



**INFRASTRUKTURA
I ŚRODOWISKO**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



Ministerstwo Środowiska

UNIA EUROPEJSKA
FUNDUSZ SPÓJNOŚCI



MATERIAŁY SZKOLENIOWE

RADCA PRAWNY HUBERT NOWAK

Dzień 1

**Spotkanie szkoleniowe IP-IW
Busko Zdrój, 7-8 maja 2009 r.**



Wykład 1

Błędy popełniane przez Zamawiających przy udzielaniu zamówień publicznych - wybrane problemy

Autor: Radca Prawny Hubert Nowak

Telefoniczne udzielanie wyjaśnień przez Zamawiającego

Zamawiający naruszył zasadę zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców przez telefoniczne udzielenie wyjaśnień dotyczących treści SIWZ tylko jednemu wykonawcy. Działanie zamawiającego należy uznać bezwzględnie za naruszające zasadę jawności i pisemności postępowania.

(Wyrok KIO z 24.10.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 1094/08)

NOTATKI:

Brak oznaczenia w KRS działalności gospodarczej, której dotyczy zamówienie

Brak oznaczenia w ewidencji działalności gospodarczej lub rejestrze przedmiotu działalności, którego dotyczy zamówienie publiczne, nie stoi na przeszkodzie wzięciu udziału w przetargu i udzieleniu zamówienia. Oznaczenie przedmiotu działalności zgodne z przedmiotem zamówienia nie jest ustawowym warunkiem uczestnictwa w przetargu ani prowadzenia działalności gospodarczej w danej dziedzinie, a ma jedynie charakter informacyjno-statystyczny.

(Wyrok SO w Katowicach z dnia 30.01.2007 r., sygn. akt XIX Ga 3/07)

NOTATKI:

Stawianie warunków ogólnych

Jeśli Zamawiający określił warunki udziału w postępowaniu ogólnie powinien przyjąć złożone oświadczenia o spełnianiu warunków, a ich zakwestionowanie może nastąpić tylko w przypadku posiadania bezpośrednich dowodów potwierdzających jednoznacznie i w sposób niebudzący wątpliwości, że dany wykonawca złożył nieprawdziwe oświadczenie.

(Wyrok KIO z 02.10.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 999/08)

NOTATKI:



Nieprecyzyjne warunki udziału w postępowaniu

Zapisy specyfikacji w tym w szczególności dotyczące opisu warunku udziału w postępowaniu, a także sposobu oceny jego spełnienia, zawierają określenia nieostre, na podstawie których Zamawiający dokonał oceny spełnienia warunku posiadania doświadczenia. Zamawiający nie dookreślił, jak należy rozumieć „charakter i trudność wykonania” zamówienia, tak aby można było porównać je z przedmiotem zamówienia. Wykonawcy przygotowując ofertę muszą posiadać jednoznaczną informację, co do warunków określonych przez Zamawiającego, tak aby móc wykazać się spienieniem warunku udziału w postępowaniu. Jeżeli Zamawiający dokonując opisu warunku oraz sposobu jego oceny postępuje się terminami nieprecyzyjnymi, rodzi to ryzyko różnej ich interpretacji przez uczestników postępowania, co miało miejsce również w przedmiotowej sprawie.

Zamawiający nie określił, w jaki sposób oceni poziom trudności, jak również charakter objętych wykazem robót, w szczególności nie podał jakie są jego minimalne wymagania w tym zakresie. Wątpliwości powstałe na tle siwz nie mogą rodzić negatywnych skutków dla wykonawców i powinny być rozstrzygane na ich korzyść.

(Wyrok KIO z 09.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 636/08)

NOTATKI:

Rozbieżność warunków w SIWZ i Ogłoszeniu

Uzasadniony jest zarzut w zakresie istnienia rozbieżności między warunkami udziału w przetargu określonymi w SIWZ i Ogłoszeniu o zamówieniu.

(Wyrok SO w Łodzi z dnia 08.11.2007 r., sygn. akt X Ga 337/07)

NOTATKI:

Uprawnienia ustawowe do prowadzenia działalności w przypadku konsorcjum

Co do zasady uprawnień nie muszą posiadać wszyscy członkowie konsorcjum.

Wyjątkiem jest sytuacja, w której wszystkie aspekty objęte przedmiotem zamówienia wymagają uprawnień. Wówczas konsorcjant, który nie posiada uprawnień w ogóle nie mógłby uczestniczyć w zamówieniu. W takiej sytuacji można żądać uprawnień od wszystkich członków konsorcjum.

(Wyrok KIO z 19.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 427/08)



NOTATKI:

Zakaz ograniczania treści zaświadczeń z ZUS i US

Ograniczenie zakresu wymaganego zaświadczenia wyłącznie do potwierdzenia nie zalegania ze składkami na ubezpieczenie społeczne stoi w sprzeczności do postanowień rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006 r., w sprawie rodzajów dokumentów potwierdzających spienianie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy. Ustawodawca wyraźnie wskazał w § 1 ust. 1 pkt 3 przywołanego rozporządzenia, że zaświadczenie z ZUZ ma dotyczyć łącznie potwierdzenia nie zalegania z opłacaniem składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne. Oceny tego stanu prawnego nie zmienia fakt, że przy tak ustalonej wartości zamówienia Zamawiający może, a nie musi żądać przedstawienia dokumentów, potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu.

(Wyrok KIO z 18.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 686/08)

NOTATKI:

Zakaz wykazania się doświadczeniem poprzez łączne wykonanie wszystkich wymaganych robót

Okolicznością sporną między stronami jest, czy wymaganie łącznego wykonania wszystkich prac przewidzianych przez Zamawiającego (prac termomodernizacyjnych i montażu kolektorów słonecznych) na jednym obiekcie budowlanym i stanowiących jedną robotę budowlaną i odmowa uznania doświadczenia wykonawców, którzy wykonywali wszystkie wymagane prace, ale w odniesieniu do kilku robót budowlanych, nie narusza zasad uczciwej konkurencji. Możliwość wykazania doświadczenia wyłącznie poprzez łączne wykonanie wszystkich wymaganych robót jest w ocenie Izby wymaganiem nadmiernym i godzi w zasadę uczciwej konkurencji. Izba stwierdza, że brak jest obiektywnego uzasadnienia dla takiego wymagania Zamawiającego.

(Wyrok KIO z 23.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 561/08)

NOTATKI:

Wymaganie wykonania zamówienia dla ściśle określonego odbiorcy

W ocenie KIO, żądanie wykazu wykonanych dostaw dla straży pożarnej, w zestawieniu z treścią załącznika nr 5 do siwz, z którego wynika, iż referencje potwierdzające należyte wykonanie dostaw, mają pochodzić od odbiorców, wskazują, że warunek ten zawęży wykonawców do tych, którzy wykonali dostawy ściśle dla odbiorców, będących strażą pożarną. W takim brzmieniu postanowienie siwz narusza zasadę równego traktowania wykonawców.



(Wyrok KIO z 08.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 635/08)

NOTATKI:

Wygórowany warunek w zakresie wartości wykonanych zamówień podobnych (1)

Wartość zamówienia - 34.000.000,00 złotych.

Przedmiot zamówienia - wykonanie krytego basenu.

Warunek - wykonanie co najmniej dwóch krytych basenów o wartości nie mniejszej niż 10.000.000 brutto każdy.

Przedmiotowy warunek oprotestowano.

Orzeczenie KIO:

W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej warunek postawiony przez Zamawiającego jest adekwatny do przedmiotu zamówienia zarówno w zakresie rodzaju, jak i wartości wykonanych prac. Żądanie wylegitymowania się budową basenu krytego, bez zawężenia tych prac do określonych gabarytów obiektu, bądź innych cech szczegółowych definiujących jego przeznaczenie, w stosunku do przedmiotu niniejszego zamówienia, jakim jest wykonanie basenu krytego o gabarytach olimpijskich stanowi właśnie o nie ograniczaniu zasad uczciwej konkurencji.

NOTATKI:

Wygórowany warunek w zakresie wartości wykonanych zamówień podobnych - c.d. (2)

W stosunku natomiast do wartości szacunkowej przedmiotu zamówienia postawiony warunek nie może być uznany obiektywnie za wygórowany, ponieważ realizacja basenów o wartości każdy po 10 000 000 zł. stanowi niespełna ułamek 2/3 przedmiotowego zamówienia. Zgodnie z przyjętą linią orzecznictwa w sprawach z zakresu zamówień publicznych uznaje się za warunek wygórowany dotyczący wartości zrealizowanych prac i nie adekwatny do przedmiotu taki, który określa górną granicę prac objętych doświadczeniem zawodowym znacznie powyżej wartości szacunkowej zamówienia (por. np. wyrok ZA z dnia 21 grudnia 2006 r., UZP/ZO/0-2969/06). W niniejszej sprawie taka sytuacja nie ma miejsca. Przeciwnie, wymóg wykazania się realizacją dwóch inwestycji po 10 000 000 zł każda (czyli 1/3 wartości przedmiotowego zamówienia) nie daje podstaw do uznania tak postawionego warunku za wygórowany, ograniczający uczciwą konkurencję i dostęp do zamówienia potencjalnym wykonawcom.



