
NOWA USTAWA PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

webinarium

Warszawa, 15 października 2020 r.

Wojciech Merkwa, radca prawny, Counsel

Iwo Franaszczyk, adwokat, Associate

ISTOTNE ZMIANY W PRZEPISACH USTAWY PZP

PROGI STOSOWANIA PZP

NOWE WYSOKOŚCI PROGÓW

Art. 2

1. Przepisy ustawy stosuje się do udzielania:

1) zamówień klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest **równa lub przekracza kwotę 130 000 złotych 30-000 EURO**, przez zamawiających publicznych;

2) zamówień sektorowych 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 klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza progi unijne, przez zamawiających subsydiowanych w okolicznościach, o których mowa w art. 6.

SPOSÓB LICZENIA TERMINÓW

NOWY SPOSÓB LICZENIA TERMINÓW

Art. 8. [Uzupełniająco stosowanie przepisów k.c.; obliczanie terminów]

1. Do czynności podejmowanych przez zamawiającego, wykonawców oraz uczestników konkursu 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 2019 r. poz. 1145 i 1495), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.
2. Termin oznaczony w godzinach rozpoczyna się z początkiem pierwszej godziny i kończy się z upływem ostatniej godziny.
3. Jeżeli początkiem terminu oznaczonego w godzinach jest pewne zdarzenie, nie uwzględnia się przy obliczaniu terminu godziny, w której to zdarzenie nastąpiło.
- 4. Termin obejmujący dwa lub więcej dni zawiera co najmniej dwa dni robocze.**
5. Dniem roboczym nie jest dzień uznany ustawowo za wolny od pracy oraz sobota.

ZASADY PRZYGOTOWANIA I PRZEPROWADZANIA POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

NOWA ZASADA EFEKTYWNOŚCI EKONOMICZNEJ

art. 17. Zamawiający udziela zamówienia w sposób zapewniający:

- 1) **najlepszą jakość** dostaw, usług, oraz robót budowlanych, uzasadnioną charakterem zamówienia, **w ramach środków**, które zamawiające może przeznaczyć na jego realizację.
- 2) uzyskanie **najlepszych efektów zamówienia**, w tym efektów społecznych, środowiskowych oraz gospodarczych, o ile którykolwiek z tych efektów jest możliwy do uzyskania w danym zamówieniu, **w stosunku do poniesionych nakładów**.

ZASADY PRZYGOTOWANIA I PRZEPROWADZANIA POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Art. 18 – Jawność postępowania o udzielenie zamówienia; ograniczony dostęp do informacji; zakaz ujawniania tajemnicy przedsiębiorstwa; udostępnianie danych osobowych dot. wyroków skazujących oraz czynów zabronionych

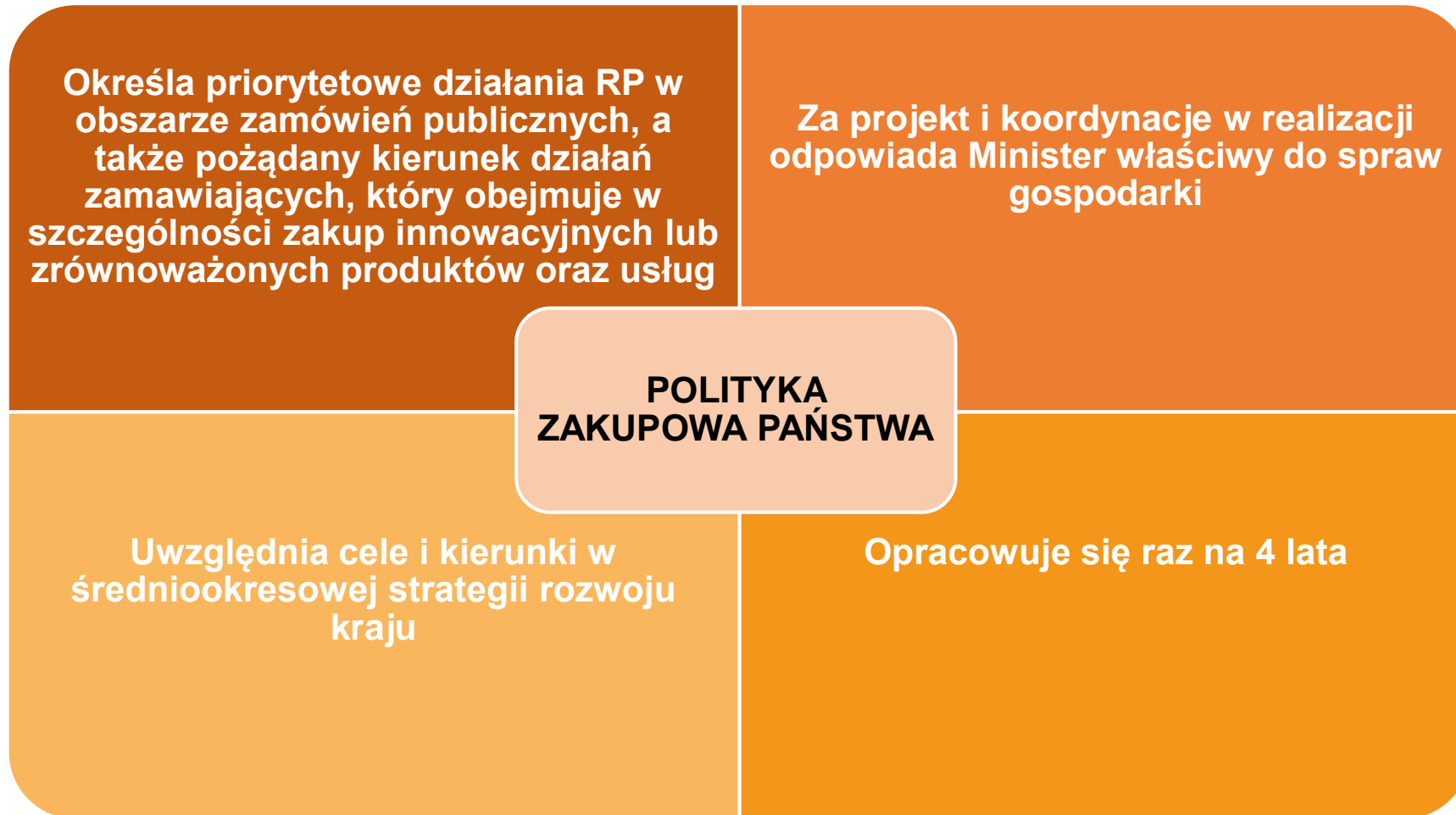
Ust. 3 Nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu ustawy (...) o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (...), jeżeli wykonawca, **wraz z przekazaniem takich informacji**, zastrzegł (...)

