIO w 2017 r. W kolejnej tabeli zaprezentowano natomiast symulację dodatkowych dochodów i wydatków związanych z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych przez KIO, zgodnie z propozycją zawartą w projekcie.

1. Dane dotyczące dochodów i wydatków związanych z prowadzeniem postępowań odwoławczych przez KIO w 2017 r. Dochody z tytułu wpisów od postępowań odwoławczych stanowią dochody budżetu państwa.

	Dochody i wydatki związane z prowadzeniem postępowań odwoławczych przez KIO w 2017 r.	kwota (w mln zł)
I.	Dochody z tytułu wpisów od postępowań odwoławczych	22,493
II.	Wydatki (w tym koszty wynagrodzeń, opinii biegłych, materiałów i wyposażenia, szkoleń, opłat pocztowych i telefonicznych, czynszu itp.)	10,468

2. Nowe dodatkowe zadanie dla KIO polegające na prowadzeniu postępowań koncyliacyjnych będzie generować dochody budżetu państwa z tytułu opłat od wniosku płaconych przez strony korzystające z tych postępowań. Do oszacowania potencjalnych dochodów budżetu państwa przyjęto następujące założenia:

– opłata w wysokości 20 000 zł za wniosek (przyjęto założenie opłaty w wysokości odpowiadającej maksymalnej wysokości wpisu od postępowań odwoławczych KIO.

Wysokość opłaty zostanie określona w rozporządzeniu do ustawy⁴;

- liczba postępowań koncyliacyjnych realizowanych rocznie – 400 (szacunek na podstawie doświadczeń Prokuraturii Generalnej RP ze sporami o dużych wartościach);
- wynagrodzenie członków KIO (30 osób) wg dzisiejszych stawek (wynagrodzenia i pochodne wynoszące miesięcznie 12 529 zł na osobę, plus dodatkowo wynagrodzenie roczne).

	<i>Prognoza. Dochody i wydatki związane z prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych przez KIO</i>	kwota (w mln zł rocznie)
I.	Dochody z tytułu opłat od postępowań koncyliacyjnych	8,0
II.	Wydatki <i>(w tym koszty wynagrodzeń i pochodnych, materiałów i wyposażenia, czynszu, szkoleń, dostępu do systemów informacji prawnej)</i>	5,6

Przy założeniu zatem, że rocznie byłoby prowadzonych ok. 400 postępowań koncyliacyjnych dochody budżetu państwa z tytułu tych postępowań zrekompensują koszty Izby związane z ich prowadzeniem. Nawet gdyby postępowań było ok. 300 rocznie wówczas system również by się zbilansował a dochody przewyższyłyby wydatki budżetu państwa związane z realizacją tego zadania przez KIO.

Szacunki w tabeli OSR uwzględniają wyliczenia dla 30 członków izby zajmujących się prowadzeniem postępowań koncyliacyjnych.

W roku „0” (2020 r.) wykazano również jednorazowe koszty związane z rekrutacją na członków oraz koszty wyposażenia biurowego i sprzętu komputerowego dla nowozatrudnianych członków. Stąd, w roku „0” uwzględniono kwotę 5,45 mln zł. W roku nr 1 i kolejnych, w porównaniu do roku „0”, uwzględniono płatność dodatkowego wynagrodzenia rocznego dla członków izby. Poniżej poglądowa tabela z szacunkowymi kosztami przypadającymi na 1 członka KIO.

<i>Szacowane koszty przypadające na 1 członka KIO</i>		
<i>tytuł</i>	<i>miesięcznie</i>	<i>rocznie</i>
	<i>w zł</i>	
wynagrodzenia i pochodne	12 529 *	150 348*
zapewnienie powierzchni biurowej wraz z kosztami eksploatacyjnymi (dla 1 członka)-10 m2	1 100	13 200
dostęp do systemów informacji prawnej oraz innego niezbędnego oprogramowania (m.in. edytor tekstu, poczta elektroniczna)	500	6 000
szkolenia i inne koszty, które obecnie są ponoszone w związku z zatrudnianiem i wykonywaniem zadań przez członków KIO.	2 000	2 000
wyposażenie biurowe (wydatek jednorazowy)	2 000	2 000
sprzęt komputerowy (wydatek jednorazowy)	6 000	6 000
RAZEM	24 129	179 548
przeprowadzenie rekrutacji na członków KIO (wydatek jednorazowy)	70 000	70 000