(Wyrok KIO z 13.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 402/08, podobnie wyrok S.O. w Katowicach z 09.2007, sygn. akt XIX Ga 581/06)

NOTATKI:

Wygórowany warunek w zakresie kubatury wykonanych zamówień podobnych

Zamawiający określając warunek udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wykonawcy naruszył art. 7 ust. 1 i art. 22 ust. 1 i 2 ustawy konstruując warunek w oderwaniu od przedmiotu zamówienia i jego wartości. Jak ustalono powyżej przedmiot zamówienia w niniejszym postępowaniu jest mniejszy powierzchnią i kubaturą od wymaganego w postępowaniu warunku dopuszczenia do udziału w postępowaniu.

(Wyrok KIO z 19.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 428/08)

NOTATKI:

Zakaz doprecyzowywania warunku po złożeniu ofert

Fakt, iż wartość jednego z tych zadań jest znacząco niższa od wartości robót stanowiących przedmiot zamówienia, nie ma w niniejszej sprawie znaczenia, gdyż zamawiający nie wymagał w specyfikacji wykazania się realizacjami odpowiadającymi swoją wartością wartości przedmiotu zamówienia, a jedynie odpowiadających swoim rodzajem przedmiotowi postępowania.

Skoro Zamawiający w siwz nie przedstawił wymagań dotyczących warunków ubezpieczenia innych niż ogólna kwota, na którą musi opiewać polisa, to nie może takich wymagań stawiać na etapie po złożeniu ofert, ponieważ byłaby to ewidentna zmiana warunku udziału w postępowaniu.

(Odpowiednio wyrok KIO z 21.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 689/08 oraz z dnia 24.07.2008 r., sygn. akt 697/08)

NOTATKI:

Dopuszczenie przez Zamawiającego w przypadku r.b. również legitymowania się zamówieniami będącymi w trakcie realizacji

Dopuszczenie możliwości wykazania zamówień będących w toku realizacji narusza przepis § 1 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać



zamawiający od wykonawcy (...), w świetle którego zamawiający ocenia doświadczenie wykonawcy na podstawie wykonanych robót budowlanych, a nie robót będących w toku realizacji.

(Postanowienie KIO z 17.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 678/08, wyrok KIO z 24.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 710/08)

NOTATKI:

Dopuszczalność wydłużenia 5-letniego okresu wykonanych r.b. jeżeli ma to zapewnić konkurencję

Skład orzekający uznał za zasadny zarzut dotyczący zawężenia okresu, z którego wykonawca będzie mógł wykazać się posiadanym doświadczeniem. Uznał, iż z uwagi na charakter przedmiotu zamówienia oraz sytuację na rynku wykonawców (nieznaczna liczba wykonawców specjalizujących się w realizacji podobnych zamówień), Zamawiający powinien dopuścić możliwość wykazania się przez wykonawców zrealizowaniem wykonanych robót budowlanych, odpowiadających swoim rodzajem i wartościom robotom budowlanym stanowiącym przedmiot zamówienia, wykonanych w okresie dłuższym niż 5 lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia. Skład orzekający stoi na stanowisku, że przepis § 1 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy dopuszcza taką możliwość, jeżeli wyznaczenie 5-letniego okresu wskazanego w przywołanym przepisie rozporządzenia będzie prowadziło do ograniczenia zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji. W niniejszym postępowaniu bowiem ustalenie 5-letniego okresu na wykazanie się doświadczeniem przez wykonawców, w związku z drugim elementem tego warunku, wskazuje na możliwość skutecznego złożenia oferty wyłącznie przez jednego wykonawcę.

(Postanowienie KIO z 17.07.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 678/08)

NOTATKI:

Polisa ubezpieczeniowa od odpowiedzialności cywilnej nie musi być tożsama z zakresem ujawnionym w KRS

Skład orzekający Izby stoi na stanowisku, że polisa ubezpieczeniowa potwierdzająca posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności nie musi być tożsama z pełnym zakresem działalności ujawnionym w Krajowym Rejestrze Sądowym Wykonawcy. W ocenie składu orzekającego wymogu tego nie można odnosić do formalnie ujawnionej działalności w Krajowym Rejestrze Sądowym, ale do faktycznie wykonywanej przez podmiot działalności.

(Wyrok KIO z 19.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 429/08)



NOTATKI:

Warunek posiadania zdolności kredytowej i posiadania środków finansowych powinien być na tym samym poziomie

Zamawiający zobowiązany jest ustalać jednakowe warunki udziału w postępowaniu dla wszystkich wykonawców. Żądanie wykazania się zdolnością kredytową w wysokości trzydziestokrotnie wyższej niż kwota posiadanych środków nie ma uzasadnienia prawnego. Ponadto prowadzi do wykluczenia wykonawców, którzy nie posiadają wolnych środków w wysokości 500 000 zł chociaż mogliby wykazać się zdolnością do zaciągnięcia kredytu w tej wysokości. Oceny zdolności finansowej, Zamawiający zobowiązany jest dokonywać w oparciu o jednakową kwotę środków finansowych, niezależnie od źródła ich pochodzenia (środki własne lub pochodzące z innego źródła). Stawianie wyższych wymagań co do sytuacji finansowej wykonawców, którzy nie posiadają własnych środków finansowych stanowi naruszenie zasady równego traktowania wykonawców, gdyż tak określony warunek jest dyskryminujący i nie pozwala ocenić zdolności wykonawców w sposób jednakowy. Nie jest dopuszczalne formułowanie warunków udziału w postępowaniu w sposób dyskryminujący wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia chociaż korzystających z innych źródeł finansowania dopuszczonych przez ustawodawcę.

(Wyrok KIO z 27.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 576/08)

NOTATKI:

Zysk jako wyłączny wskaźnik zdolności finansowej

Dodatni wynik finansowy (tj. zysk, czyli różnica pomiędzy przychodami, a kosztami ich uzyskania o wartości dodatniej) nie może być traktowany jako wyłączny wskaźnik kondycji finansowej przedsiębiorstwa. Tak postawiony warunek dyskryminowałby podmioty nowo powstałe, które jeszcze nie osiągnęły zysku, bądź takie, które właśnie w jednym z dwóch ubiegłych lat dokonały inwestycji, które jeszcze się nie zwróciły (tzn. takie, w których poniesione koszty przeważają, choćby chwilowo, nad przychodami). Zatem, dodatni wynik finansowy, choć co do zasady świadczy o dobrej kondycji finansowej przedsiębiorstwa, to nie może być dopuszczony jako wskaźnik posiadania potencjału ekonomicznego umożliwiającego realizację zamówienia, bowiem prowadziłoby to do naruszenia zasady uczciwej konkurencji, jako że wykluczałoby z udziału w postępowaniu podmioty, o których mowa wyżej.

(Wyrok KIO z 27.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 589/08)



NOTATKI:

Obowiązek wykluczenia konsorcjum w sytuacji gdy istnieją przesłanki do wykluczenia jednego z konsorcjantów

Sąd podzielił stanowisko Zamawiającego, iż w wypadku, gdy istnieją przesłanki do wykluczenia jednego z wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia, zamawiający - nie mogąc wykluczyć tylko jednego - winien wykluczyć wszystkich pozostałych wykonawców ubiegających się łącznie o udzielenie zamówienia. Taka wykładnia przepisów ustawy PZP prowadzi do słusznego wniosku, iż nie jest dopuszczalne udzielenie zamówienia wykonawcom, z których choćby jeden podlega wykluczeniu.

(Wyrok SO we Wrocławiu z 24.08.2007 r., sygn. akt X Ga 219/07)

NOTATKI:

Wykluczenie na podstawie dokumentu prywatnego

Decyzję o wykluczeniu Odwołującego z niniejszego postępowania Zamawiający podjął jedynie na podstawie uzyskanego prywatnego Sprawozdania, całkowicie pomijając zapewnienie wystawcy dokumentu, jak również nie korzystając z możliwości danych mu przez obowiązujące przepisy prawa (uzyskania oryginału dokumentu, skonfrontowania oryginalnego dokumentu z przedłożonymi kopiami i dopiero wówczas ewentualnego skorzystania z możliwości powołania biegłego z listy biegłych sądowych). Dlatego też mając na uwadze powyższe Izba dopatrzyła się naruszenia art. 24 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp, uznając iż wykluczenie Odwołującego na tym etapie było co najmniej przedwcześnie.

(Wyrok KIO z 18.07.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 683/08)

NOTATKI:

Negatywne na gruncie PZP zachowanie członka grupy kapitałowej (nie konsorcjanta) nie może powodować negatywnych konsekwencji dla pozostałych członków tej grupy

Na gruncie PZP nie ma podstaw, aby sankcję wykluczenia na podstawie art. 24 ust. 2 pkt 1 PZP stosować również wówczas, gdy określone czynności wykonywały podmioty powiązane, czy to kapitałowo, czy to osobowo z wykonawcą. Nie ma również podstaw do stosowania analogicznie zasad prawa podatkowego, handlowego oraz przepisów o rachunkowości i traktowania całej grupy kapitałowej jako jednego podmiotu



(Wyrok KIO z 28.05.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 456/08 i 457/08)

NOTATKI:

Zakaz ustalania wymagań formalnych dla referencji

W odniesieniu do zarzutów dotyczących treści referencji oraz osób je podpisujących skład orzekający Izby uznał, iż wystawca referencji nie ma obowiązku zamieszczać w nich konkretnych treści - takich jak data, czy stanowisko osoby je wystawiającej. Zamawiający też najczęściej nie ma możliwości sprawdzenia tych informacji. Dlatego w praktyce przyjmuje się, iż osoba je wystawiająca była do tego upoważniona oraz zasadę dobrej wiary wykonawcy przedstawiającego referencje.

