

„Zamówienia publiczne zgodnie z ustawą PZP, w tym pozacenowe kryteria oceny ofert w zamówieniach publicznych w projektach EFS” dla beneficjentów projektów dofinansowanych z Europejskiego Funduszu Społecznego

Kancelaria Doradcza Progressio Przemysław Kuderczak

*Szkolenie współfinansowane przez Unię Europejską z Europejskiego
Funduszu Społecznego*

*w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa
łódzkiego na lata 2014-2020*

październik 2022 r.

OFERUJEMY!

1. usługi szkoleniowe:

- (PZP, KP, KPA, W zakresie prowadzenia, kontroli, rozliczania i zamykania projektów finansowanych ze środków UE, Ustawa 2:0, dostępność plus)

2. doradztwo:

- prowadzenie postępowań wg zasady konkurencyjności i ustawy Pzp.
 - wsparcie/reprezentacja Zamawiających i Wykonawców przed KIO,
 - wsparcie w postępowaniach przed organami kontrolnymi,
 - audyty dostępności cyfrowej, komunikacyjnej i architektonicznej,

www.kancelariaprogressio.pl
kancelaria.progressio@gmail.com

Akty wykonawcze do NPZP

1. Podstawa prawna: art. 23 ust. 6 ustawy Pzp

- rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 18 grudnia 2020 r. w sprawie wzoru planu postępowań o udzielenie zamówień (Dz. U. poz. 2362)

2. Podstawa prawna: art. 70 ustawy Pzp

- rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie (Dz. U. poz. 2452)

3. Podstawa prawna: art. 80 ustawy Pzp

- rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 18 grudnia 2020 r. w sprawie protokołów postępowania oraz dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. poz. 2434)

4. Podstawa prawna: art. 81 ust. 2 ustawy Pzp

- rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 21 grudnia 2020 r. w sprawie informacji o złożonych wnioskach o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertach przekazywanej Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2406)

5. Podstawa prawna: art. 128 ust. 6 ustawy Pzp

- rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. poz. 2415)

Akty wykonawcze procedowane

6. Podstawa prawna: art. 272 ust. 2 ustawy Pzp

rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2439)

7. Podstawa prawna: art. 394 ust. 4 ustawy Pzp

rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 28 grudnia 2020 r. w sprawie organów właściwych do występowania do Komisji Europejskiej z wnioskiem o stwierdzenie prowadzenia działalności na rynku konkurencyjnym, do którego dostęp nie jest ograniczony (Dz. U. poz. 2460)

8. Podstawa prawna: art. 504 ust. 2 ustawy Pzp

rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 22 grudnia 2020 r. w sprawie wysokości wynagrodzenia przewodniczącego, wiceprzewodniczącego i pozostałych członków Rady Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2397)

9. Podstawa prawna: art. 544 ust. 4 ustawy Pzp

rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie postępowania przy rozpoznawaniu odwołań przez Krajową Izbę Odwoławczą (Dz. U. poz. 2453)

10. Podstawa prawna: art. 576 ustawy Pzp

rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. poz. 2437)

rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 28 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych, dotyczących zawierania umów koncesji (Dz. U. poz. 2441)

Systematyka ustawy Pzp

DZIAŁ I Przepisy ogólne

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

DZIAŁ III Postępowanie o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości mniejszej niż progi unijne

DZIAŁ IV Szczególne instrumenty i procedury w zakresie zamówień klasycznych

DZIAŁ V Zamówienia sektorowe

DZIAŁ VI Zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa

DZIAŁ VII Umowa w sprawie zamówienia publicznego

Rozdział 6 Zamawiający i wykonawcy

DZIAŁ VIII Organy właściwe w sprawach zamówień

DZIAŁ IX Środki ochrony prawnej

DZIAŁ X Pozasądowe rozwiązywanie sporów

DZIAŁ XI Kontrola udzielania zamówień

DZIAŁ XII Przepisy o karach pieniężnych

DZIAŁ XIII Przepis końcowy

DZIAŁ I Przepisy ogólne

Rozdział 1 Przedmiot regulacji

Rozdział 2 Zasady udzielania zamówień

Rozdział 3 Polityka zakupowa państwa oraz plan postępowań o udzielenie zamówień

Rozdział 4 Stosowanie przepisów ustawy do zamówień o charakterze mieszanym

Rozdział 5 Szacowanie wartości zamówienia i konkursu

Rozdział 7 Komunikacja zamawiającego z wykonawcami

Rozdział 8 Dokumentowanie przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia

Systematyka ustawy Pzp

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

Rozdział 1 Przygotowanie postępowania

Rozdział 2 Kwalifikacja podmiotowa wykonawców Rozdział 3 Tryby udzielania zamówień

Rozdział 4 Składanie i otwarcie ofert Rozdział 5 Ocena ofert

Rozdział 6 Aukcja elektroniczna

Rozdział 7 Wybór najkorzystniejszej oferty Rozdział 8 Zakończenie postępowania

PROGI

Zamówienia finansowane ze środków UE

- do 20...,00 zł. rozwiązania własne,
- od 20 000,00 zł. do 50 000,00 zł. – rozeznanie rynku,
- od 50 000,00 zł. – zasada konkurencyjności – podmioty niezobowiązane do stosowania ustawy Pzp
- od 50 000,00 zł. do 129 999,99 zł. – zasada konkurencyjności – podmioty zobowiązane do stosowania ustawy Pzp

PROGI USTAWOWE

- od 130 000,00 zł. do 443 000 euro w przypadku dostaw lub usług i 5 548 000 euro w przypadku robót budowlanych.- zamówienia poniżej progów unijnych – zamawiający klasyczni
- od 443 000,00 euro – do 10 000 000,00 euro – dla dostaw i usług – zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne
- 10 000 000,00 euro i więcej dla dostaw i usług – procedura unijna rozszerzona
- od 5 548 000 do 20 000 000,00 euro – zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne dla robót budowlanych,
- od 20 000 000,00 EURO – procedura unijna rozszerzona dla robót budowlanych,

OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

OPZ ZASADY

Art. 99. 1. Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

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

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

Jednoznaczny i wyczerpujący OPZ zawsze powiązany jest z wyborem trybu w jakim Zamawiający zamierza prowadzić zamówienie.

Najczęściej występujący problem po stronie Zamawiających to:

- Stosowanie niedookreślonych pojęć takich jak: optymalne wykonanie, dobra jakość, smaczny catering, szybka reakcja na zgłoszenie, profesjonalna jakość.
- Brak informacji cenotwórczych tak jeśli chodzi o elementy składowe jak również sposób realizacji.
- Brak rozeznania czy przewidywany przez Zamawiającego zakres zamówienia oraz sposób realizacji jest możliwy do osiągnięcia.

NIEPRECYZYJNOŚĆ LUB NIEJASNOŚĆ OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA MOŻE STANOWIĆ PODSTAWĘ UNIEWAŻNIENIA POSTĘPOWANIA

Orzecznictwo w tym zakresie pozostaje aktualne także w obecnym stanie prawnym. Ponadto Izba uznała za własne stanowisko zamawiającego stwierdzające, że podstawą unieważnienia ewentualnej zawartej umowy mógłby być art. 457 ust. 1 pkt 1 Pzp, gdyż zamówienie zostałoby udzielone z naruszeniem ustawy, tj. art. 16 pkt 1 i 2 Pzp. **Powyższe wynikałoby z nieprecyzyjnego opisu przedmiotu zamówienia, co z kolei prowadziłoby do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, a także byłoby sprzeczne z zasadą przejrzystości.** Przede wszystkim zaś rozwiązanie takie byłoby sprzeczne z art. 99 ust. 1 Pzp, który ustanawia wymóg jednoznacznego opisu przedmiotu zamówienia. Zamawiający przed otwarciem ofert nie dostrzegł, że postanowienia zawarte w dokumentach zamówienia mogą być interpretowane w ten sposób, że wykonawca dojdzie do przekonania, że może zaoferować dzierżawę dwóch osobnych analizatorów lub nawet większej ich liczby.