ZASADY PRZYGOTOWANIA I PRZEPROWADZANIA POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Art. 18 – Jawność postępowania o udzielenie zamówienia; ograniczony dostęp do informacji; zakaz ujawniania tajemnicy przedsiębiorstwa; udostępnianie danych osobowych dot. wyroków skazujących oraz czynów zabronionych

Art. 86 ust. 4	Art. 222 ust. 5
„Podczas otwarcia ofert podaje się nazwy (firmy) oraz adres wykonawców , a także informacje dot. ceny, terminu wykonania zamówienia, okres gwarancji i warunków płatności zawartych w ofertach. ”	Zamawiający, niezwłocznie po otwarciu ofert, udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacje o: 1) Nazwach albo imionach i nazwiskach oraz siedzibach lub miejscach prowadzonej działalności gospodarczej albo miejscach zamieszkania wykonawców, których oferty zostały otwarte; 2) Cenach lub kosztach zawartych w ofertach.

NOWA REGULACJA - POLITYKA ZAKUPOWA PAŃSTWA ORAZ PLAN POSTĘPOWAŃ O UDZIELENIE ZAMÓWIEŃ



WARUNKI STAWIANE WYKONAWCOM UBIELAJĄCYM SIĘ O ZAMÓWIENIE – ART. 57

O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA MOGĄ UBIELAJĆ SIĘ WYKONAWCY, KTÓRZY:

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

W odniesieniu do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia zamawiający może określić wymagania związane z realizacją zamówienia w inny sposób niż w odniesieniu do pojedynczych wykonawców (jeśli jest to uzasadnione charakterem zamówienia i jest proporcjonalne do jego przedmiotu)

ZASTRZEŻENIE OBOWIĄZKU OSOBISTEGO WYKONANIA KLUCZOWYCH ZADAŃ PRZEZ POSZCZEGÓLNYCH WYKONAWCÓW WSPÓLNIE UBIELAJĄCYCH SIĘ O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA – ART. 60

ZAMAWIAJĄCY MOŻE ZASTRZEĆ OBOWIĄZEK OSOBISTEGO WYKONANIA PRZEZ POSZCZEGÓLNYCH WYKONAWCÓW WSPÓLNIE UBIELAJĄCYCH SIĘ O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA KLUCZOWYCH ZADAŃ DOTYCZĄCYCH:

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

KOMUNIKACJA ZAMAWIAJĄCEGO Z WYKONAWCAMI

KOMUNIKACJA USTNA (!) – DOPUSZCZALNA
(w toku negocjacji i dialogu) w odniesieniu do informacji, które nie są istotne tj. nie dotyczą ogłoszenia o zamówieniu, dokumentacji czy ofert (o ile jej treść jest udokumentowana)

W POSTĘPOWANIACH O WARTOŚCI RÓWNEJ LUB PRZEKRACZAJĄCEJ PROGI UNIJNE OFERTĘ SKŁADA SIĘ OBLIGATORYJNIE, POD RYGOREM NIEWAŻNOŚCI, W FORMIE ELEKTRONICZNEJ

W POSTĘPOWANIACH PONIŻEJ PROGÓW UNIJNYCH OFERTĘ SKŁADA SIĘ POD RYGOREM NIEWAŻNOŚCI W FORMIE ELEKTRONICZNE LUB W POSTACI ELEKTR. OPATRZONEJ PODPISEM ZAUFANYM LUB OSOBISTYM

DOKUMENTOWANIE PRZEBIEGU POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA

UDOSTĘPNIANIE PROTOKOŁU POSTĘPOWANIA ORAZ ZAŁĄCZNIKÓW

ZAŁĄCZNIKI DO PROTOKOŁU POSTĘPOWANIA UDOSTĘPNIĄ SIĘ PO DOKONANIU WYBORU OFERTY NAJKORZYSTNIEJSZEJ ALBO UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA, Z TYM ŻE:

- oferty wraz z załącznikami udostępnia się niezwłocznie po otwarciu ofert, **nie później jednak niż w terminie 3 dni od dnia otwarcia ofert;**
- wnioski dopuszczenie do udziału w postępowaniu wraz z załącznikami udostępnia się od dnia poinformowania o wynikach oceny tych wniosków.

ANALIZA POTRZEB ZAMAWIAJĄCEGO – WSTĘPNE KONSULTACJE RYNKOWE ORAZ WCZEŚNIEJSZE ZAANGAŻOWANIE WYKONAWCÓW

- ➔ Obowiązek przeprowadzenia analizy potrzeb i wymagań ma poprzedzać wszczęcie postępowania dla zamówień klasycznych o wartości równej lub większej od progów unijnych.
- ➔ Nie dotyczy wszystkich podmiotów zobligowanych do stosowania nowej pzp. Do przeprowadzenia analizy zobowiązani będą wyłącznie zamawiający publiczni (obowiązek nie dotyczy zamawiających sektorowych oraz subsydiowanych),
- ➔ Zamawiający, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, może przeprowadzić wstępne konsultacje rynkowe w celu przygotowania postępowania i poinformowania wykonawców o swoich planach i wymaganiach.
- ➔ Wykonawca zaangażowany w przygotowanie postępowania podlega wykluczenia z tego postępowania wyłącznie w przypadku, gdy spowodowane tym zaangażowaniem zakłócenie konkurencji nie może być wyeliminowane w inny sposób niż poprzez wykluczenie tego wykonawcy.