(Wyrok KIO z 16.05.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 426/08, wyrok SO w Gliwicach z 16.10.2007 r., sygn. akt X Ga 158/07)

NOTATKI:

Niezachowanie formy wymaganej przez Zamawiającego

Zdaniem Izby, w przypadku zastrzeżenia określonej formy (pisemnej), niekwestionowanej przez wykonawców, nie można za dochowanie terminu uznać wniesienia dokumentu w innej formie (faksem).

Niezachowanie formy pisemnej, skutek w postaci nieważności rodzi wyłącznie w sytuacjach wskazanych w ustawie (taką czynnością zawsze będzie czynność prawna złożenia oferty oraz zawarcia umowy). Niemniej jednak w niniejszej sprawie forma dla czynności zamawiającego i wykonawców została już zastrzeżona w ogłoszeniu, a skutkiem jej niedochowania jest uznanie, iż wykonawca nie złożył wymaganego dokumentu, wykluczenie wykonawcy z postępowania, tym samym odrzucenie jego oferty.

(Wyrok KIO z 08.10.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 1015/08)

NOTATKI:

Kompletność opis przedmiotu zamówienia

Zamawiający nie dołączył do siwz dokumentacji projektowej spełniającej wymagania zawarte w rozporządzeniu Ministra Infrastruktury. W konsekwencji zasadnym było w ocenie Sądu Okręgowego, usunięcie spowodowanej tym sprzeczności w dokumentacji przetargowej, w szczególności poprzez nakazanie Zamawiającemu ujawnienia pełnej



dokumentacji projektowej i dodanie wszelkich niezbędnych parametrów technicznych i jakościowych, niezbędnych do przygotowania oferty.

(Wyrok SO we Wrocławiu z 30.01.2007., sygn. akt: X Ga 12/07)

NOTATKI:

Brak precyzji w dokumentacji technicznej

Na podstawie dokumentacji technicznej, skład orzekający Izby ustalił, że Zamawiający nie dokonał również określenia w zakresie pozycji przedmiarowych dotyczących kabli, ilości metrów, jak i typu wycenianych kabli, wskazując wyłącznie, iż chodzi o kable oraz jako jednostka wskazując kpl (komplet). Powyższe uniemożliwiło prawidłową wycenę przez wykonawców składających swoje oferty tych pozycji, co w następstwie miało wpływ na bardzo rozbieżne kalkulacje kosztorysowe cen w poszczególnych ofertach.

(Wyrok KIO z 19.05.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 427/08)

NOTATKI:

Zwrot minimum/maksimum

Skoro Zamawiający w wielu miejscach SIWZ dodaje do opisów kwantyfikacji "minimum", to wykonawca jest obowiązany przedstawić w ofercie ściśle takie urządzenie, które może, co najwyżej w wskazanych parametrach mieć osiągi większe. Zastosowanie wyrażenia bez żadnego kwantyfikatora (minimum lub maksimum) wskazuje na to, że istotne dla Zamawiającego jest zaoferowanie takiego właśnie urządzenia, a nie urządzenia spełniającego inne, w tym większe wymagania.

(Wyrok KIO z 06.10.2008, sygn. akt: KIO/UZP 989/08)

NOTATKI:

Brak dopuszczenia rozwiązań równoważnych

Zamawiający, wymagał zaproponowania w ofercie przez wszystkich wykonawców ww. preparatu mimo istnienia na rynku innych preparatów o podobnym działaniu. Nie dopuścił jednocześnie rozwiązań równoważnych w tym zakresie. Izba uznała, iż powyższy zapis stanowi naruszenie zasady równego traktowania wykonawców oraz zasady uczciwej konkurencji.



(Wyrok KIO z 16.06.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 553/08)

NOTATKI:

Rozbieżność pomiędzy dwoma formatami w jakich zapisano przedmiary robót

Zamawiający zamieścił na własnej stronie internetowej m.in. opis przedmiotu zamówienia, w tym przedmiar robót w dwóch formatach plików: w formacie PDF i w formacie kst. Zamawiający nie określił według, którego formatu przedmiar jest wiążący. Nie zastrzegł w SIWZ i nie pouczył wykonawców, że obowiązującą wersją przedmiaru jest zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego wersja w formacie PDF, a także wersja papierowa. Skład orzekający Izby uznał, że treść tych plików powinna być tożsama, dane w nich zawarte nie powinny różnić się między sobą. Jednocześnie, wykonawcy nie byli obowiązani sprawdzić zgodności zawartych w nim danych, w poszczególnych pozycjach przedmiaru, z danymi w przedmiarze robót zamieszczonym na stronie internetowej w formacie PDF, jak również sporządzonym w formie papierowej.

NOTATKI:

Rozbieżność pomiędzy dwoma formatami w jakich zapisano przedmiary robót - c.d.

Należy zaznaczyć, że wykonawcy nie są obowiązani do nabycia SIWZ od zamawiającego, ani korzystać z dokumentów znajdujących się w jego siedzibie. Obowiązek udostępnienia SIWZ na stronie internetowej zamawiającego należy rozumieć w ten sposób, że zamawiający powinien umożliwić wykonawcy złożenie prawidłowej oferty bez konieczności ubiegania się o wersję papierową SIWZ. Obowiązek prawidłowego przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia, w tym opisanie przedmiotu zamówienia obciąża bowiem zamawiającego.

(Wyrok KIO z 26.06.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 577/08)

NOTATKI:

Dopuszczalność wystawienia gwarancji wadialnej na rzecz jednego z konsorcjantów

Zdaniem Sądu Okręgowego w Poznaniu (data gwarancji wadialnej była wcześniejsza, niż data wystawienia pełnomocnictwa), sygn. II Ca 489/06, złożenie gwarancji wadialnej



wystawionej na rzecz jednego z członków konsorcjum jest wystarczającym zabezpieczeniem oferty. Tak samo orzekł Sąd Okręgowy w Częstochowie - wyrok sygn. akt VI Ca 527/05.

(Wyrok KIO z 24.06.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 567/08)

NOTATKI:

Nakaz otwarcia rachunku we wskazanym przez Zamawiającego banku.

Nie znajduje również uzasadnienia wymaganie Zamawiającego, aby wybrany wykonawca otworzył rachunek we wskazanym przez niego banku. W ocenie Izby decyzja ta powinna być pozostawiona uznaniu wykonawcy w celu zachowania zasad równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji, o których mowa w art. 7 ust. 1 Pzp.

(Wyrok KIO z 17.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 538/08, KIO/UZP 543/08)

NOTATKI:

Kary umowne od świadczenia pieniężnego

W związku z tym, że świadczenie Zamawiającego jest świadczeniem pieniężnym nie można, zgodnie z przytoczonym przepisem art. 483 § 1 Kc w związku z art. 14 Pzp, wymagać, aby w umowie zostały zawarte postanowienia dotyczące kar umownych za niewykonanie świadczenia pieniężnego. Zgodnie z przepisem art. 481 § 1 i 2 Kc, jeżeli zamawiający opóźnia się ze spełnieniem świadczenia pieniężnego, wykonawca może żądać odsetek za czas opóźnienia, a jeżeli stopa odsetek za opóźnienie nie była z góry oznaczona, wykonawcy należą się odsetki ustawowe.

(Wyrok KIO z 29.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 468/08, 480/08)

NOTATKI:

Przesunięcie terminu składania ofert bez podania daty

Nieprawidłowym jest działanie Zamawiającego polegające na przesunięciu terminu składania ofert bez podania konkretnej daty. Art. 36 ust. 1 pkt 11 Pzp stanowi jednoznaczny i nie doznający odstępstw obowiązek Zamawiającego w tym zakresie. Jest to istotne również z punktu widzenia zasad udzielania zamówień publicznych. Wykonawcy powinni dysponować wiedzą, ile mają czasu na przygotowanie i złożenie oferty.

(Wyrok KIO z 17.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 538/08, KIO/UZP 543/08)



NOTATKI:

Wycena kosztorysu w innej formie niż przekazana przez Zamawiającego

Twierdzenie Zamawiającego, iż Odwołujący nie wycenił kosztorysu zamiennego w formie przekazanej przez Zamawiającego, lecz uczynił to w kosztorysie podstawowym - co stwierdził sam Zamawiający już w rozstrzygnięciu protestu - stanowi de facto zarzut niezgodności oferty Odwołującego z SIWZ, co do formy, a nie jej treści. Niezgodność formy oferty z treścią SIWZ nie stanowi o jej niezgodności w rozumieniu art. 82 ust. 3 Pzp, a tym samym nie może skutkować odrzuceniem oferty Odwołującego na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp.

(Wyrok KIO z 13.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 405/08)

NOTATKI:

Umieszczenie informacji w ofercie w innym miejscu niż wskazane przez Zamawiającego

Skoro oferta zawiera informację wypełniającą wymagania specyfikacji, która to informacja została umieszczona w formularzu ofertowym, chociaż wzór tego formularza nie przewidywał stosownego punktu, to brak jest podstaw do stwierdzenia niezgodności treści oferty z treścią specyfikacji.