NADUŻYWANIE PRZESŁANKI UNIEWAŻNIENIA POSTĘPOWANIA ZE WZGLĘDU NA JEGO WADLIWOŚĆ

Zamawiający jest gospodarzem postępowania i po jego stronie leży dochowanie należytej staranności w przygotowaniu postępowania, w tym opisanie przedmiotu zamówienia zgodnie z własnymi potrzebami, jak i dokonanie analizy, czy wymagane parametry techniczne aparatu nie ograniczają konkurencji. Obowiązek ten nie ustaje również na etapie prowadzonego postępowania, kiedy Zamawiający odpowiadając na pytania wykonawców podejmuje decyzje co do ewentualnej modyfikacji opisu przedmiotu zamówienia. Zaznaczyć należy, że skutki wynikające z błędów czy przeoczeń Zamawiającego w tym zakresie w żadnym wypadku nie mogą obciążać wykonawców składających oferty w postępowaniu zgodnie z ukształtowanym przez Zamawiającego opisem przedmiotu zamówienia. Wbrew twierdzeniom Zamawiającego, przesłanka z art. 255 pkt 6 ustawy pzp nie stanowi instytucji pozwalającej Zamawiającemu na korygowanie każdej błędnej decyzji w postępowaniu, a jedynie takiej wady, która jako niemożliwa do usunięcia jednocześnie powoduje, że zawarta w postępowaniu umowa mogłaby podlegać unieważnieniu na jednej z podstaw określonych w art. 457 ust. 1 ustawy pzp.

Na zakończenie podkreślić należy, że przesłanka unieważnienia postępowania na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy pzp stanowi instytucję szczególną, niweczącą cel postępowania o udzielenie zamówienia, jakim jest zawarcie ważnej umowy na realizację zamówienia, dlatego też nie powinna być nadużywana. **Z całą stanowczością stwierdzić należy, że nie służy ona konwalidowaniu wszelkich błędów i niedopatrzeń zamawiającego w postępowaniu.**

KIO 2309/21

OPZ RÓWNOWAŻNOŚĆ

Art. 99. 4. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności 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.

5. 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”.

6. Jeżeli przedmiot zamówienia został opisany w sposób, o którym mowa w ust. 5, zamawiający wskazuje w opisie przedmiotu zamówienia kryteria stosowane w celu oceny równoważności.

Rozwiązania równoważne KIO 2638/18

– wyrok KIO z dnia 10-01-2019

Rozwiązanie równoważne **nie musi być rozwiązaniem identycznym z rozwiązaniem referencyjnym**. Co do zasady urządzenia referencyjne składają się z całego konglomeratu cech technicznych, z których niektóre mają charakter kluczowy, inne zaś są pozbawione większego znaczenia.

Konieczność aby wszystkie bez wyjątku parametry techniczne były równe lub lepsze jest niewykonalne i wymusza na wykonawcach obowiązek zaoferowania wyłącznie rozwiązania referencyjnego, czyniąc dopuszczenie równoważności pozornym.

Nawet bowiem urządzenie o klasę wyższe od referencyjnego może zawierać jakiś nieistotny parametr techniczny, który będzie gorszy od parametrów rozwiązania referencyjnego, co może skutkować ryzykiem odrzucenia takiej oferty. Ponadto taki zapis zastrzega dla zamawiającego możliwość dowolnej oceny ofert, gdyż dopiero w trakcie ich badania wykonawcy mogą dowiedzieć się, które de facto parametry techniczne są dla zamawiającego istotne, a które nie.

W takich przypadkach jak opisane powyżej, zamawiający ma obowiązek opisać w SIWZ parametry (przedział parametrów), których spełnienie spowoduje, że rozwiązanie równoważne zostanie uznane (tzw. „parametry równoważności”).

OPIŚ ZBYT PRECYZYJNY?

**CZYM JEST DYSKRYMINACJA
BEZPOŚREDNIA I POŚREDNIA?**

Orzeczenie z dnia 25 października 2018 r. w sprawie C- 413/17 Roche Lietuva

W podobnym duchu motyw 74 dyrektywy 2014/24 stanowi, że specyfikacje techniczne powinny „**być opracowywane w taki sposób, aby uniknąć sztucznego zawężania konkurencji poprzez wymogi, które faworyzują konkretnego wykonawcę, odzwierciedlając kluczowe cechy dostaw, usług lub robót budowlanych oferowanych zwykle przez tego wykonawcę**”. Zgodnie bowiem z tym motywem „należy umożliwić składanie ofert odzwierciedlających różnorodność rozwiązań technicznych, norm i specyfikacji technicznych na rynku [...]”.