WNIESIENIE WADIUM

OBOWIĄZUJĄCE PZP (STARE)- ART. 45		NOWE PZP – ART. 97
TERMIN WNIESIENIA	WNOSZONE ZAWSZE PRZED UPŁYWEM TERMINU SKŁADANIA OFERT	
OBOWIĄZEK WNIESIENIA	OBLIGATORYJNIE – W ZAMÓWIENIACH O WARTOŚCI RÓWNEJ LUB POWYŻEJ PROGÓW UNIJNYCH FAKULTATYWNIE – W ZAMÓWIENIA PONIŻEJ PROGÓW UNIJNYCH	BRAK OBOWIĄZKU ŻĄDANIA WNIESIENIA
WYSOKOŚĆ WADIUM	MAX. 3%	ZAMÓWIENIA RÓWNE LUB POWYŻEJ PROGÓW UE – MAX. 3% ZAMÓWIENIA PONIŻEJ PROGÓW UE – MAX. 1.5 % (ART. 281 UST. 2 PKT 10)

WADIUM

	OBOWIĄZUJĄCE PZP	NOWE PZP
FORMY WNIESIENIA WADIUM	<ol style="list-style-type: none">1) Pieniądz2) Poręczenie bankowe lub poręczenie SKOK;3) Gwarancja bankowa;4) Gwarancja ubezpieczeniowa5) Poręczenie udzielane przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy PARP	<ol style="list-style-type: none">1) Pieniądz2) Poręczenie bankowe lub poręczenie SKOK;3) Gwarancja bankowa;4) Gwarancja ubezpieczeniowa5) Poręczenie udzielane przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy PARP

ZASADY ZWROTU WADIUM

	OBOWIĄZUJĄCE PZP	NOWE PZP	
ZASADA ZWROTU	<ul style="list-style-type: none"> Po wyborze oferty najkorzystniejszej lub po unieważnieniu postępowania (z wyjątkiem wadium wykonawcy, którego oferta została wybrana) Po zawarciu umowy (dot. wybranego wykonawcy) Po wycofaniu oferty 	ZWROT USTAWOWY (art. 98 ust. 1)	ZWROT NA WNIOSEK WYKONAWCY (art. 98 ust. 2)
		<p>Niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie 7 dni od dnia wystąpienia jednej z okoliczności:</p> <ol style="list-style-type: none"> <u>upływu terminu związania ofertą;</u> zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego; unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego po wyborze oferty 	<p>Niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie 7 dni od dnia złożenia wniosku wykonawcy:</p> <ol style="list-style-type: none"> który wycofał ofertę przed upływem terminu składania ofert; <u>którego oferta została odrzucona;</u> po wyborze najkorzystniejszej oferty, z wyjątkiem wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza; <u>po unieważnieniu postępowania, gdy nie zostało rozstrzygnięte odwołanie na czynność unieważnienia albo nie upłynął termin do jego wniesienia.</u>

ZASADY ZWROTU WADIUM

- Art. 98 ust. 3 nowego Pzp

„Złożenie wniosku o zwrot wadium (...) powoduje rozwiązanie stosunku prawnego z wykonawcą wraz z utratą przez niego prawa do korzystania ze środków ochrony prawnej (...)”

OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Art.. 29 ust. 3 aktualnego Pzp

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”**.

Art. 99 ust. 5 nowe Pzp

Przedmiot zamówienia **można** opisać przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, **jeżeli zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia w wystarczająco precyzyjny i zrozumiały sposób, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważny”**.

Zamawiający wskazuje w OPZ kryteria stosowane w celu ochrony równoważności.

PRZEDMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE

SĄ ŚRODKAMI SŁUŻĄCYMI ZWERYFIKOWANIU
POPRAWNOŚCI MERYTORYCZNEJ ZŁOŻONEJ
OFERTY

ZAMAWIAJĄCY MOŻE W OPISIE PRZEDMIOTU
ZAMÓWIENIA, OPISIE KRYTERIÓW OCENY OFERT
LUB WYMAGANIACH ZW. Z REALIZACJĄ
ZAMÓWIENIA ŻAĐAĆ OD WYKONAWCY
OKREŚLONEJ ETYKIETY

PRZEDMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE

JEŻELI ZAMAWIAJĄCY ŻAĐA ZŁOŻENIA PŚD,
WYKONAWCA SKŁADA JE WRAZ Z OFERTĄ

WYKONAWCA MOŻE POSŁUŻYĆ SIĘ INNYMI
ŚRODKAMI DOWODOWYMI JEŚLI BRAK
MOŻLIWOŚCI UZYSKANIA OKREŚLONEJ PRZEZ
ZAMAWIAJĄCEGO ETYKIETY LUB RÓWNOWAŻNEJ
ETYKIETY SPODOWANY JEST OKOLICZNOŚCIAMI
NIEZALEŻNYMI OD WYKONAWCY

PRZEDMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE

Art. 107. [Złożenie przez wykonawcę przedmiotowych środków dowodowych]

1. Jeżeli zamawiający żąda złożenia przedmiotowych środków dowodowych, wykonawca składa je **wraz z ofertą**.
2. Jeżeli wykonawca nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, zamawiający **wzywa** do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie, **o ile przewidział to w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia**.
3. Przepisu **ust. 2 nie stosuje** się, jeżeli przedmiotowy środek dowodowy służy potwierdzeniu zgodności z cechami lub kryteriami określonymi w opisie kryteriów oceny ofert lub, pomimo złożenia przedmiotowego środka dowodowego, oferta podlega odrzuceniu albo zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania.
4. Zamawiający **może żądać od wykonawców wyjaśnień** dotyczących treści przedmiotowych środków dowodowych.

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE

Środki służące potwierdzeniu braku podstaw wykluczenia, spełnienia warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji

Na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia zamawiający obligatoryjnie żąda podmiotowych środków dowodowych

Na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji zamawiający może fakultatywnie żądać podmiotowych środków dowodowych

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE

Zamawiający żąda podmiotowych środków dowodowych od wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona.

Wykonawca składa podmiotowe środki dowodowe aktualne na dzień ich złożenia.

Złożenie, uzupełnienie lub poprawienie oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu, spełnieniu warunków udziału, kryteriów selekcji oraz podmiotowych środków dowodowych nie może służyć potwierdzeniu spełniania kryteriów selekcji.

DOKUMENTY– ZAMÓWIENIA SEKTOROWE

W POSTĘPOWANIU O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA SEKTOROWEGO:

Art. 393 ust. 1

3) zamawiający może żądać przedstawienia także **innych podmiotowych środków dowodowych** niż określone w przepisach wydanych na podstawie art. 128 ust. 6, jeżeli jest to niezbędne do oceny spełniania przez **wykonawców warunków oraz braku podstaw wykluczenia**, o których mowa w pkt 2;

PODSTAWY WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA



Ograniczenie liczby obligatoryjnych podstaw wykluczenia



Zamawiający będzie wykluczał wykonawców skazanych prawomocnie za przestępstwa, o których mowa w art. 57 ust. 1 dyrektywy klasycznej



Część przesłanek obligatoryjnego wykluczenia zostały „przerzucone” przez ustawodawcę do katalogu podstaw fakultatywnego wykluczenia.