(Wyrok KIO z 24.10.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 1094/08)

NOTATKI:

Stawka VAT na dzień składania ofert

Skład orzekający Izby, podzielił pogląd i argumentację Zamawiającego oraz drugiego Przystępującego do odwołania nr 1 uznając, iż Wykonawcy mają obowiązek złożenia oferty ze stawką VAT, obowiązującą w dniu składania oferty. Fakt przewidywanej daty zakończenia obowiązywania określonej stawki podatku VAT (po terminie składania ofert, a przed dniem podpisania umowy, czy też w trakcie realizacji umowy) nie stanowi jednoznacznej przesłanki do zaproponowania nowej - w chwili składania ofert jeszcze nieobowiązującej - stawki. Powyższe ma znaczenie dla porównywalności złożonych w postępowaniu ofert.

(Wyrok KIO z 04.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 481/08, KIO/UZP 489/08)



NOTATKI:

Kwota, którą Zamawiający może przeznaczyć na zamówienie

Kwota, którą zamawiający może faktycznie przeznaczyć na zamówienie (art. 93 ust. 1 pkt 4 ustawy), nie może być niższa od kwoty podawanej na otwarciu ofert (art. 86 ust. 3 ustawy). Powyższe ma zabezpieczać wykonawców przed bezpodstawnymi unieważnieniami postępowań, a z drugiej strony chronić zamawiającego przed koniecznością unieważnienia postępowania, w sytuacji gdy ten po otwarciu ofert, a przed zakończeniem postępowania, jest w stanie zdobyć dodatkowe środki na sfinansowanie zamówienia (np. poprzez dokonanie przesunięć w swoim planie finansowym).

(Wyrok KIO z 18.06.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 544/08, 548/08, 549/08, 550/08)

NOTATKI:

Zakaz bezpodstawnego unieważnienia postępowania o zamówienie publiczne

Okoliczność, iż Zamawiający w trakcie trwania procedury dowiedział się o tym, że na rynku istnieje możliwość zakupu soczewek po niższych cenach, i to ma stanowić o zagrożeniu interesu publicznego nie wydaje się wystarczająca. Nikt bowiem nie zagwarantuje Zamawiającemu, że w kolejnym postępowaniu, wszczętym przez niego po unieważnieniu niniejszego, zostaną złożone oferty tańsze.

Ponadto uwzględnienie przez Zamawiającego składnej przez inną firmę w trakcie trwania procedury udzielenia zamówienia oferty handlowej w trybie poza ustawowym, może świadczyć o działaniu noszącym znamiona czynu nieuczciwej konkurencji.

(Wyrok KIO z 27.05.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 458/08)

NOTATKI:

Wybór oferty niezgodnej z SIWZ

Rażącym naruszeniem ustawy jest natomiast między innymi wybór oferty, która jako niezgodna z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia, podlegała odrzuceniu.

(Wyrok SO w Poznaniu z 20.02.2007 r., sygn. akt X Ga 5/07)



NOTATKI:



Wykład 2

Wskaźniki procentowe korekt finansowych z tytułu popełnionych nieprawidłowości przy udzielaniu zamówień publicznych - wybrane nieprawidłowości.

Autor: Radca Prawny Hubert Nowak

Brak przekazania ogłoszenia o zamówieniu do UOPWE

Brak przekazania ogłoszenia o zamówieniu do UOPWE i jednoczesny brak publikacji w innym publikatorze (internet, BZP, dziennik o zasięgu ogólnopolskim)

Brak przekazania ogłoszenia o zamówieniu do UOPWE i jednoczesna publikacji w co najmniej jednym innym publikatorze (internet, BZP, dziennik o zasięgu ogólnopolskim)

- 100% wartości dofinansowania do zamówienia
- 25% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Nie zachowanie przesłanek do udzielenia zamówienia

- w trybie zamówienia z wolnej ręki
- w trybie negocjacji bez ogłoszenia
 - 100% wartości dofinansowania do zamówienia
 - 100% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Nie zachowanie przesłanek do udzielenia zamówień dodatkowych lub uzupełniających

Udzielenie zamówień uzupełniających i dodatkowych bez przesłanek i bez przekroczenia przewidzianych dla nich progów

Udzielenie zamówień uzupełniających i dodatkowych bez przesłanek i z przekroczeniem przewidzianych dla nich progów

Udzielenie zamówień uzupełniających i dodatkowych z zachowaniem przesłanek ale z przekroczeniem przewidzianych dla nich progów



- 25 % wartości dofinansowania do zamówienia uzupełniającego lub dodatkowego
- 25 % wartości dofinansowania do zamówienia uzupełniającego lub dodatkowego + 100% dofinansowania przekraczającego progi dla zamówień uzupeł. i dodat.
- 100% wartości dofinansowania przekraczającego progi dla zamówień uzupeł. i dodat.

NOTATKI:

Brak określonych informacji w SIWZ i ogłoszeniu przekazanym do UOPWE

Dotyczy trybów: przetargu nieograniczonego, ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego;

Brak zamieszczenia w **SIWZ i ogłoszeniu** przekazanym do UOPWE:

- Wykazu oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu;
- Opisu warunków udziału w postępowaniu;
- Opisu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu;
- Informacji o kryteriach oceny ofert i ich znaczeniu oraz sposobie ocen;

Korekta w wysokości - 25% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Brak określonych informacji w SIWZ albo ogłoszeniu przekazanym do UOPWE

Dotyczy trybów: przetargu nieograniczonego, ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego;

Brak zamieszczenia w **SIWZ albo ogłoszeniu** przekazanym do UOPWE:

- Wykazu oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu;
- Opisu warunków udziału w postępowaniu;
- Opisu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu;
- Informacji o kryteriach oceny ofert i ich znaczeniu oraz sposobie ocen;

Korekta w wysokości - 5% wartości dofinansowania do zamówienia



NOTATKI:

Warunki udziału w postępowaniu i dokumenty na potwierdzenie ich spełniania

Ustalenie warunków udziału w postępowaniu w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję oraz w sposób, który nie zapewnia równego traktowania wykonawców;

Żądanie od wykonawców oświadczeń i dokumentów, które nie są niezbędne do przeprowadzenia postępowania (naruszenie art. 25 ust. 1 PZP)

- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Kryteria oceny ofert

Wybór ofert na podstawie innych kryteriów niż określone w SIWZ

Zastosowanie kryteriów oceny ofert dotyczących właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej

Określenie kryteriów oceny ofert w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję oraz nie zapewnia równego traktowania wykonawców

- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10%- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 25% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Opis przedmiotu zamówienia (1)

Naruszenie art. 29 ust. 3 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, bez dopuszczenia możliwości składania ofert równoważnych



Naruszenie art. 29 ust. 2 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję

Naruszenie art. 30 ust. 1-3 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia przez odniesienie do norm, aprobat, specyfikacji technicznych i systemów odniesienia z naruszeniem ustawowej kolejności

- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Opis przedmiotu zamówienia - c.d. (2)

Naruszenie art. 29 ust. 1 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny, nie wyczerpujący, za pomocą niedostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń lub bez uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty

Naruszenie art. 29 ust. 3 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia oraz dodanie słów „lub równoważny”, pomimo że nie jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia a zamawiający może opisać przedmiot zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń

Naruszenie art. 30 ust. 4 PZP, poprzez opisanie przedmiotu zamówienia za pomocą norm, aprobat, specyfikacji technicznych i systemów odniesienia, bez dopuszczenia możliwości składania ofert równoważnych

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Ograniczenie kręgu potencjalnych wykonawców

W przypadku W przypadku przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego naruszenie przepisów PZP, poprzez zaproszenie do składania ofert mniejszej liczby wykonawców, niż minimalna liczba przewidziana w ustawie

W przypadku negocjacji bez ogłoszenia naruszenie przepisów PZP, poprzez zaproszenie do negocjacji mniejszej liczby wykonawców, niż minimalna liczba przewidziana w ustawie



Naruszenie art. 89 PZP poprzez odrzucenie oferty z przyczyn innych, niż przewidziane w niniejszym punkcie

- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 25% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Prowadzenie negocjacji dotyczących treści oferty

W przypadku dialogu konkurencyjnego naruszenie art. 87 PZP, poprzez dokonywanie w toku badania i oceny ofert istotnych zmian w treści oferty oraz zmian wymagań zawartych w siwz w drodze negocjacji między zamawiającym a wykonawcą, z wyłączeniem wyjaśnień dotyczących treści złożonych ofert oraz poprawiania oferty w trybie art. 87 PZP

W przypadku przetargu nieograniczonego i ograniczonego naruszenie art. 87 PZP, poprzez dokonywanie w toku badania i oceny ofert innych niż wymienione w tym przepisie zmian w treści oferty w drodze negocjacji między zamawiającym a wykonawcą

- 25% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Zmniejszenie zakresu świadczenia wykonawcy

Naruszenie art. 144 ust. 1 PZP, poprzez zmianę umowy polegającą na zmniejszeniu zakresu świadczenia wykonawcy w stosunku do zobowiązania zawartego w ofercie bez stosownego zmniejszenia ceny.