Orzeczenie z dnia 25 października 2018 r. w sprawie C- 413/17 Roche Lietuv

Przestrzeganie tych wymogów jest tym bardziej istotne, gdy, jak w niniejszej sprawie, specyfikacje techniczne zawarte w specyfikacji warunków zamówienia są sformułowane w sposób wyjątkowo szczegółowy. Im bardziej bowiem specyfikacje techniczne są szczegółowe, tym większe jest ryzyko, że wyroby danego producenta będą faworyzowane.

Ważne jest również, aby stopień szczegółowości specyfikacji technicznych był zgodny z zasadą proporcjonalności, co wymaga w szczególności zbadania, czy ten stopień szczegółowości jest niezbędny do osiągnięcia zamierzonych celów

OPZ RÓWNOWAŻNOŚĆ – OBOWIĄZEK UDOWODNIENIA SPOCZYWA NA WYKONAWCY

Wykonawca ma prawo, a nawet obowiązek wykorzystać wszelkie dostępne mu środki w celu wykazania, iż oferowane przez niego rozwiązanie jest równoważne. Podkreślenia wymaga, że obowiązkiem wykonawcy jest **wykazanie Zamawiającemu najpóźniej w dacie złożenia oferty, że zaoferowane rozwiązanie spełnia wszelkie wymogi w zakresie oczekiwanych przez Zamawiającego funkcjonalności. Opis ten musi być na tyle szczegółowy, żeby zamawiający przy ocenie ofert mógł ocenić czy zaproponowane rozwiązania spełniają jego wymagania i będą należycie spełniały cel postępowania** (vide wyrok KIO z dnia 9 września 2020 r., sygn. KIO 1862/20). Innymi słowy - **opis rozwiązania równoważnego powinien być nie tylko dołączony do oferty, ale również musi być na tyle szczegółowy, żeby zamawiający przy ocenie oferty mógł stwierdzić, czy zaproponowane rozwiązanie spełnia wymagania zamawiającego.** Ponadto Izba wskazuje na stanowisko Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej, wyrażone w wyroku z dnia 12 lipca 2018 r., sygn. C-14/17 VAR et ATM, zgodnie z którym jeżeli specyfikacje techniczne, które znajdują się w dokumentacji zamówienia, odnoszą się do znaku towarowego, danego pochodzenia lub danej produkcji, podmiot zamawiający powinien wymagać, aby oferent przedstawił już w jego ofercie dowód równoważności oferowanych przez niego produktów w stosunku do tych określonych w rzeczonych specyfikacjach technicznych.

OPZ RÓWNOWAŻNOŚĆ

Stanowisko Odwołującego, jakoby wymagania w zakresie równoważności zostały opisane w sposób pozorny oraz nie były oparte o rzeczywiste i uzasadnione potrzeby Zamawiającego nie zasługuje w ocenie Izby na uwzględnienie.

Wskazać bowiem należy, iż to Zamawiający jako gospodarz postępowania o udzielenie zamówienia publicznego **najlepiej wie jakie są jego potrzeby. Izba pozytywnie ocenia argumentację Zamawiającego przedstawioną w odpowiedzi na odwołanie, w której Zamawiający w sposób przekonujący uzasadnił celowość i zasadność opisu rozwiązania równoważnego w zakresie kwestionowanym przez Odwołującego, który skoncentrował się przez wszystkim na kwestionowaniu potrzeb Zamawiającego**

OPZ RÓWNOWAŻNOŚĆ

ZARZUT:

nieprawidłowe i prowadzące do ograniczenia konkurencji jest zawarcie w "Przedmiarze robót" cech poszczególnych opraw.

Skoro bowiem Zamawiający zobowiązany jest do osiągnięcia efektu ekologicznego w odniesieniu do realizacji całego projektu inwestycyjnego, bez znaczenia pozostają moce poszczególnych opraw, a jedynym wyznacznikiem pozostaje moc całego systemu po modernizacji. Natomiast konieczność zastosowania danej liczby opraw o ściśle określonych mocach, uniemożliwia realizację inwestycji w sposób bardziej efektywny ekologicznie. Jednocześnie zastosowanie opraw o określonej mocy nie znajduje odzwierciedlenia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego

ODDALONO 1744/21

OPZ RÓWNOWAŻNOŚĆ – ZDJĘCIE TO NIE WSKAZANIE

ZARZUT:

Zamawiający zamieścił zdjęcie oprawy, wskazując jednocześnie, że dla oświetlenia zastosować oprawy posiadające takie same cechy wzornicze i parametry konstrukcyjne wyszczególnione na poniższym rysunku. Zmiana wyglądu oprawy wymaga ponownego uzgodnienia z Wojewódzkim Urzędem Ochrony Zabytków w Białymstoku.