* przy założeniu wynagrodzenia wg dzisiejszych stawek

Powyższe dane nie uwzględniają pozytywnych efektów, które mogą wystąpić w systemie zamówień publicznych w związku z projektowanymi regulacjami. Usprawnienie systemu

⁴Dla porównania obecnie koszt wpisu do sądu wynosi maksymalnie 100 tys. zł, jednakże projekt zmiany KPC wniesiony przez Ministra Sprawiedliwości (projekt UD309 przyjęty przez Radę Ministrów w dniu 19 grudnia 2018 r. i skierowany do Sejmu RP) przewiduje, że w sprawach powyżej 4 mln zł wpis będzie wynosił od 200 tys. zł do 500 tys. zł.

zamówień publicznych może wpłynąć pozytywnie na sektor finansów publicznych i wygenerować oszczędności, nie jest jednak możliwe przedstawienie wpływu w tym zakresie w wymiarze pieniężnym.

7. Wpływ na konkurencyjność gospodarki i przedsiębiorczość, w tym funkcjonowanie przedsiębiorców oraz na rodzinę, obywateli i gospodarstwa domowe

		Skutki						
Czas w latach od wejścia w życie zmian		0	1	2	3	5	10	Łącznie (0-10)
W ujęciu pieniężnym (w mln zł, ceny stałe z r.)	duże przedsiębiorstwa							
	sektor mikro-, małych i średnich przedsiębiorstw							
	rodzina, obywatele oraz gospodarstwa domowe							
W ujęciu niepieniężnym	duże przedsiębiorstwa	<p>Zmiany w Prawie zamówień publicznych prowadzące do zrównoważenia stron w umowach o zamówienie publiczne będą miały wpływ na większą liczbę złożonych ofert.</p> <p>Otwarty katalog klauzul abuzywnych wpłynie na proporcjonalność postanowień wzorców umownych a tym samym na atrakcyjność rynku zamówień publicznych dla potencjalnych wykonawców.</p> <p>Wprowadzenie obowiązkowych postanowień umownych uczyni z zamawiających bardziej przewidywalnych i bezpiecznych partnerów biznesowych dla potencjalnych wykonawców.</p> <p>Praktyka funkcjonowania rynku zamówień publicznych pokazuje, że strony umowy w wielu przypadkach nie mają świadomości obowiązków, jakie ciążyą na nich przy realizacji zamówienia. Wprowadzenie zasady współdziałania zamawiającego z wykonawcą przy realizacji umowy zobliguje ich w wyraźny sposób do współpracy, co pozwoli uzyskać efekt w postaci prawidłowo i rzetelnie wykonanego zamówienia.</p> <p>Utworzenie specjalnej procedury concyliacyjnej dla spraw z zakresu zamówień publicznych pozwoli zakończyć konflikt w tańszy i szybszy sposób niż przed sądem oraz umożliwi dalszą współpracę stron przy realizacji zamówienia publicznego, na tle którego powstał konflikt bądź w przyszłości innego zamówienia. Dzięki jednemu, wyspecjalizowanemu podmiotowi rozpoznającemu tego rodzaju sprawy zwiększy się profesjonalizm oraz ujednoczą się praktyki w zamówieniach publicznych.</p>						
	sektor mikro-, małych i średnich przedsiębiorstw	<p>Istotnym ułatwieniem dla wykonawców i podwykonawców będzie obowiązek udzielania zaliczek bądź częściowych płatności w umowach zawartych na ponad 12 miesięcy. Wpłynie to na uatrakcyjnienie rynku zamówień publicznych i sprawi, że przedsiębiorcy w szczególności z sektora MŚP, nie będą zmuszeni do kredytowania realizowanego przedsięwzięcia.</p> <p>Wprowadzenie procedury uproszczonej wpłynie na ujednoczenie postępowań poniżej progów UE. Zamawiający staną się bardziej przewidywalnym partnerem biznesowym. Wykonawcom będzie łatwiej oprzeć swój model funkcjonowania o rynek zamówień publicznych.</p> <p>Uregulowanie kwestii podziału zamówienia na części w przepisach dotyczących przygotowania postępowania poprawi przejrzystość ustawy. Zamawiający będzie musiał wskazać w opisie przedmiotu zamówienia czy zamówienie podlega podziałowi na części i uzasadnić jego ewentualny brak. Odstąpienie od podziału będzie uzasadnione, gdy podział na części wiąże się z ryzykiem ograniczenia konkurencji lub skutkuje trudnościami</p>						