- Za podstawę obliczenia korekty przyjmuje się procent udziału środków pochodzących z funduszy UE w finansowaniu zamówienia od wartości zmniejszenia zakresu świadczenia

NOTATKI:



Zawarcie umowy przed upływem terminu na wniesienie lub rozpatrzenie protestu

Naruszenie art. 94 ust. 1 PZP, poprzez zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego w terminie krótszym, niż oznaczony w tym przepisie (10/7 dni)

Naruszenie art. 182 ust. 1 PZP, poprzez zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego przed ostatecznym rozstrzygnięciem protestu

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Brak zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty

Niezawiadomienie wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Niepełne zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty

Naruszenie art. 92 ust. 1 PZP, poprzez brak zawiadomienia wykonawców o:

- ✓ uzasadnieniu wyboru najkorzystniejszej oferty, a także o nazwach (firmach), siedzibie i adresach wykonawców, którzy złożyli oferty wraz ze streszczeniem oceny i porównania złożonych ofert zawierającym punktację przyznaną ofertom w każdym kryterium oceny ofert i łączną punktację,
- ✓ wykonawcach, których oferty zostały odrzucone, wraz z uzasadnieniem faktycznym i prawnym,
- ✓ wykonawcach, którzy zostali wykluczeni z postępowania o udzielenie zamówienia, wraz z uzasadnieniem faktycznym i prawnym - jeżeli postępowanie jest prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego albo negocjacji bez ogłoszenia

Naruszenie art. 24 ust. 3 PZP, poprzez brak zawiadomienia wykonawców, którzy zostali wykluczeni z postępowania, wraz z uzasadnieniem faktycznym i prawnym

- 2% wartości dofinansowania do zamówienia

2% wartości dofinansowania do zamówienia



NOTATKI:

Niedopełnienie obowiązków związanych z udostępnianiem SIWZ

W przypadku przetargu nieograniczonego - naruszenie art. 42 ust. 1 i 2 PZP, poprzez nieprzekazanie wykonawcy siwz w terminie 5 dni od dnia złożenia wniosku, przy jednoczesnym nieudostępnieniu siwz na stronie internetowej (w tym nieprzekazanie pełnej dokumentacji projektowej służącej do opisu przedmiotu zamówienia na roboty budowlane)

W przypadku przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, negocjacji bez ogłoszenia - nieprzekazanie wykonawcy wraz z zaproszeniem do składania ofert pełnej dokumentacji projektowej służącej do opisu przedmiotu zamówienia na roboty budowlane)

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Niedopełnienie obowiązków związanych z udzielaniem informacji dodatkowych

W przypadku przetargu nieograniczonego, ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego i negocjacji bez ogłoszenia - naruszenie art. 38 ust. 1 zd. 2 PZP, poprzez nieudzielenie niezwłocznie wyjaśnień treści siwz, chyba że prośba o udzielenie wyjaśnień wpłynęła do zamawiającego na mniej niż 6 dni przed terminem składania ofert, a w przypadku przetargu ograniczonego lub negocjacji z ogłoszeniem, jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia - na mniej niż 4 dni przed terminem składania ofert.

- 2% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Ustalanie krótszych niż ustawowe terminów składania ofert oraz wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (1)

W przypadku przetargu nieograniczonego - naruszenie art. 43 ust. 2 i 3 PZP, poprzez ustalenie terminów składania ofert krótszych o co najmniej 10 dni niż terminy ustawowe



W przypadku **przetargu ograniczonego** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert krótszych niż terminy ustawowe

W przypadku **negocjacji z ogłoszeniem** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu krótszych niż terminy ustawowe

W przypadku **dialogu konkurencyjnego** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu krótszych niż terminy ustawowe

- 10% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia
- 10% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Ustalanie krótszych niż ustawowe terminów składania ofert oraz wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu - c.d. (2)

W przypadku **przetargu nieograniczonego** - naruszenie art. 43 ust. 2 i 3 PZP, poprzez ustalenie terminów składania ofert krótszych nie więcej niż 10 dni niż terminy ustawowe

W przypadku **przetargu ograniczonego** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert krótszych niż terminy ustawowe a nie zachodziła pilna potrzeba udzielenia zamówienia

W przypadku **negocjacji z ogłoszeniem** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu krótszych niż terminy ustawowe a nie zachodziła pilna potrzeba udzielenia zamówienia

W przypadku **dialogu konkurencyjnego** - ustalenie terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu krótszych niż terminy ustawowe a nie zachodziła pilna potrzeba udzielenia zamówienia

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 5% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:



Błędy w ogłoszeniach (1)

W przypadku przetargu nieograniczonego, ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego - naruszenie art. 40 ust. 6 pkt 2 PZP, poprzez zawarcie w ogłoszeniu o zamówieniu, odpowiednio zamieszczanym lub publikowanym w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego, na stronie internetowej, w dzienniku lub czasopiśmie o zasięgu ogólnopolskim lub w inny sposób, informacji innych, niż przekazane UOPWE

Uwaga: korekta nie znajduje zastosowania w odniesieniu do błędów literowych, nie zmieniających treści ogłoszenia

W przypadku przetargu nieograniczonego, ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego naruszenie art. 40 ust. 6 pkt 1 PZP, poprzez odpowiednio zamieszczenie lub opublikowanie ogłoszenia o zamówieniu w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego, na stronie internetowej, w dzienniku lub czasopiśmie o zasięgu ogólnopolskim lub w inny sposób, przed dniem jego przekazania UOPWE

- 5% wartości dofinansowania do zamówienia
- 2% wartości dofinansowania do zamówienia

NOTATKI:

Błędy w ogłoszeniach - c.d. (2)

W przypadku przetargu nieograniczonego - naruszenie art. 41 PZP, poprzez niezawarcie w ogłoszeniu o zamówieniu przekazanym UOPWE informacji wskazanych w tym przepisie (z wyłączeniem sytuacji, o których mowa w początkowych slajdach prezentacji)

W przypadku przetargu ograniczonego i negocjacji z ogłoszeniem - naruszenie art. 48 ust. 2 PZP, poprzez niezawarcie w ogłoszeniu o zamówieniu przekazanym UOPWE informacji wskazanych w tym przepisie (z wyłączeniem sytuacji, o których mowa w początkowych slajdach prezentacji)

W przypadku dialogu konkurencyjnego - naruszenie art. 48 ust. 2 i 60c PZP, poprzez niezawarcie w ogłoszeniu o zamówieniu przekazanym UOPWE informacji wskazanych w tych przepisach (z wyłączeniem sytuacji, o których mowa w początkowych slajdach prezentacji)

- 2% wartości dofinansowania do zamówienia
- 2% wartości dofinansowania do zamówienia
- 2% wartości dofinansowania do zamówienia



NOTATKI:

Niedopełnienie obowiązku przekazania ogłoszenia o udzieleniu zamówieniu UOPWE

Naruszenie art. 95 ust. 2 PZP, poprzez nieprzekazanie ogłoszenia o udzieleniu zamówienia UOPWE

Naruszenie art. 95 ust. 2 PZP, poprzez przekazanie ogłoszenia o udzieleniu zamówienia UOPWE po upływie terminu 48 dni od dnia zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego albo umowy ramowej

- 2% wartości dofinansowania do zamówienia
- 1% wartości dofinansowania do zamówienia



NOTATKI:

Wykład 3

Środki ochrony prawnej w zamówieniach publicznych. Wybrane zagadnienia

Autor: Radca Prawny Hubert Nowak

Zagadnienia ogólne

- Środki ochrony prawnej (ŚOP) przysługują:



- Wykonawcom
- uczestnikom konkursu,
- innym osobom,

jeżeli ich interes prawny w uzyskaniu zamówienia doznał lub może doznać uszczerbku w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy

- organizacjom zrzeszającym wykonawców wpisanym na listę organizacji uprawnionych do wnoszenia środków ochrony prawnej, prowadzoną przez Prezesa Urzędu (tylko przed upływem terminu do składania ofert w przypadku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy)
- Skarga do sądu okręgowego przysługuje również Zamawiającemu

NOTATKI:

Rodzaje środków ochrony prawnej. Organy rozstrzygające.

Rodzaj środka:

- Protest
- Odwołanie
- Skarga do sądu okręgowego (SSO)

Organ rozstrzygający:

- Zamawiający
- Krajowa Izba Odwoławcza (skład 3-osobowy)
- SO właściwy dla siedziby Zamawiającego (skład 3 - osobowy)

NOTATKI:

Protest

Można wnieść wobec:

- ogłoszenia o zamówieniu,
- ogłoszenia o konkursie,
- postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia,
- regulaminu konkursu,



- czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu lub konkursie,
- w przypadku zaniechania przez zamawiającego czynności, do której jest obowiązany na podstawie ustawy

Uwaga: do czasu ostatecznego rozstrzygnięcia protestu Zamawiający nie może zawrzeć umowy.