ODDALONO 1744/21

obowiązkiem wykonawców było zastosowania nie tych samych opraw lecz opraw posiadających takie same cechy wzornicze i parametry konstrukcyjne. Zamawiający wyjaśniał, że powyższe zdjęcie jako wzór jest konieczne do zobrazowania wykonawcom wzoru opraw, ponieważ wzór ten został ustalony z Wojewódzkim Urzędem Ochrony Zabytków w Białymstoku, a każda zmiana wyglądu oprawy wymaga ponownego uzgodnienia z powyższym organem. W konsekwencji Izba uznała za niezasadny zarzut dotyczący cech poszczególnych opraw.

RÓWNOWAŻNOŚĆ ODRZUCENIE OFERTY ZA BRAK DOWODU RÓWNOWAŻNOŚCI

STAN FAKTYCZNY:

Zamawiający wskazał, że w przypadku zaoferowania produktów lub techniki Wykonania robót budowlanych równoważnych, Wykonawca musi wraz z ofertą przedstawić oferowane produkty lub techniki wykonania robót budowlanych Oraz dołączyć dokumenty potwierdzające parametry techniczne i analizę porównawczą, z której jednoznacznie będzie wynikać, że są one w pełni równoważne do rozwiązań wskazanych w dokumentacji postępowania, a także uzyskać stosowną zgodę projektanta na ich zastosowanie podczas realizacji prac budowlanych i wykończeniowych.

Ustalono, że do upływu terminu składania ofert swoją ofertę złożył m.in. odwołujący. Odwołujący nie załączył do oferty dokumentów potwierdzających parametry techniczne i analizę porównawczą odnośnie jakichkolwiek rozwiązań równoważnych do rozwiązań wskazanych w dokumentacji postępowania (okoliczność niesporna).

RÓWNOWAŻNOŚĆ ODRZUCENIE OFERTY – WADLIWOŚĆ UZASADNIENIA FAKTYCNEGO

WYROK: 409/21

Zamawiający w analizowanym uzasadnieniu ograniczył się do stwierdzenia, że odwołujący zaoferował w jakieś bliżej niesprecyzowane rozwiązanie równoważne do nie wiadomo jakiego rozwiązania wskazanego w dokumentacji postępowania. Owo rozwiązanie równoważne miało nie wynikać z treści samej oferty odwołującego a tym samym wykonawca miał nie zastosować się do postanowienia SWZ, który nakładał obowiązek złożenia już wraz z ofertą dodatkowych dokumentów dotyczących oferowanego rozwiązania równoważnego.

Zdaniem Izby tak sporządzone uzasadnienie faktyczne czynności odrzucenia oferty odwołującego, w okolicznościach danej sprawy, **okazało się niewystarczające**. W oparciu o przedstawione uzasadnienie wykonawca nie miał żadnych podstaw do domyslenia się, o jakie konkretnie zaoferowane rozwiązanie równoważne chodzi.

RÓWNOWAŻNOŚĆ ODRZUCENIE OFERTY

WYROK: 409/21

Na doniosłość instytucji uzasadnienia czynności odrzucenia oferty i wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia zwrócił uwagę Trybunał Sprawiedliwości UE w wyroku z 28 stycznia 2010 r. w sprawie C-406/08 Uniplex (UK) Ltd przeciwko NHS Business Services Authority. W orzeczeniu tym wskazano, że fakt, że **kandydat lub oferent dowiadyuje się, że jego kandydatura lub oferta zostały odrzucone, nie pozwala mu na skuteczne wniesienie odwołania. Takie informacje nie są wystarczające, aby umożliwić kandydatowi lub oferentowi wykrycie wystąpienia naruszenia prawa, które może być przedmiotem odwołania. Wyłącznie po poinformowaniu zainteresowanego kandydata lub oferenta o motywach wykluczenia go z postępowania o udzielenie zamówienia, może on nabrać wyraźnego przekonania co do wystąpienia ewentualnego naruszenia obowiązujących przepisów, jak też co do możliwości wniesienia odwołania.**