PRZESŁANKI OBLIGATORYJNEGO WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA

Podstawą obligatoryjnego wykluczenia wykonawcy z udziału w ubieganiu się o udzielenie zamówienia publicznego na gruncie nowej ustawy Pzp będą ponadto sytuacje, w których:

- wydano prawomocny wyrok sądu lub ostateczną decyzję administracyjną o zaleganiu z uiszczaniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne, chyba że wykonawca odpowiednio **przed upływem terminu do składania wniosków/złożenia oferty dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek (...)** (w obowiązującym Pzp nie wskazano terminu do kiedy należało uregulować zaległości (!)).
- (zmowa przetargowa) zamawiający, na podstawie wiarygodnych ~~środków dowodowych~~ **przesłanek**, stwierdzi, 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 przygotowywali te oferty lub wnioski niezależnie od siebie;

PRZESŁANKI FAKULTATYWNEGO WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA – ART. 109



Katalog został dostosowany do przesłanek wskazanych w art. 57 ust. 4 dyrektywy klasycznej, w celu ułatwienia wykonawcom wypełniania jednolitego dokumentu.



Zamawiający, tak jak dotychczas, wyposażony został w uprawnienie podjęcia decyzji, które z wymienionych przesłanek w przepisie art. 109 nowej pzp będzie badał i stosował.

PRZESŁANKI FAKULTATYWNEGO WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA

w stosunku do którego otwarto likwidację/ogłoszono upadłość

który w sposób zawiniony poważnie naruszył obowiązki zawodowe, co podważa jego uczciwość (aktualna przesłanka z art. 24 ust. 5 pkt 2)

Jeżeli występuje konflikt interesów, którego nie można skutecznie wyeliminować w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy (jest to w rzeczywistości odpowiednik obecnie obowiązującej przesłanki fakultatywnej z art. 24 ust. 5 pkt 3 – wyłącznie osób wykonujących czynności w postępowaniu po stronie zamawiającego)

PRZESŁANKI FAKULTATYWNEGO WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA


który z przyczyn leżących po jego stronie, w znacznym stopniu lub zakresie nie wykonał lub nienależycie wykonał albo długotrwale nienależycie wykonywał istotne zobowiązanie wynikające z wcześniejszej umowy ws. zamówienia publicznego lub umowy koncesji, co doprowadziło do wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy, odszkodowania, wykonania zastępczego lub realizacji uprawnień z tytułu rękojmi za wady (odpowiednik art. 24 ust. 5 pkt 4 Pzp);

który bezprawnie wpływał lub próbował wpływać na czynności zamawiającego lub próbował pozyskać lub pozyskał informacje poufne, mogące dać mu przewagę w postępowaniu o udzielenie zamówienia (obecny art. 24 ust. 1 pkt 18 będący przesłanką obligatoryjną);

PRZESŁANKI FAKULTATYWNEGO WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA

(DAWNY ART. 24 UST. 1 PKT 17 PZP) Przedstawił informacje wprowadzające w błąd w wyniku lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawiając informacje mogące mieć istotny wpływ na decyzje zamawiającego

(DAWNY ART. 24 UST. 1 PKT 16 PZP) który w wyniku zamierzonego działania lub rażącego 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;

 **Możliwość niewykluczania wykonawcy, wobec którego zmaterializowała się jedna z fakultatywnych przesłanek wykluczenia z udziału w postępowaniu, jeżeli zamawiający by uznał, że wykluczenie byłoby w sposób oczywisty **nieproporcjonalne**.**

OKRES WYKLUCZENIA WYKONAWCY Z POSTĘPOWANIA – ART. 111

W PRZYPADKU WYKLUCZENIA WYKONAWCY NA PODSTAWIE ART. 109 UST. 1 PKT 8 (TJ. GDY W WYNIKU ZAMIERZONEGO DZIAŁANIA LUB RAŻĄCEGO NIEDBALSTWA WYKONAWCA WPROWADZIŁ ZAMAWIAJĄCEGO W BŁĄD (...) CO MOGŁO MIEĆ ISTOTNY WPŁYW NA DECYZJE PODEJMOWANE PRZEZ ZAMAWIAJĄCEGO (...) LUB KTÓRY ZATAIŁ TE INFORMACJE LUB NIE JEST W STANIE PRZEDSTAWIĆ WYMAGANYCH PODMIOTOWYCH ŚRODKÓW DOWODOWYCH):

- **wykluczenie wykonawcy następuje na okres 2 lat od zaistnienia zdarzenia będącego podstawą wykluczenia**

W PRZYPADKU WYKLUCZENIA WYKONAWCY NA PODSTAWIE ART. 109 UST. 1 PKT 10 (TJ. GDY WYKONAWCA W WYNIKU LEKKOMYŚLNOŚCI LUB NIEDBALSTWA PRZEDSTAWIŁ INFORMACJE WPROWADZAJĄCE W BŁĄD, CO MOGŁO MIEĆ ISTOTNY WPŁYW NA DECYZJE PODEJMOWANE PRZEZ ZAMAWIAJĄCEGO):

- **wykluczenie wykonawcy następuje na okres roku od zaistnienia zdarzenia będącego podstawą wykluczenia**

WYKLUCZENIE – ZAMÓWIENIA SEKTOROWE

W POSTĘPOWANIU O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA SEKTOROWEGO:

- 1) zamawiający, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 2 i 3, **mogą nie badać podstaw wykluczenia wykonawcy, o których mowa w art. 108;**
- 2) zamawiający **może zastosować podstawy wykluczenia oraz warunki udziału w postępowaniu, inne niż określone w art. 108, art. 109 i art. 112, o ile mają one obiektywny charakter i zostały określone w dokumentach zamówienia;**

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU – ART. 112

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU MOGĄ DOTYCZYĆ:

- 1) Zdolności do występowania w obrocie gospodarczym;
- 2) Uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów;
- 3) Sytuacji ekonomicznej lub finansowej;
- 4) Zdolności technicznej lub zawodowej.