NOTATKI:

Protest - elementy

Protest powinien:

- wskazywać oprotestowaną czynność lub zaniechanie zamawiającego
- zawierać żądanie
- zawierać zarzuty
- zawierać wskazanie okoliczności faktycznych i prawnych uzasadniających jego wniesienie

NOTATKI:

Protest - forma wniesienia

Zgodna z oznaczonym przez Zamawiającego sposobem przekazywania wniosków, oświadczeń czy informacji, tj.:

- pisemnie,
- faksem,
- drogą elektroniczną

NOTATKI:

Protest - termin wniesienia

- Protest dotyczący:



- treści ogłoszenia ,
- treści SIWZ (jeżeli postępowanie jest prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego)

- Protest dotyczący:

treści SIWZ (jeżeli postępowanie jest prowadzone w trybie innym niż przetarg nieograniczony)

- Protest w pozostałym zakresie
- w terminie 7 (dla unijnych 14) dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w BZP (publikacji ogłoszenia w DUUE) lub zamieszczenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej
- w terminie:
 - dla zamówień podprogowych - 7 dni od dnia doręczenia SIWZ, jednak nie później niż 3 dni przed terminem składania ofert,
 - dla zamówień unijnych - 10 dni od dnia doręczenia SIWZ
- w terminie 7 (dla unijnych 10) dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia

NOTATKI:

Protest - pozostałe zagadnienia związane z terminem

- Jest uważany za wniesiony z chwilą gdy dotarł do Zamawiającego w taki sposób, iż mógł on zapoznać się z jego treścią;
- Jego wniesienie jest dopuszczalne tylko przed zawarciem umowy;
- W przypadku wniesienia protestu dotyczącego treści ogłoszenia lub postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia **zamawiający może przedłużyć** termin składania ofert.

NOTATKI:

Protest - przekazanie

Obowiązki po wniesieniu protestu:



- kopię wniesionego protestu Zamawiający niezwłocznie przekazuje uczestnikom postępowania
- jeżeli protest dotyczy treści ogłoszenia lub postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zamieszcza ją również na stronie internetowej, na której jest udostępniana specyfikacja,

wzywając wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

NOTATKI:

Protest - przystąpienie (1)

Wykonawcy mogą stać się uczestnikami postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu jeżeli:

- mają interes prawny w tym, aby protest został rozstrzygnięty na korzyść jednej ze stron, i którzy
- przystąpili do postępowania:
 - w terminie 3 dni od dnia otrzymania wezwania,
 - do upływu terminów, o których mowa w art. 180 ust. 3 PZP, jeżeli protest dotyczy treści ogłoszenia lub w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego także postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

NOTATKI:

Protest - przystąpienie c.d. (2)

Formalności związane ze zgłoszeniem przystąpienia:

- zgłoszenie przystąpienia wnosi się do Zamawiającego,
- kopię przystąpienia jednocześnie przekazuje się Wykonawcy wnoszącemu protest,
- zgłoszenie powinno zawierać wskazanie przez przystępującego interesu prawnego w przystąpieniu,
- zgłoszenie powinno zawierać określenie żądania przystępującego w zakresie zarzutów zawartych w proteście.



NOTATKI:

Protest - przystąpienie c.d. (3)

Wykonawca wnoszący protest oraz Wykonawca wezwany nie mogą następnie:

- korzystać ze środków ochrony prawnej na czynności Zamawiającego wykonane zgodnie z ostatecznym rozstrzygnięciem protestu;
- wnieść protestu, powołując się na te same okoliczności.

NOTATKI:

Protest - ostateczne rozstrzygnięcie

Protest jest ostatecznie rozstrzygnięty:

- **jeżeli nie przysługuje odwołanie** - wraz z rozstrzygnięciem przez Zamawiającego protestu lub z upływem terminu na jego rozstrzygnięcie;
- **jeżeli nie wniesiono odwołania** - z upływem terminu do wniesienia odwołania;
- **w przypadku wniesienia odwołania** - z dniem wydania postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze albo wyroku Izby.

NOTATKI:

Protest - uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem protestu

- Zamawiający może złożyć do KIO wnioski o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem protestu



- KIO może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli 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
- KIO rozpoznaje wniosek na posiedzeniu niejawnym, w drodze postanowienia, nie później niż w terminie 5 dni od dnia jego złożenia
- Na postanowienie KIO w powyższym zakresie nie przysługuje SSO

NOTATKI:

Protest - terminy rozstrzygnięcia (1)

- Rozstrzygnięcie dotyczące:
 - treści ogłoszenia,
 - postanowień SIWZ,
 - wykluczenia wykonawcy, odrzucenia oferty i wyboru najkorzystniejszej oferty - w postępowaniu prowadzonym w trybie pn., nbo i zo
 - wykluczenia wykonawcy z postępowania, odrzucenia ofert i wyboru najkorzystniejszej oferty - w postępowaniu prowadzonym w trybie po, nzo, dk
- Rozstrzygnięcie dotyczące innych okoliczności niż wskazane powyżej
- w terminie 10 dni od upływu ostatniego z terminów na wniesienie protestu (obowiązkiem Zamawiającego jest rozstrzygnąć jednocześnie wszystkie takie protesty)
- w terminie 10 dni od dnia wniesienia protestu

NOTATKI:

Protest - terminy rozstrzygnięcia c.d. (2)

Uwaga:



brak rozstrzygnięcia protestu w terminach, o których mowa w poprzednim slajdzie, uznaje się za jego oddalenie.

NOTATKI:

Protest - formalności dotyczące rozstrzygnięcia

Zamawiający rozstrzygnięcie protestu wraz z uzasadnieniem oraz pouczeniem o sposobie i terminie wniesienia odwołania:

- przekazuje jednocześnie podmiotowi, który wniósł protest, oraz wykonawcom, którzy przystąpili do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu,
- jeżeli protest dotyczy treści ogłoszenia lub postanowień SIWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, zamieszcza również na stronie internetowej, na której jest udostępniana.

NOTATKI:

Protest - rodzaje rozstrzygnięć

Rozstrzygając protest Zamawiający może:

- uwzględnić protest,
- oddalić protest,
- odrzucić protest

NOTATKI:

Protest - uwzględnienie protestu

Uwzględniając protest Zamawiający powtarza oprotestowaną czynność lub dokonuje czynności bezprawnie zaniechanej:

- niezwłocznie - jeżeli uwzględnił wszystkie zgłoszone żądania;
- po ostatecznym rozstrzygnięciu protestu - jeżeli co najmniej jedno ze zgłoszonych żądań nie zostało uwzględnione.



O powtórzeniu lub dokonaniu czynności Zamawiający informuje niezwłocznie wszystkich Wykonawców.

NOTATKI:

Protest - odrzucenie

Zamawiający odrzuca protest:

- wniesiony po terminie,
- wniesiony przez podmiot nieuprawniony
- protest niedopuszczalny na podstawie art. 181 ust. 6 PZP, tj. protest na czynności Zamawiającego wykonane zgodnie z ostatecznym rozstrzygnięciem protestu zapadłym w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

NOTATKI:

Odwołanie - przypadek zamówień podprogowych

W postępowaniach podprogowych odwołanie przysługuje wyłącznie od rozstrzygnięcia protestu dotyczącego:

- wyboru trybu negocjacji bez ogłoszenia, zamówienia z wolnej ręki i zapytania o cenę;
- opisu sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu;
- wykluczenia Wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia;
- odrzucenia oferty.

NOTATKI:

Odwołanie - termin na wniesienie

Odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu w terminie:



- 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu - w przypadku zamówień unijnych,
- 5 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu - w przypadku zamówień podprogowych.

Uwaga:

złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Urzędu.

NOTATKI:

Odwołanie - elementy

Odwołanie zawiera :

1. imię i nazwisko lub nazwę (firmę) oraz adres, numer telefonu i faksu Odwołującego się;
2. imię i nazwisko lub nazwę (firmę) oraz adres, numer telefonu i faksu Zamawiającego;
3. określenie przedmiotu zamówienia;
4. wskazanie numeru Biuletynu Zamówień Publicznych albo Dziennika Urzędowego Wspólnot Europejskich, w którym zostało zamieszczone ogłoszenie o zamówieniu;
5. wskazanie strony internetowej, na której została zamieszczona specyfikacja istotnych warunków zamówienia, jeżeli zamawiający udostępnia ją na tej stronie;
6. datę wniesienia protestu;
7. zwięzłe przedstawienie zarzutów;
8. wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania;
9. uzasadnienie faktyczne i prawne;
10. podpis Odwołującego się lub jego przedstawiciela albo pełnomocnika.

NOTATKI:

Odwołanie - załączniki

Do odwołania dołącza się:

1. kopię protestu;



2. kopię rozstrzygnięcia protestu, jeżeli protest został rozstrzygnięty;
3. dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości;
4. pełnomocnictwo, jeżeli zostało udzielone;
5. dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.

NOTATKI:

Odwołanie - dodatkowe formalności

Obowiązki związane z wniesieniem odwołania:

- jednoczesne przekazanie kopii treści odwołania Zamawiającemu;
- uiszczenie wpisu

NOTATKI:

Odwołanie - wysokość wpisu (1)

Wysokość wpisu uzależniona jest od:

- wartości zamówienia
- rodzaju zamówienia (robota budowlana, dostawa, usługa).