		<p>technicznymi, organizacyjnymi lub nadmiernymi kosztami. Podział zamówień na części pozwala wykonawcom posiadającym mniejsze zasoby (co do zasady z sektora MŚP) ubiegać się o zamówienia publiczne. W wyniku podziału zamówień zwiększy się udział małych i średnich przedsiębiorstw w rynku zamówień publicznych. Walory tego rozwiązania zostały dostrzeżone w Motywach 78 - 79 do dyrektywy 2014/24/UE oraz w dokumencie roboczym Komisji Europejskiej z dnia 25 czerwca 2008 r. zatytułowanym „Europejski kodeks najlepszych praktyk ułatwiających dostęp MŚP do zamówień publicznych”</p> <p>Rozwiązania skierowane w szczególności do przedsiębiorców z sektora MŚP mają przyczynić się do zwiększenia ilości ofert składanych w poszczególnych postępowaniach.</p> <p>Utworzenie procedury postępowań koncyliacyjnych wpłynie pozytywnie na podwykonawców. Szybsze rozwiązanie sporu między zamawiającym a głównym wykonawcą będzie miało korzystny wpływ na płynność finansową podwykonawców, którzy uczestniczyli w realizacji danego zamówienia.</p>
	rodzina, obywatele oraz gospodarstwa domowe	<p>Szersze wykorzystanie umów o pracę pozwoli na zapewnienie lepszych warunków pracy i płacy osobom zaangażowanym do wykonywania zamówień publicznych.</p> <p>Uproszczenie trybów negocjacyjnych, wprowadzenie wstępnych konsultacji rynkowych oraz innych instytucji realizujących zasadę efektywności pozwoli na uzyskanie wyższej jakości rozwiązań, z których korzystać będą obywatele.</p> <p>Projekt nie będzie miał wpływu na sytuację osób niepełnosprawnych i osób starszych.</p> <p>Zwiększenie liczby etatów w UZP nie będzie miało bezpośredniego wpływu na sytuację rodzin, obywateli i gospodarstw domowych jako ogółu.</p>
Dodatkowe informacje, w tym wskazanie źródeł danych i przyjętych do obliczeń założeń	<p>Projekt zakłada ustanowienie nowej uproszczonej procedury poniżej progów UE, w której zostanie wprowadzona zasada bazowania na oświadczeniach. W związku z tym wykonawcy nie będą musieli każdorazowo uzyskiwać dokumentów potwierdzających możliwość wzięcia udziału w postępowaniu. Z uwagi na brak odpowiednich danych nie jest jednak możliwe oszacowanie jakie mogą być globalne oszczędności dla wszystkich wykonawców związane ze zniesieniem ww. obowiązku. Poniżej przedstawiono jedynie szacunkowy model.</p> <p>Oszczędności wykonawców w każdym postępowaniu wyglądać mogą następująco:</p> <p>a) przedsiębiorca - osoba fizyczna - 41 zł (21 zł - zaświadczenie z Urzędu Skarbowego, 0 zł - odpis z CEiDG w przypadku uzyskiwania przez internet, 20 zł - informacja z KRK w przypadku uzyskiwania z systemu e-KRK (natomiast 30 zł w przypadku uzyskiwania metodą tradycyjną),</p> <p>b) przedsiębiorca - podmiot zbiorowy - 101 zł (21 zł zaświadczenie z Urzędu Skarbowego, 0 zł - odpis z KRS w przypadku uzyskiwania przez internet (natomiast 30 zł w sądzie lub urzędzie), 20 zł - informacja z KRK dla podmiotu zbiorowego w przypadku systemu e-KRK (natomiast 30 zł w przypadku uzyskiwania zaświadczenia metodą tradycyjną) oraz 20 zł - informacja dla każdego wspólnika lub członka zarządu, przy założeniu, że średnio występuje 3 wspólników lub członków zarządu).</p> <p>Przyjęto następujące założenia:</p> <ul style="list-style-type: none"> - średnia liczba ofert składanych w postępowaniach o wartości poniżej progów UE wyniosła 2,38 (wg „Sprawozdania Prezesa UZP o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych w 2017 r.”), - liczba udzielonych zamówień w 2017 r. wyniosła 139 133 (wg „Sprawozdania Prezesa UZP o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych w 2017 r.”). Na podstawie danych UZP zawartych w „Informacja na podstawie ogłoszeń BZP” i „Informacja na podstawie ogłoszeń 	