KOMENTARZ strona 351

Rozwiązanie równoważne musi być wskazane w ofercie wykonawcy. Zwrócił na to uwagę TSUE, stwierdzając, że zasada równego traktowania oraz obowiązki przejrzystości wymagają między innymi, aby oferenci byli traktowani jednakowo zarówno na etapie przygotowywania przez nich ofert, jak i na etapie oceny tych ofert przez instytucję zamawiającą. Sprawdzenie i ewentualne podjęcie decyzji stwierdzającej brak równoważności mogą bowiem mieć miejsce dopiero po otwarciu ofert, na etapie ich oceny przez podmiot zamawiający, i wymagają, aby podmiot ten już na tym etapie dysponował dowodami pozwalającymi mu ocenić, czy i w jakim zakresie złożone oferty spełniają wymogi znajdujące się w specyfikacjach technicznych, w innym przypadku istnieje ryzyko naruszenia zasady równego traktowania i wystąpienia nieprawidłowości w przebiegu postępowania w sprawie udzielenia zamówienia. Nie jest dopuszczalne badanie równoważności zaoferowanych rozwiązań na etapie po dokonaniu badania i oceny ofert, w szczególności na etapie realizacyjnym, gdyż może być oceniane jak niedopuszczalna zmiana oferty (art. 223 Pzp).

UMOWY O PRACĘ

Art. 95. 1. Zamawiający określa w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r. poz. 1320)

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

1) rodzaj czynności **związanych z realizacją** zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia;

2) sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób;

3) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań związanych z zatrudnianiem tych osób oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań.

PRZEDMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE Art. 104 – 106 PZP

- ☐ Stosowane są w przypadku zamówień o szczególnych cechach środowiskowych, społecznych lub innych, zamawiający, w celu potwierdzenia zgodności oferowanych robót budowlanych, dostaw lub usług z wymaganymi cechami.
- ☐ **Etykiety**
- ☐ W przypadku gdy wykonawca z przyczyn od niego niezależnych nie może uzyskać określonej przez zamawiającego etykiety lub równoważnej etykiety, zamawiający, w terminie, przez siebie wyznaczonym **akceptuje inne odpowiednie przedmiotowe środki dowodowe**, w szczególności dokumentację techniczną producenta, o ile dany wykonawca udowodni, że roboty budowlane, dostawy lub usługi, które mają zostać przez niego wykonane, spełniają wymagania określonej etykiety lub określone wymagania wskazane przez zamawiającego.
- ☐ **Inne przedmiotowe środki dowodowe**

PROBLEMY Z RÓWNOWAŻNYMI KIO 1952/21

STAN FAKTYCZNY

1) W celu potwierdzenia zgodności oferowanych dostaw z wymaganiami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia dotyczącymi minimalnej sprawności w trybie on-line, przy obciążeniu znamionowym, nie mniejszej niż 95 % dla każdego z oferowanych typów UPS Wykonawca wraz z ofertą złoży przedmiotowe środki dowodowe tj. wydane przez niezależną jednostkę badawczą certyfikaty określające sprawność oferowanych urządzeń;

2) Zamawiający zaakceptuje równoważne przedmiotowe środki dowodowe, jeśli potwierdzą, że oferowane dostawy spełniają określone przez zamawiającego wymagania, o których mowa w pkt 1.

Wykonawca na potwierdzenie powyższych wymagań złożył przedmiotowe środki dowodowe - załączył do oferty kartę katalogową oferowanych zasilaczy UPS LEVELUPS oraz oświadczenie producenta

Czy takie PrŚD należy uznać?

Dokonując oceny wymaganych i złożonych przez przystępującego przedmiotowych środków dowodowych, to na pierwszy ogląd sprawy można uznać, że przedłożone dokumenty nie są certyfikatem wydanym przez niezależny podmiot certyfikujący, jak również nie są równoważne z certyfikatem i tym samym odwołanie winno zostać uwzględnione.