NOTATKI:

Odwołanie - wysokość wpisu c.d. (2)

- Przedmiotem zamówienia jest **dostawa lub usługa**:
 - o wartości podprogowej - 7.500,00 zł
 - o wartości unijnej - 15.000,00 zł
- Przedmiotem zamówienia jest **robota budowlana** :
 - o wartości podprogowej - 10.000,00 zł
 - o wartości unijnej - 20.000,00 zł



NOTATKI:

Odwołanie - przystąpienie

1. Kopię odwołania zamawiający przekazuje jednocześnie wszystkim uczestnikom postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu, nie później jednak niż w terminie 2 dni od dnia jej otrzymania, wzywając ich do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.
2. Uczestnik postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego najpóźniej do czasu otwarcia posiedzenia składu orzekającego Izby, wskazując swój interes prawny w przystąpieniu i stronę, do której przystępuje. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Urzędu, przekazując jego kopię zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.
3. Czynności wykonawcy, który przystąpił do postępowania odwoławczego, nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił.

NOTATKI:

Odwołanie - rozpoznanie (1)

Rozpoznanie odwołania:

- następuje w terminie 15 dni od dnia jego doręczenia Prezesowi Urzędu;
- Prezes KIO może zarządzić łączne rozpoznanie odwołań przez Izbę, jeżeli zostały one złożone w tym samym postępowaniu o udzielenie zamówienia i dotyczą tych samych czynności zamawiającego;
- KIO rozpoznaje odwołanie co do zasady na jawnej rozprawie (chyba że odwołanie podlega odrzuceniu);
- Wyjątkowo KIO może wyłączyć jawność rozprawy (w całości lub w części) na wniosek strony lub z urzędu, jeżeli przy rozpoznawaniu odwołania może być ujawniona informacja stanowiąca tajemnicę ustawowo chronioną. Rozprawa odbywa się wówczas wyłącznie z udziałem stron oraz ich pełnomocników.

NOTATKI:



Odwołanie - rozpoznanie c.d. (2)

Rozpoznanie odwołania dzieli się na:

- **Posiedzenie** - rozpoczyna się wywołaniem sprawy przez protokolanta. Izba dokonuje na nim niezbędnych czynności formalnoprawnych i sprawdzających, mających na celu przygotowanie rozprawy, w szczególności bada wniesione odwołanie lub odwołania oraz dokumentację postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Po zamknięciu posiedzenia Izba w zależności od poczynionych ustaleń faktycznych odrzuca odwołanie, umarza postępowanie albo rozpoznaje odwołanie na rozprawie.
- Rozprawa - następuje na niej rozpoznanie odwołania.

NOTATKI:

Odwołanie - cofnięcie

- Odwołujący się może cofnąć odwołanie.
- W przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowanie odwoławcze.
- Jeżeli cofnięcie odwołania nastąpiło przed otwarciem rozprawy, Odwołującemu zwraca się 90 % wpisu.

NOTATKI:

Odwołanie - rodzaje orzeczeń

KIO wydaje:

- Wyroki - gdy uwzględni odwołanie lub je oddala
- Postanowienia - w pozostałych sytuacjach

NOTATKI:

Odwołanie - uwzględnienie



Izba uwzględnia odwołanie, jeżeli stwierdzi naruszenie przepisów ustawy, które miało wpływ lub może mieć istotny wpływ na wynik postępowania. **Uwzględniając odwołanie, Izba może :**

- nakazać wykonanie lub powtórzenie czynności Zamawiającego;
- nakazać unieważnienie czynności Zamawiającego.

Izba nie może:

- orzekać co do zarzutów, które nie były zawarte w proteście;
- nakazać zawarcia umowy.

NOTATKI:

Odwołanie - odrzucenie

KIO odrzuca odwołanie na posiedzeniu niejawnym, gdy:

1. w sprawie nie mają zastosowania przepisy ustawy;
2. odwołanie nie zostało poprzedzone protestem (z wyjątkiem gdy mamy do czynienia z sytuacją gdy odwołanie wnosi przystępujący do protestu);
3. protest lub odwołanie zostały wniesione przez podmiot nieuprawniony;
4. protest lub odwołanie zostały wniesione z uchybieniem terminów określonych w ustawie;
5. Odwołujący się powołuje się wyłącznie na te same okoliczności, które były przedmiotem rozstrzygnięcia przez KIO w sprawie innego odwołania wniesionego przez tego samego Odwołującego się w tym samym postępowaniu;
6. odwołanie, wniesione przez Wykonawcę wnoszącego protest lub wezwanego do przystąpienia dotyczy czynności, które Zamawiający dokonał zgodnie z ostatecznym rozstrzygnięciem protestu;
7. Odwołujący się nie przekazał kopii odwołania Zamawiającemu, w sposób określony ustawą;
8. w postępowaniu o wartości zamówienia podprogowej, odwołanie dotyczy czynności, na które nie może być wniesione.

NOTATKI:

Odwołanie - koszty



- Izba rozstrzyga o kosztach postępowania odwoławczego w wyroku oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze.
- Strony ponoszą koszty postępowania odwoławczego (koszt urzędu, koszt dojazdu, koszt pełnomocnika) stosownie do jego wyniku.
- Wynagrodzenie pełnomocnika nie wyższe niż 3.600 zł.

NOTATKI:

Odwołanie - rozstrzygnięcie, informacje dodatkowe

1. KIO z urzędu sporządza **uzasadnienie** wyroku oraz postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze. Uzasadnienie, 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.
2. **Ogłoszenie** orzeczenia następuje na posiedzeniu jawnym bezpośrednio po sporządzeniu wyroku albo postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze. Nieobecność stron nie wstrzymuje ogłoszenia. W sprawie zawitej Izba może odroczyć ogłoszenie wyroku albo postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze 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 (bez pełnego składu).
3. Odpisy wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wraz z uzasadnieniem **doręcza** się w terminie 3 dni stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego lub ich pełnomocnikom.
4. Orzeczenie Izby, po stwierdzeniu przez sąd jego **wykonalności**, ma moc prawną na równi z wyrokiem sądu. 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. Sąd stwierdza wykonalność orzeczenia Izby nadającego się do wykonania w drodze egzekucji, nadając orzeczeniu klauzulę wykonalności.

NOTATKI:

Skarga do Sądu Okręgowego - podmioty legitymowane do jej wniesienia, formalności

Skarga do sądu przysługuje:



- Stronom postępowania odwoławczego (Zamawiającemu i Odwołującemu)
- Uczestnikom postępowania odwoławczego (przystępującym)

Skargę wnosi się:

- do sądu okręgowego właściwego dla siedziby albo miejsca zamieszkania Zamawiającego;
- za pośrednictwem Prezesa UZP - Prezes Urzędu przekazuje skargę wraz z aktami postępowania odwoławczego sądowi właściwemu w terminie 7 dni od dnia jej otrzymania;
- w terminie 7 dni od dnia doręczenia orzeczenia Izby, przesyłając jednocześnie jej odpis przeciwnikowi skargi / Prezes Urzędu może wnieść skargę w terminie 21 dni od dnia wydania orzeczenia

Uwaga:

W postępowaniu toczącym się wskutek wniesienia skargi stosuje się odpowiednio przepisy kodeksu postępowania cywilnego o apelacji, jeżeli przepisy PZP nie stanowią inaczej.

NOTATKI:

Skarga do Sądu Okręgowego - wymagania formalne

Skarga powinna:

1. czynić zadość wymaganiom przewidzianym dla pisma procesowego, tj. m.in. (zgodnie z art. 126 k.p.c.):
 - oznaczenie sądu, do którego jest skierowane, imię i nazwisko lub nazwę stron, ich przedstawicieli ustawowych i pełnomocników;
 - oznaczenie rodzaju pisma;
 - dowody na poparcie przytoczonych okoliczności;
 - podpis strony albo jej przedstawiciela ustawowego lub pełnomocnika;
 - wymienienie załączników.
2. zawierać oznaczenie zaskarżonego orzeczenia;
3. przytoczenie zarzutów;
4. zwięzłe ich uzasadnienie;
5. wskazanie dowodów;
6. wniosek o zmianę orzeczenia w całości lub w części;
7. od skargi powinna być uiszczona opłata stała w wysokości 3.000 zł



NOTATKI:

Skarga do Sądu Okręgowego - pozostałe informacje

1. Sąd rozpoznaje sprawę niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 1 miesiąca od dnia wpłynięcia skargi do sądu.
2. Sąd może:
 - oddalić skargę wyrokiem - jeżeli jest ona bezzasadna;
 - uwzględnić skargę - wówczas sąd zmienia zaskarżone orzeczenie i orzeka wyrokiem co do istoty sprawy
 - w pozostałych wypadkach wydać postanowienie (umorzenie, odrzucenie)
3. Sąd nie może orzekać co do zarzutów, które nie były przedmiotem protestu.
4. 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.
5. Od wyroku sądu nie przysługuje skarga kasacyjna. Przepisu nie stosuje się do Prezesa Urzędu.



NOTATKI:

Wykład 4

Projekty nowelizacji PZP z kwietnia 2009 r. Wybrane zagadnienia

Autor: Radca Prawny Hubert Nowak

Wprowadzenie definicji oferty

Przez ofertę należy rozumieć - złożone przez wykonawcę oświadczenie woli zawarcia i wykonania umowy na warunkach określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określające istotne postanowienia tej umowy wymagane do określenia przez zamawiającego.

NOTATKI:

Wprowadzenie definicji postępowania o udzielenie zamówienia

Przez postępowanie o udzielenie zamówienia należy rozumieć postępowanie prowadzone przez zamawiającego w celu dokonania wyboru oferty wykonawcy, z którym zostanie zawarta umowa o zamówienie publiczne lub, w przypadku trybu z wolnej ręki, wynegocjowanie postanowień umowy, wszczynane odpowiednio w drodze publicznego ogłoszenia o zamówieniu lub przestania zaproszenia do negocjacji.