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU

ZDOLNOŚĆ DO WYSTĘPOWANIA W OBRODIE GOSPODARCZYM

Zamawiający może wymagać:

- aby wykonawcy prowadzący działalność gospodarczą lub zawodową byli wpisani do jednego z **rejestrów zawodowych lub handlowych prowadzonych w kraju, w którym mają siedzibę lub miejsce zamieszkania.**

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU

WARUNKI DOT. OKREŚLONEJ SYTUACJI FINANSOWEJ LUB EKONOMICZNEJ

Zamawiający może wymagać:

- aby wykonawcy posiadali określone minimalne roczne przychody, w tym określone minimalne roczne przychody w zakresie działalności objętej zamówieniem;
- **[nowy warunek] aby wykonawcy przedstawili informacje na temat ich rocznych sprawozdań finansowych wykazujących w szczególności stosunek aktywów do zobowiązań;**
 - **Art. 115 ust. 3** - Stosunek aktywów do zobowiązań, o którym mowa w ust. 1 pkt 2, może być uwzględniony, jeżeli zamawiający określi w dokumentach zamówienia przejrzyste i obiektywne metody i kryteria takiego uwzględnienia.
- Posiadania przez wykonawcę odpowiedniego ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej;
- Posiadania przez wykonawcę określonej zdolności kredytowej lub środków finansowych.

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU

SPOSÓB SPEŁNIANIA WARUNKÓW UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU PRZEZ WYKONAWCÓW WSPÓLNIE UBIELAJĄCYCH SIĘ O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA



Art. 117 ust. 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.

UDOSTĘPNIENIE ZASOBÓW

Art. 123 – Wykonawca nie może, po upływie terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert, powoływać się na zdolności lub sytuację podmiotów udostępniających zasoby, jeżeli na etapie składania wniosków (...) albo ofert nie polegał on w danym zakresie na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby.

TRYBY UDZIELANIA ZAMÓWIEŃ

Aktualne Pzp	Nowe Pzp – art. 129
<ol style="list-style-type: none">1) Przetarg nieograniczony2) Przetarg ograniczony3) Negocjacje z ogłoszeniem4) Dialog konkurencyjny5) Negocjacje bez ogłoszenia6) Zamówienie z wolnej ręki7) Zapytanie o cenę8) Partnerstwo innowacyjne9) Licytacja elektroniczna (w przypadkach określonych w ustawie)	<ol style="list-style-type: none">1) Przetarg nieograniczony2) Przetarg ograniczony3) Negocjacje z ogłoszeniem4) Dialog konkurencyjny5) Negocjacje bez ogłoszenia6) Zamówienie z wolnej ręki7) Zapytanie o cenę8) Partnerstwo innowacyjne

TRYBY UDZIELANIA ZAMÓWIEŃ

WYZNACZANIE TERMINÓW SKŁADANIA WNIOSKÓW O DOPUSZCZENIE DO UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU, OFERT WSTĘPNYCH ORAZ OFERT

NOWA REGULACJA/ WYMÓG – ART. 131 UST. 2



W przypadku gdy zamawiający przewiduje możliwość albo, jeżeli jest to konieczne ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia, wymaga złożenia oferty po:

- 1) **odbyciu przez wykonawcę wizji lokalnej lub**
- 2) **sprawdzeniu przez wykonawcę dokumentów niezbędnych do realizacji zamówienia dostępnych na miejscu u zamawiającego**

- 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.

PRZETARG NIEOGRANICZONY

SWZ – CZYLI NOWA SIWZ



Nowe Pzp posługuje się nowym pojęciem SWZ- **specyfikacja warunków zamówienia**.

SWZ wchodzi w zakres dokumentów zamówienia, o których mowa w art. 7 ust. 3 (słowniczek) jako: *dokumenty sporządzone przez zamawiającego lub dokumenty, do których zamawiający odwołuje się, inne niż ogłoszenie, służące do określenia lub opisanie warunków zamówienia, w tym specyfikacja warunków zamówienia oraz opis potrzeb i wymagań.*

WYJAŚNIANIE TREŚCI SWZ

Aktualne Pzp – art. 38	Nowe Pzp – art. 135
<p>Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż:</p> <ol style="list-style-type: none">1) na 6 dni przed upływem terminu składania ofert,2) na 4 dni przed upływem terminu składania ofert - w przetargu ograniczonym oraz negocjacjach z ogłoszeniem, jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia,3) na 2 dni przed upływem terminu składania ofert - jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 <p>- pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wpłynął do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert.</p>	<p>Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.</p> <p>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. 138 ust. 2 pkt 2, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do zamawiającego nie później niż na odpowiednio 14 albo 7 dni przed upływem terminu składania ofert.</p>

WYJAŚNIANIE TREŚCI SWZ

PRZEKROCZENIE TERMINU NA UDZIELENIE WYJAŚNIEŃ – NOWA REGULACJA ART. 135 UST. 3



Jeżeli zamawiający **nie udzieli wyjaśnień w terminach**, o których mowa w ust. 2 (6/4 dni przed upływem terminu składania ofert), **przedłuży termin składania ofert o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami** niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia ofert.

PROCEDURA ODWRÓCONA

NOWA REGULACJA – ODRZUCENIE WNIOSKU O DOPUSZCZENIE DO UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU – ART. 146

Art. 139. [Kwalifikacja podmiotowa wykonawcy po badaniu i ocenie ofert]

1. Zamawiający może najpierw dokonać badania i oceny ofert, a następnie dokonać kwalifikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, w zakresie braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków 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 wraz z ofertą oświadczenia**, o którym mowa w art. 125 ust. 1, jeżeli zamawiający przewidział w SWZ możliwość żądania tego oświadczenia wyłącznie od wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona.

SKŁADANIE I OTWARCIE OFERT

TERMIN ZWIĄZANIA WYKONAWCY OFERTĄ

Aktualne Pzp – art. 85

1. Wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, jednak nie dłużej niż:

1) 30 dni - jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8;

2) 90 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;

3) 60 dni - jeżeli wartość zamówienia jest inna niż określona w pkt 1 i 2.

Nowa Pzp – art. 220

1. Wykonawca jest związany ofertą 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

- od dnia upływu terminu składania ofert.

SKŁADANIE I OTWARCIE OFERT

NOWA REGULACJA – UPŁYW TERMINU ZWIĄZANIA OFERTĄ A BRAK WYBORU OFERTY NAJKORZYSTNIEJSZEJ



W przypadku, gdy wybór najkorzystniejszej oferty nie nastąpi przed upływem terminu związania ofertą, o którym mowa w ust. 2, **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.**

Termin związania ofertą określa się przez **wskazanie daty.**

OTWARCIE OFERT

TERMIN OTWARCIA OFERT

- otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, **nie później niż następnego dnia, w którym upłynął termin składania ofert**
- jeżeli otwarcie ofert następuje przy użyciu **systemu teleinformatycznego**, w przypadku jego awarii, która powoduje brak możliwości otwarcia ofert w terminie określonym przez zamawiającego, otwarcie ofert następuje niezwłocznie po usunięciu awarii.
- zamawiający, niezwłocznie po otwarciu ofert, udostępnia na swojej stronie internetowej **informacje o nazwach i siedzibach wykonawców, których ofert oferty zostały otwarte oraz ceny i koszty zawarte w ofertach.**

OCENA OFERT

POPRAWIANIE OMYŁEK



- ❑ W przypadku wystąpienia innych omyłek polegających na niezgodności oferty z dokumentami zamówienia, niepowodujących istotnych zmian w treści oferty, zamawiający wyznacza wykonawcy odpowiedni termin na wyrażenie zgody na poprawienie w ofercie omyłki lub zakwestionowanie sposobu jej poprawienia. **Brak odpowiedzi w wyznaczonym terminie uznaje się za wyrażenie zgody na poprawienie omyłki.**

ODRZUCENIE OFERTY

NOWE PRZESŁANKI ODRZUCENIA OFERTY

Zamawiający odrzuci ofertę, jeżeli:

- jej treść jest niezgodna z warunkami zamówienia (ust. 5);
- nie została sporządzona lub przekazana w sposób zgodny z wymaganiami technicznymi oraz organizacyjnymi sporządzania lub przekazywania ofert przy użyciu środków komunikacji elektronicznej określonymi przez zamawiającego;
- wykonawca nie wyraził pisemnie zgody na wybór jego oferty po upływie terminu związania ofertą (ust. 13);
- oferta została złożona bez odbycia wizji lokalnej lub bez sprawdzenia dokumentów niezbędnych do realizacji zamówienia dostępnych na miejscu u zamawiającego, w przypadku gdy zamawiający tego wymagał w dokumentach zamówienia (ust. 18)

WYBÓR OFERTY

TERMIN WYBORU NAJKORZYSTNIEJSZEJ OFERTY

Art. 252

1. Zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę w terminie związania ofertą określonym w dokumentach zamówienia.

2. **Jeżeli termin związania ofertą upłynął przed wyborem najkorzystniejszej oferty, zamawiający wzywa wykonawcę, którego oferta otrzymała najwyższą ocenę, do wyrażenia, w wyznaczonym przez zamawiającego terminie, 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 została najwyżej oceniona, chyba że zachodzą przesłanki do unieważnienia postępowania.

WYBÓR OFERTY NAJKORZYSTNIEJSZEJ

KRYTERIA OCENY OFERT

- ❖ **Kryteria oceny ofert i ich opis nie mogą pozostawiać zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru najkorzystniejszej oferty** oraz umożliwiają weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach.
- ❖ Kryteria oceny ofert muszą być związane z przedmiotem zamówienia

PRZEBIEG POSTĘPOWANIA

ZAKOŃCZENIE POSTĘPOWANIA

Postępowanie o udzielenie zamówienia kończy się:

- 1) zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego albo
- 2) unieważnieniem postępowania.

UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA

TOŻSAME PRZESŁANKI OBLIGATORYJNEGO UNIEWAŻNIENIA POSTĘPOWANIA

TERMIN UNIEWAŻNIENIA POSTĘPOWANIA



Zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia odpowiednio **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.**

RAPORT Z REALIZACJI ZAMÓWIENIA

Art. 446. [Raport z realizacji zamówienia] 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 10%** od wartości ceny ofertowej;
- 2) na wykonawcę zostały nałożone **kary umowne w wysokości co najmniej 10%** wartości ceny ofertowej;
- 3) wystąpiły **opóźnienia w realizacji umowy przekraczające co najmniej 30 dni**;
- 4) zamawiający lub wykonawca **odstąpił** od umowy w całości lub w części, albo dokonał jej **wypowiedzenia** w całości lub w części.

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, oraz przyczyn ich wystąpienia;
- 3) ocenę sposobu wykonania zamówienia, w tym jakości jego wykonania;
- 4) **wnioski co do ewentualnej zmiany** sposobu realizacji przyszłych zamówień lub określenia przedmiotu zamówienia, z uwzględnieniem celowości, gospodarności ni efektywności wydatkowania środków publicznych.

4. Zamawiający sporządza raport w terminie miesiąca od dnia:

- 1) sporządzenia protokołu odbioru lub uznania umowy za wykonaną albo
- 2) rozwiązania umowy w wyniku złożenia oświadczenia o jej wypowiedzeniu albo odstąpieniu od niej.

POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA KLASYCZNEGO O WARTOŚCI MNIJSZEJ NIŻ PROGI UNIJNE

- ❑ wszczynany będzie poprzez publikację ogłoszenia w BZP, w odpowiedzi na które oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy.

- ❑ zamawiający ma trzy możliwości (trzy warianty trybu podstawowego) do wyboru:
 - wybiera najkorzystniejszą ofertę bez przeprowadzania negocjacji (**tryb podstawowy bez negocjacji**) albo
 - może negocjować treść ofert w celu ich ulepszenia, o ile przewidział taką możliwość (**tryb podstawowy z możliwością negocjacji**), albo
 - negocjuje treść ofert złożonych w celu ich ulepszenia (**tryb podstawowy z negocjacjami**).

Zamawiający sporządza SWZ

Zamawiający sporządza opis potrzeb i wymagań, a po przeprowadzeniu negocjacji sporządza SWZ

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Struktura Działu VII Pzp Regulacje dotyczące umowy w sprawie zamówienia publicznego

- przepisy ogólne (rozdział 1),
- zabezpieczenie należytego wykonania umowy (rozdział 2),
- zmiana umowy (rozdział 3),
- odstąpienie od umowy oraz jej unieważnienie (rozdział 4),
- podwykonawstwo (rozdział 5).

Do umów o zamówienie publiczne znajdują zastosowanie przepisy kodeksu cywilnego jeżeli przepisy Pzp nie stanowią inaczej (art. 8 ust. 1 Pzp)

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obowiązek współdziałania zamawiającego i wykonawca (zasada lojalności kontrahentów – art. 431 Pzp)

- *„Zamawiający i wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia obowiązani są współdziałania przy wykonaniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, zwanej dalej „umową”, w celu należytej realizacji zamówienia”*
- Dłużnik powinien wykonać zobowiązanie **zgodnie z jego treścią i w sposób odpowiadający jego celowi społeczno-gospodarczemu oraz zasadom współżycia społecznego**, a jeżeli istnieją w tym zakresie ustalone zwyczaje - także **w sposób odpowiadający tym zwyczajom**.
- **W taki sam sposób powinien współdziałać przy wykonaniu zobowiązania wierzyciel.** (art. 354 k.c.)

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Klauzule abuzywne w zamówienia publicznych (art. 433 Pzp)

- odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia;
- naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
- odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający;
- możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obligatoryjne elementy umowy o zamówienie publiczne (art. 436 Pzp) (cz. I)

- **planowany termin** zakończenia usługi, dostawy lub robót budowlanych, oraz, **w razie potrzeby, planowane terminy wykonania poszczególnych części usługi**, dostawy lub roboty budowlanej, **określone w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach**, chyba że wskazanie daty wykonania umowy jest uzasadnione **obiektywną przyczyną**.
- warunki zapłaty wynagrodzenia;
- łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obligatoryjne elementy umowy o zamówienie publiczne (art. 436 Pzp) (cz. II)

Umowy zawierane na okres dłuższy niż **12 miesięcy** powinny zawierać:

- wysokości kar umownych naliczanych wykonawcy **z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia**, o której mowa w art. 439 ust. 5,
- zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany (**o ile mają wpływ na koszt wykonania zamówienia przez wykonawcę**):
 - ✓ stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,
 - ✓ wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej,
 - ✓ 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.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Elementy umowy o roboty budowlane (art. 437 Pzp)

- 1) obowiązek przedkładania projektów umowy o podwykonawstwo robót budowlanych, której przedmiotem są roboty budowlane, a także projektu jej zmiany oraz poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo;
- 2) termin na zgłoszenie przez zamawiającego zastrzeżeń lub sprzeciwu do projektu umowy o podwykonawstwo o roboty budowlane oraz do projektów jej zmian;
- 3) obowiązek przedkładania poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umów o dostawy lub usługi oraz ich zmian;
- 4) zasad zapłaty wynagrodzenia wykonawcy uwarunkowanej od przedstawienia dowodów potwierdzających zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcy/dalszego podwykonawcy;
- 5) terminu zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom/dalszym podwykonawcom;
- 6) zasad zawierania umów o podwykonawstwo z dalszymi podwykonawcami;

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Elementy umowy o roboty budowlane (art. 437 Pzp)

Katalog kar umownych:

- ✓ braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom/dalszym podwykonawcom;
- ✓ Nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane lub projektu jej zmiany;
- ✓ Nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany;
- ✓ Braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obowiązek wprowadzenia zasad zmiany wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy (art. 439 Pzp)

- umowy o roboty budowlane bądź usługi;
- zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy;

powinna zawierać postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Klauzula waloryzacyjna będzie stanowiła podstawę zwiększenia jak i zmniejszenia wynagrodzenia w zależności od kierunku zmiany cen/kosztów.

(ust. 4) *„Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie”.*

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obowiązek wprowadzenia zasad zmiany wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy (art. 439 Pzp)

W umowie określa się (ust. 2 pkt. 1):

- Poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, **uprawnijący strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;**
- **Początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia.**

W umowie określa się sposób ustalenia zmiany wynagrodzenia (ust. 2 pkt. 2):

- przez odesłanie do wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów (w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa GUS);
- przez wskazanie innej podstawy np. wykazu rodzaju materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obowiązek wprowadzenia zasad zmiany wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy (art. 439 Pzp)

W umowie określa się (ust. 2 pkt 3) **sposób określenia wpływu** zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz **określenie okresów, w których może nastąpić zmiana wynagrodzenia.**

W umowie określa się (ust. 2 pkt 4) **maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia**, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Obowiązek wprowadzenia zasad zmiany wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy (art. 439 Pzp)

(ust. 3) W przypadku umów zawartych 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, w celu ustalenia zmiany wysokości wynagrodzenia nałego wykonawcy oblicza się różnicę pomiędzy:

- średnią ceną materiałów lub kosztów obowiązującą w dniu otwarcia ofert, a
 - ceną nabycia materiałów lub rzeczywiście poniesionych kosztów przez wykonawcę.
-
- (ust. 5) Obowiązek odpowiedniej zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcom, jeżeli:
 - Doszło do zmiany wynagrodzenia wykonawcy;
 - Przedmiotem umowy podwykonawczej są roboty budowlane bądź usługi;
 - Obowiązywanie umowy podwykonawczej przekracza 12 miesięcy.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Prawo opcji (art. 441 Pzp)

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 łącznie spełniają następujące warunki:

- 1) określają rodzaj i maksymalną wartość opcji;
- 2) określają okoliczności skorzystania z opcji;
- 3) nie modyfikują ogólnego charakteru umowy.

Czynności dokonane na podstawie postanowień umownych przewidujących opcje z naruszeniem ust. 1 **podlegają unieważnieniu**.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Zaliczka (art. 442 Pzp)

- Zamawiający może udzielić zaliczki na poczet wykonania zamówienia (ust. 1).
- Każda kolejna zaliczka może zostać udzielona pod warunkiem wykonania zamówienia w zakresie wartości poprzednio udzielonych zaliczek (ust. 2).
- Zamawiający może żądać od wykonawcy wniesienia zabezpieczenia zaliczki (ust. 3), a w przypadku zaliczek przekraczających 20% wynagrodzenia wykonawcy obowiązek ten jest obligatoryjny (ust. 4).
- W umowie określa się (ust. 5):
 - ✓ Formę lub formy zabezpieczenia zaliczki;
 - ✓ Wysokość zabezpieczenia;
 - ✓ Sposób jego wniesienia i zwrotu.
 - ✓ Możliwość zmiany formy zabezpieczenia zaliczki w trakcie realizacji umowy

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Wynagrodzenia (art. 443 Pzp)

W przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy:

- Zamawiający powinien płacić wynagrodzenie w częściach, po wykonaniu części umowy lub
- Udzielić zaliczki na poczet wykonania zamówienia.

W umowie powinien zostać określony procent wynagrodzenia wypłacanego za poszczególne części. Ostatnia część wynagrodzenia nie może wynosić więcej niż 50% wynagrodzenia należnego wykonawcy (dotychczas 10%) (ust. 2).

Zaliczka nie może być mniejsza niż 5 wynagrodzenia należnego wykonawcy (ust. 3)

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Zabezpieczenie należytego wykonania umowy (art. 449 – 453 Pzp)

- Zabezpieczenie ustala się w wysokości **maksymalnie 5% ceny całkowitej** podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania wynikającego z umowy – **zasada**;
- Zamawiający może ustalić zabezpieczenie w wysokości powyżej 5%, nie więcej jednak niż 10%, jeżeli jest to **uzasadnione przedmiotem zamówienia** lub **wystąpieniem ryzyka związanego z realizacją zamówienia**.
- W przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż rok, zabezpieczenie (za zgodą zamawiającego) może być tworzone przez potrącenie z należności za częściowo wykonane dostawy, usług lub roboty budowlane (ust. 4).

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Zmiana umowy (art. 454 Pzp) Istotna zmiana umowy

Obecnie (art. 144 ust. 1e pkt 1):

„zmienia ogólny charakter umowy lub umowy ramowej, w stosunku do charakteru umowy lub umowy ramowej w pierwotnym brzmieniu” – **samodzielna przesłanka istotnej zmiany.**

Od 1 stycznia 2021 r. (art. 454):

„jeżeli powoduje, że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy”
(klauzula generalna istotnej zmiany umowy)

Istotna zmiana umowy to w szczególności zmiana, która:

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 w przypadkach innych, niż wskazane w art. 455 ust. 1 pkt 2.

UMOWA W SPRAWIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Podwykonawstwo

- Umowa podwykonawstwa 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. 463 Pzp).
- Wymóg formy pisemnej zastrzeżeń lub sprzeciwu zamawiającego do odpowiednio projektu umowy lub umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane **obwarowany został sankcją nieważności** (art. 464 ust. 3 i 6 Pzp).
- W wyjaśnieniach składanych zamawiającemu, dotyczących braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom **nie można powoływać się na potrącenia roszczeń wykonawcy względem podwykonawcy niezwiązanych z realizacją umowy o podwykonawstwo** (art. 465 ust. 4 Pzp)

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

Art. 510. [Pełnomocnik w postępowaniu odwoławczym]

1. Pełnomocnikiem może być adwokat lub radca prawny, a ponadto osoba sprawująca zarząd majątkiem lub interesami strony oraz osoba pozostająca ze stroną w stosunku zlecenia, jeżeli przedmiot sprawy wchodzi w zakres tego zlecenia.

2. Pełnomocnikiem osoby prawnej lub przedsiębiorcy, w tym nieposiadającego osobowości prawnej, może być również pracownik tej jednostki.

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

DOPUSZCZALNOŚĆ SKARŻENIA KAŻDEJ CZYNNOŚCI ZAMAWIAJĄCEGO RÓWNIEŻ W POSTĘPOWANIACH PODPROGOWYCH

Odwołanie przysługuje na:

1) niezgodną z przepisami ustawy czynność zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia

PROTOKÓŁ POSIEDZENIA

Protokół sporządza się, utrwalając przebieg posiedzenia za pomocą **urządzenia rejestrującego dźwięk albo obraz i dźwięk** oraz pisemnie, pod kierunkiem przewodniczącego składu orzekającego.

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

Art. 575. [Zasady ponoszenia kosztów postępowania odwoławczego przez strony i uczestników postępowania]

Strony oraz uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego **stosownie do jego wyniku.**

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

Art. 580. [Wniesienie skargi - termin, właściwość sądu]

1. Skargę wnosi się do Sądu Okręgowego w Warszawie - sądu zamówień publicznych, zwanego dalej "sądem zamówień publicznych".
2. Skargę wnosi się za pośrednictwem Prezesa Izby, w terminie 14 dni od dnia doręczenia orzeczenia Izby lub postanowienia Prezesa Izby, o którym mowa w art. 519 ust. 1, 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.

Art. 590. [Skarga kasacyjna do Sądu Najwyższego]

1. Od wyroku sądu lub postanowienia kończącego postępowanie w sprawie przysługuje skarga kasacyjna do Sądu Najwyższego.

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW (DZIAŁ X)

Mediacja lub inne polubowne rozwiązanie sporu

1. Każda ze stron umowy może złożyć wniosek o przeprowadzenie mediacji lub inne polubowne rozwiązanie sporu do:
 - Sądu Polubownego przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej;
 - wybranego mediatora;
 - osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu.
2. Zawarta ugoda nie może naruszać zasad zmiany umowy o zamówienie publiczne.
3. Zamawiający będzie zobowiązany w pozwie lub odpowiedzi na pozew zawrzeć informację o podjętej próbie mediacji/polubownego rozwiązania sporu bądź wyjaśnić przyczyn ich niepodjęcia.
4. Sąd skieruje strony do mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu jeżeli:
 - szacunkowa wartość zamówienia została ustalona jako równa lub przekraczająca w złotych równowartość 10.000.000 euro (dla dostaw) lub 20.000.000 euro (dla robót budowlanych) oraz
 - Wartość przedmiotu sporu wynosi 100.000 zł.

DZIĘKUJEMY ZA UWAGĘ



Wojciech Merkwa

radca prawny, Counsel

wojciech.merkwa@jdp-law.pl



Iwo Franaszczyk

Adwokat, Associate

iwo.franaszczyk@jdp-law.pl

KONTAKT

JDP DRAPAŁA & PARTNERS SP. K.

ul. Bonifraterska 17 00-203 Warszawa

T +48 22 246 00 30 F +48 22 246 00 31

E office@jdp-law.pl | www.jdp-law.pl

Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy

KRS: 0000275174, REGON: 140887753, NIP: 7010056483