	<p>TED” za 2017 r. (https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/analizy-systemowe/informacje-o-rynku-zamowien-publicznych-na-podstawie-ogloszen/statystyka-z-2017-r.) przyjęto, że liczba udzielonych zamówień poniżej progu UE za 2017 r. to 113 tys.</p> <p>$113 \text{ tys.} \times 41 \text{ zł} \times (2,38 - 1) = 6,4 \text{ mln zł}$. Jest to potencjalna wartość oszczędności dla przedsiębiorców z tytułu braku konieczności występowania o zaświadczenia przez podmioty niewybrane do realizacji zamówienia. Z uwagi na fakt, że są to tylko szacunki wartość ta nie została uwzględniona w powyższej tabeli, a jedynie w formie opisowej jak powyżej.</p>
--	--

8. Zmiana obciążeń regulacyjnych (w tym obowiązków informacyjnych) wynikających z projektu

nie dotyczy

Wprowadzane są obciążenia poza bezwzględnie wymaganymi przez UE (szczegóły w odwróconej tabeli zgodności).	<input type="checkbox"/> tak <input type="checkbox"/> nie <input checked="" type="checkbox"/> nie dotyczy
<input checked="" type="checkbox"/> zmniejszenie liczby dokumentów <input checked="" type="checkbox"/> zmniejszenie liczby procedur <input checked="" type="checkbox"/> skrócenie czasu na załatwienie sprawy <input type="checkbox"/> inne: ...	<input type="checkbox"/> zwiększenie liczby dokumentów <input checked="" type="checkbox"/> zwiększenie liczby procedur <input type="checkbox"/> wydłużenie czasu na załatwienie sprawy <input type="checkbox"/> inne: ...
Wprowadzane obciążenia są przystosowane do ich elektronizacji.	<input checked="" type="checkbox"/> tak <input type="checkbox"/> nie <input type="checkbox"/> nie dotyczy

Komentarz:

Projekt zakłada ustanowienie nowej uproszczonej procedury poniżej progów UE, w której zostanie wprowadzona zasada bazowania na oświadczeniach. W związku z tym wykonawcy nie będą musieli każdorazowo uzyskiwać dokumentów potwierdzających możliwość wzięcia udziału w postępowaniu. Wyliczenia w zakresie potencjalnych oszczędności zostały przedstawione w pkt 7 OSR.

Konieczność prowadzenia analiz rynkowych czy planowania zamówień publicznych nie powinny spowodować nadmiernych obciążeń administracyjnych dla zamawiających, gdyż to rozwiązanie jedynie dookreśla obowiązek już wynikający z art. 44 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych. Dokonywanie analiz przed wszczęciem postępowania oraz innych obowiązków związanych z planowaniem służyć będzie zwiększeniu celowości, oszczędności wydatkowania środków publicznych oraz doprowadzi do uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów. Jest to działanie wpisujące się w już istniejące zadania administracyjne.

Projekt zakłada obowiązek udziału w postępowaniu koncyliacyjnym, co może stanowić zwiększenie procedur dla stron uczestniczących w zamówieniu w przypadku sporu. Z drugiej strony rozwiązanie to pozwoli zakończyć konflikt w tańszy i szybszy sposób niż przed sądem oraz umożliwi dalszą współpracę stron przy realizacji zamówienia publicznego, na tle którego powstał konflikt bądź w przyszłości innego zamówienia.

9. Wpływ na rynek pracy

Szersze stosowanie umów o pracę na zamówienia poniżej progów unijnych oraz przy zamówieniach na usługi społeczne pozwoli na zwiększenie liczby osób uzyskujących co najmniej minimalne wynagrodzenie i objętych systemem ubezpieczeń zdrowotnych i społecznych.

Pośrednio usprawnienie rozstrzygnięć w zamówieniach publicznych powinno wpłynąć pozytywnie na realizację inwestycji.

10. Wpływ na pozostałe obszary

<input checked="" type="checkbox"/> środowisko naturalne <input checked="" type="checkbox"/> sytuacja i rozwój regionalny <input checked="" type="checkbox"/> inne: innowacyjność	<input type="checkbox"/> demografia <input type="checkbox"/> mienie państwowe	<input type="checkbox"/> informatyzacja <input type="checkbox"/> zdrowie
---	--	---

Omówienie wpływu	<ol style="list-style-type: none"> 1) doprecyzowanie przepisów dotyczących zielonych zamówień oraz zamówień w kwestiach społecznych; 2) wzrośnie rola Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w przygotowywaniu i propagowaniu dobrych praktyk i wzorców dokumentów, które będą stanowiły wsparcie dla zamawiających przy realizowaniu zamówień zielonych i innowacyjnych; 3) zmiany w trybie partnerstwa innowacyjnego oraz rezygnacja z odpowiedzialności solidarnej zwiększy zainteresowanie rynkiem zamówień publicznych ze strony startupów;
------------------	--

4) dokonanie zmian w pozostałych trybach ułatwi zamawianie innowacyjnych rozwiązań.

11. Planowane wykonanie przepisów aktu prawnego

Planowane wejście w życie nowej ustawy – 1 stycznia 2020 r. Planuje się, że w celu przygotowania rynku zamówień publicznych do nowych przepisów będą prowadzone działania o charakterze informacyjno-szkoleniowym. Ponadto, po wejściu w życie ustawy w zakresie działań informacyjno-szkoleniowych swoją aktywność zwiększy też UZP, wsparty nowymi etatami, poprzez call-center, budowanie i rozwijanie bazy dobrych praktyk oraz wzorców dokumentów, które będą publicznie dostępne dla uczestników rynku.

12. W jaki sposób i kiedy nastąpi ewaluacja efektów projektu oraz jakie mierniki zostaną zastosowane?

Co roku publikowane są sprawozdania Prezesa UZP o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych, w którym przedstawiane są informacje dotyczące rynku zamówień publicznych. Projekt ustawy przewiduje utrzymanie obowiązku sporządzania takiego sprawozdania. Sprawozdanie będzie obejmować takie mierniki jak na przykład:

1. liczba ofert składanych średnio w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego;
2. liczba odwołań do KIO oraz skarg do sądu na orzeczenia KIO;
3. liczba przeprowadzonych wstępnych konsultacji rynkowych;
4. liczba przeprowadzonych postępowań w trybach negocjacyjnych.

Dodatkowo, UZP w swojej nowej roli będzie obsługiwał i rozwijał powszechnie dostępną bazę danych o zamówieniach, zawierającą nie tylko informacje statystyczne, ale przede wszystkim analityczne. Chodzi o pogłębioną analizę systemu zamówień publicznych (Business Intelligence), która pozwoliłaby na przekształcenie informacji w praktyczną wiedzę dotyczącą kryteriów, warunków udziału, opisów przedmiotu zamówienia w podziale na kategorie zamówień. Ewaluacja systemu zamówień publicznych byłaby zatem prowadzona w sposób ciągły poprzez bieżącą analizę rynku zamówień publicznych i aktualizację danych w tym zakresie.

Ewaluacja postępowań koncyliacyjnych nastąpi przez bieżący monitoring liczby spraw wpływających do KIO o przeprowadzenie koncyliacji, liczby spraw zakończonych zawarciem ugody oraz liczby spraw, w których strony nie zaakceptowały projektu ugody przedstawionego przez KIO.

13. Załączniki (istotne dokumenty źródłowe, badania, analizy itp.)