NOTATKI:

Zmiana definicji usługi i skatalogowanie ich w rozporządzeniu

- Przez usługę należy rozumieć wszelkie świadczenia, których przedmiotem nie są roboty budowlane lub dostawy, a są usługami wymienionymi w przepisach wydanych na podstawie art. 2a;
- Nowy art. 2a daje upoważnienie dla Premiera do wydania rozporządzenia:

„Prezes Rady Ministrów określi, w drodze rozporządzenia wykaz usług mając na względzie ich priorytetowy i niepriorytetowy charakter oraz postanowienia dyrektywy 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi oraz dyrektywy 2004/17/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. koordynującej procedury udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych.”



NOTATKI:

Usuwa się art. 3 ust. 1 pkt 6

Przepis ten stanowi, iż PZP stosuje się do udzielania zamówień publicznych przez inne, niż określone w wcześniej podmioty, jeżeli zamówienie jest finansowane z udziałem środków, których przyznanie jest uzależnione od zastosowania procedury udzielania zamówienia określonej w ustawie.

NOTATKI:

Zmienia się art. 5 dotyczący usług niepriorytetowych

Art. 5 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„Do postępowań o udzielenie zamówień, których przedmiotem są usługi o charakterze niepriorytetowym określone w przepisach wydanych na podstawie art. 2a, nie stosuje się przepisów ustawy dotyczących terminów składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminów składania ofert, obowiązku żądania wadium, obowiązku żądania dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu, zakazu ustalania kryteriów oceny ofert na podstawie właściwości wykonawcy oraz przesłanek wyboru trybu negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego oraz licytacji elektronicznej.”

Po ust. 1 dodaje się ust. 1a o treści:

„W przypadku zamówień, o których mowa w ust. 1, zamawiający może wszcząć postępowanie w trybie negocjacji bez ogłoszenia lub w trybie zamówienia z wolnej ręki także w innych uzasadnionych przypadkach niż określone w art. 62 ust. 1 lub art. 67 ust. 1, w szczególności jeżeli zastosowanie innego trybu mogłoby skutkować naruszeniem jednej z zasad określonych w art. 35 ust. 3 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych”

NOTATKI:

Wprowadza się nowe zasady w stosunku do podwykonawców

Wprowadza się art. 36 ust. 6 o brzmieniu:

„Zamawiający może zastrzec w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, że powierzenie przez wykonawcę wykonania części zamówienia wskazanemu podwykonawcy uzależnione będzie od uprzedniego wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu określonych w art. 22 ust. 1 proporcjonalnie do części zamówienia, której wykonanie zostanie mu powierzony.”



NOTATKI:

Zamówienie z wolnej ręki

Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może zamieścić odpowiednio w Biuletynie Zamówień Publicznych lub przekazać do Urzędu Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy zawierające co najmniej:

- nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego;
- określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia;
- uzasadnienie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki;
- nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia.

NOTATKI:

Wskazanie minimalnych terminów zawarcia umowy

Art. 94 ust. 1: Zamawiający zawiera umowę w sprawie zamówienia publicznego, z zastrzeżeniem art. 182, w terminie:

- nie krótszym niż 10 dni od dnia przestania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane za pomocą środków, o których mowa w art. 27 ust.2, albo 15 dni - jeżeli zostało przesłane w inny sposób - w przypadku zamówień, których wartość jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust.8;
- nie krótszym niż 7 dni od dnia przestania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane za pomocą środków, o których mowa w art. 27 ust.2, albo 10 dni - jeżeli zostało przesłane w inny sposób - w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust.8.

NOTATKI:

Wskazanie sytuacji kiedy można zawrzeć umowę przed upływem terminów z poprzedniego slajdu

Art. 94 ust. 2: Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie zamówienia publicznego przed upływem terminów, o których mowa w ust. 1, jeżeli:



- w postępowaniu o udzielenie zamówienia złożono tylko jedną ofertę oraz, w przypadku wykluczenia wykonawcy w trybie przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem i dialogu konkurencyjnego, upłynął termin do wniesienia odwołania na tę czynność lub w następstwie jego wniesienia Izba ogłosiła wyrok lub postanowienie kończące postępowanie odwoławcze; lub
- umowa dotyczy zamówienia udzielanego w trybie negocjacji bez ogłoszenia, w ramach dynamicznego systemu zakupów albo na podstawie umowy ramowej; lub
- w postępowaniu o udzielenie zamówienia o wartości mniejszej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 nie odrzucono żadnej oferty oraz w przypadku trybu przetargu nieograniczonego lub negocjacji bez ogłoszenia, nie wykluczono żadnego wykonawcy, a w przypadku w trybu przetargu ograniczonego, negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego i licytacji elektronicznej, upłynął termin do wniesienia odwołania na czynność wykluczenia wykonawcy lub w następstwie jego wniesienia Izba ogłosiła wyrok lub postanowienie kończące postępowanie odwoławcze; lub
- postępowanie prowadzone jest w trybie licytacji elektronicznej, z wyjątkiem przypadku wykluczenia wykonawcy, wobec którego nie upłynął jeszcze termin do wniesienia odwołania lub w następstwie jego wniesienia Izba nie ogłosiła jeszcze wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.

NOTATKI:

Nowe przesłanki unieważnienia umowy

Art. 146 ust. 1: Umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający:

- z naruszeniem przepisów ustawy zastosował tryb negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki;
- nie zamieścił ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych albo nie przekazał ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich;
- zawarł umowę z naruszeniem przepisów art. 94 ust. 1 albo 182 ust. 1, jeżeli uniemożliwiło to Izbie uwzględnienie odwołania przed zawarciem umowy;
- uniemożliwił składanie ofert orientacyjnych wykonawcom nie dopuszczonym dotychczas do udziału w dynamicznym systemie zakupów lub uniemożliwił złożenie ofert w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w ramach dynamicznego systemu zakupów wykonawcom dopuszczonym do udziału w tym systemie;
- udzielił zamówienia na podstawie umowy ramowej, przed upływem terminu określonego w art. 94 ust. 1, jeżeli nastąpiło naruszenie art. 101 ust. 1 pkt 2.;
- z naruszeniem przepisu ustawy dokonał czynności lub zaniechał dokonania czynności, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.



NOTATKI:

Wskazanie sytuacji kiedy umowa nie podlega unieważnieniu

Art. 146 ust. 2: Umowa nie podlega unieważnieniu, jeżeli:

- w przypadku określonym w ust. 1 pkt 1 zamawiający miał uzasadnione podstawy, by sądzić, że działa zgodnie z ustawą, a umowa została zawarta odpowiednio po upływie 7 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; lub
- w przypadkach określonych w ust. 1 pkt 4 i 5 zamawiający miał uzasadnione podstawy, by sądzić, że działa zgodnie z ustawą, a umowa została zawarta po upływie terminu określonego w art. 94 ust. 1.

NOTATKI:

Zmiany w zakresie środków ochrony prawnej (1)

- Brak protestu;
- W przypadku odwołań zachowany podział na sytuacje gdy wartość zamówienia przekracza lub nie progi z rozporządzenia wydanego na podstawie art. 11 ust. 8 PZP;
- Odwołanie będzie można wnosić do Prezesa Izby w formie pisemnej albo elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym przy pomocy ważnego kwalifikowanego certyfikatu;

NOTATKI:

Zmiany w zakresie środków ochrony prawnej - c.d. (2)

- Zmiany terminów na wniesienie odwołań;
- Zamawiający będzie mógł wnieść odpowiedź na odwołanie;
- KIO orzekając będzie mogła:
 - unieważnić umowę



- nałożyć karę finansową (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)
- orzec o skróceniu okresu obowiązywania umowy w przypadku stwierdzenia, że utrzymanie umowy w mocy leży w ważnym interesie publicznym
- Wyraźne wskazanie, iż w okolicznościach określonych w ustawie Odwoływającemu, który doznał szkody przysługuje roszczenie o odszkodowanie z tego tytułu w zakresie i na zasadach określonych w k.c. Roszczenie o odszkodowanie przysługuje w terminie 3 miesięcy od dnia uprawomocnienia się wyroku Izby lub sądu;

NOTATKI:

Zmiany w zakresie środków ochrony prawnej - c.d. (3)

- Skarga do sądu:
 - jeżeli zamówienie poniżej progów unijnych - do sądu okręgowego
 - jeżeli zamówienie powyżej progów unijnych - do sądu apelacyjnego

NOTATKI:

Zmiany w zakresie środków ochrony prawnej - c.d. (4)

- Wpis od skargi:
 - pobiera się opłatę stałą w wysokości pięciokrotności wpisu wniesionego od odwołania w sprawie, której dotyczy skarga, z zastrzeżeniem punktu poniżej;
 - jeżeli skarga, dotyczy czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego podjętych po otwarciu ofert, pobiera się opłatę stosunkową w wysokości 5% wartości przedmiotu zamówienia w postępowaniu, którego skarga dotyczy, jednak nie więcej niż 5 000 000 złotych.



NOTATKI: