JARA DRAPAŁA & PARTNERS

LEGAL • TAX

Newsletter

MARZEC 2016

NOWELIZACJA PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

18 kwietnia 2016 r. upływa termin na wdrożenie do polskiego systemu prawnego unijnych dyrektyw 2014/24/UE (dyrektywa klasyczna) oraz 2014/25/UE (dyrektywa sektorowa) regulujących tematykę udzielania zamówień publicznych. Oznacza to, że polską ustawę czeka gruntowna przebudowa. Planowane zmiany w niektórych aspektach mogą się okazać dla uczestników postępowań o udzielenie zamówienia publicznego iście rewolucyjne (i to pomimo że ostatecznie polski ustawodawca zrezygnował z szeregu pomysłów pojawiających się w pierwotnym projekcie).

Nadchodzące zmiany można pogrupować przez pryzmat celów i założeń, którym przyświecają. Do kluczowych zaliczyć można następujące:

I. ELEKTRONIZACJA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Nowe przepisy przewidują m. in.:

a) obowiązkową komunikację elektroniczną pomiędzy zamawiającym a wykonawcami
b) umożliwienie składania ofert i wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w formie elektronicznej

UWAGA: *z powodu konieczności wdrożenia wielu rozwiązań wymagających zarówno sporego nakładu pracy, jak i kosztów państwa członkowskie mają dodatkowe 2 lata na wprowadzenie zmian mających na celu elektronizację zamówień publicznych.*

Niestety na ostatniej prostej prac nad ustawą polski ustawodawca zdecydował się odłożyć w czasie wdrożenie następujących regulacji:

a) obowiązek prowadzenia postępowań za pośrednictwem profilu nabywcy – narzędzia wykorzystywanego przez instytucje zamawiające do udostępniania, przekazywania i przechowywania dokumentów elektronicznych
b) stworzenie elektronicznej platformy zamówień publicznych e-Zamówienia (centralna baza, z pozycji której funkcjonować będzie Biuletyn Zamówień, profile nabywcy, gdzie prowadzone będą aukcje elektroniczne, a także dzięki której prowadzona będzie sprawozdawczość).

II. UPROSZCZENIE I UELASTYCZNIENIE PROCEDURY, ZMNIEJSZENIE BIUROKRACJI

Kluczowym założeniem mającym zmniejszyć poziom sformalizowania i biurokracji jest wprowadzenie Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia. Ma on zastąpić liczne dokumenty potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu czy niepodleganie wykluczeniu. Oznacza to nie tylko mniej obowiązków obciążających wykonawców (kompletowanie dokumentów), ale i zamawiających (ocena formalna). Poza tym, dzięki ujednoliceniu tego dokumentu na poziomie wszystkich krajów członkowskich, jego wprowadzenie skutkować powinno zmniejszeniem liczby sporów mających za przedmiot formalną ocenę dokumentów. Zamawiający uprawniony będzie do żądania kompletu dokumentów od wybranego wykonawcy (nie będzie miał jednak prawa do wymagania dokumentów, które sam uzyskać może z ogólnodostępnych, bezpłatnych baz danych).

Uelastycznienie procedury prowadzącej do udzielenia zamówienia publicznego ma zostać osiągnięte poprzez skuteczniejsze wykorzystanie negocjacji.

III. PROMOWANIE POZAEKONOMICZNYCH CELÓW ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

W celu promowania innych niż ekonomiczne celów przyświecających zamówieniom publicznym planuje się:

a) obowiązkowe wymaganie posługiwania się przez wykonawców umowami o pracę w sytuacji, gdy wykonywanie czynności polega w istocie na realizacji pracy w sposób określony w kodeksie pracy jako stosunek pracy
b) zachęcanie do stosowania przez zamawiających klauzul społecznych czy środowiskowych

c) promowanie zatrudnienia osób defaworyzowanych
d) położenie głównego nacisku na wybór oferty najkorzystniejszej ekonomicznie (tj. opartej na efektywności kosztowej), czemu służyć ma m.in. ograniczenie wagi kryterium cenowego do maksymalnie 60%
e) partnerstwo innowacyjne – nowy tryb udzielania zamówień publicznych.

IV. UŁATWIENIE DOSTĘPU DO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH MAŁYM I ŚREDNIM PRZEDSIĘBIORCOM

Nowe przepisy przewidują ułatwienie dostępu do rynku małym i średnim przedsiębiorcom poprzez promowanie dzielenia zamówień na części. Dodatkowym mechanizmem (ograniczającym nadmierne wymogi stawiane przed wykonawcami) ma być określenie maksymalnego pułapu górnych warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności ekonomicznej. Wprowadzono również dodatkowe podstawy wnoszenia odwołań do Krajowej Izby Odwoławczej w postępowaniach o wartości poniżej progów unijnych.

V. WPROWADZENIE ZASAD MODYFIKOWANIA UMOWY O ZAMÓWIENIE PUBLICZNE

W ślad za bogatym orzecznictwem Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej rozbudowaniu ulegają przepisy regulujące wprowadzanie zmian do umów o zamówienia publiczne. Jakkolwiek nie mają one charakteru nowatorskiego, to gwarantują uporządkowanie i usunięcie wątpliwości interpretacyjnych w zakresie oceny dopuszczalności aneksowania umów (szczególnie w zakresie przesłanek uznania zmiany za nieistotną). Powinno to ułatwić realizację umów, w szczególności tych współfinansowanych ze środków unijnych (wszak stanowisko audytorów oceniających poprawność wydatkowania środków unijnych było w tym zakresie niezwykle restrykcyjne, co jednocześnie niejednokrotnie uniemożliwiało skuteczną modyfikację umowy).

NINIEJSZA OGÓLNA INFORMACJA NIE ZASTĘPUJE INDYWIDUALNEGO DORADZTWA UWZGLĘDNIAJĄCEGO KONKRETNY PRZYPADEK

Wojciech Merkwa
Radca prawny, senior associate
wojciech.merkwa@jara-law.pl

Prof. dr hab. Przemysław Drapała
Radca prawny, senior partner
przemyslaw.drapala@jara-law.pl