Jednakże dokonując szczegółowej oceny treści SWZ, a w szczególności postanowienia Rozdziału 14 ust.4 pkt 1 i 2, jak również stanowisk stron i przystępującego Izba uznała, że nie można na etapie oceny ofert obciążać wykonawcy nieistniejącymi wymaganiami SWZ, wyartykułowanymi dopiero na rozprawie. Dotyczy to w szczególności **braku uregulowania kwestii, jakie dokumenty mógł złożyć wykonawca, aby zamawiający uznał je za równoważne przedmiotowe środki dowodowe.**

Podać należy, że **dokument równoważny to dokument mający równą wartość, równe znaczenie.** Zgodnie z przepisem art. 104 - 107 Pzp zamawiający może żądać złożenia przedmiotowych środków dowodowych np. w postaci złożenia certyfikatu wydanego przez jednostkę oceniającą zgodność lub sprawozdania z badań przeprowadzonych przez tę jednostkę. Zgodnie z art.7 pkt 20 Pzp przez pojęcie przedmiotowych środków dowodowych należy rozumieć środki służące potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami, cechami lub kryteriami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia lub opisie kryteriów oceny ofert, lub wymaganiami związanymi z realizacją zamówienia.

KIO 1952/21

Katalog przedmiotowych środków dowodowych jest katalogiem otwartym, o czym świadczy treść art. 106 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym zamawiający może żądać innych niż wskazane w art. 104 i 105 Pzp przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają określone przez zamawiającego wymagania, cechy lub kryteria, jeżeli są one niezbędne do przeprowadzenia postępowania. **Izba uznała, iż nie może budzić wątpliwości, że inne przedmiotowe środki dowodowe żądane przez zamawiającego muszą zostać wskazane w dokumentach zamówienia lub ogłoszeniu o zamówieniu, a nadto żądane środki dowodowe muszą być proporcjonalne i związane z przedmiotem zamówienia, nie mogą ograniczać uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.**

KIO 1952/21

Zarówno w doktrynie jak i orzecnictwie w tym i KIO jednoznaczne jest, że ustawodawca wymusza na zamawiającym konieczność zdefiniowania równoważności certyfikatu jeśli jest on wymagany. Zamawiający powinien zdefiniować dopuszczalną równoważność zaświadczeń. Dopuszczając dokument równoważny, powinien w taki sposób sprecyzować postawione certyfikatowi równoważnemu wymogi, aby móc następnie w sposób jednoznaczny przesądzić kwestię jego równoważności (wyroki Krajowej Izby Odwoławczej z 3 sierpnia 2011 r., sygn. akt KIO 1549/11 KIO 1569/11). Dlatego też Izba uznała, że kiedy zamawiający wskazując na możliwość złożenia równoważnego przedmiotowego środka dowodowego, bez jego dookreślenia, to zasadnym jest przyjęcie, że zamawiający nie może kwestionować złożonego przedmiotowego środka dowodowego pod warunkiem, że ten będzie potwierdzał zgodność oferowanego przedmiotu zamówienia z wymogami SWZ.

Niewątpliwym jest, że dla różnego rodzaju postępowań będą mogły być wymagane inne przedmiotowe środki dowodowe, jak również inne dokumenty mogące być uznane za dokumenty równoważne. Takie dokumenty są nierozłącznie związane z przedmiotem zamówienia. Zauważyć należy, że zamawiający na rozprawie powołując się na przepis art. 104 ust.5 Pzp wskazywał, że takim równoważnym przedmiotowym środkiem dowodowym byłaby np. dokumentacja techniczna producenta. Na powyższe stanowisko zamawiającego, przystępujący stwierdził, że urządzenia tego typu, jak UPS-y nie mają dokumentacji technicznej (co nie zostało zakwestionowane przez strony) i stwierdził, że ich parametry wynikają z kart katalogowych oraz oświadczeń producenta, które przystępujący złożył wraz z ofertą.

Reasumując powyższe Izba **uznała, że w sytuacji braku ustalenia wykazu równoważnych przedmiotowych środków dowodowych adekwatnych do przedmiotu zamówienia nie byłoby zasadne odrzucenie oferty przystępującego, tylko z tego powodu, że w trakcie oceny zarzutów odwołania zamawiający uznał, iż brak jest równoważności pomiędzy wymaganym certyfikatem, a złożonymi innymi dokumentami z których niewątpliwie wynikało spełnianie wymagań zamawiającego w zakresie przedmiotu zamówienia. Izba zauważyła również, że złożenie równoważnych przedmiotowych środków dowodowych może nastąpić tylko w sytuacjach kiedy jest obiektywny brak możliwości złożenia dokumentu referencyjnego. Tą okoliczność, po pierwsze wykonawca winien wykazać zamawiającemu, a po drugie zamawiający winien procedurę z tym związaną opisać w SWZ.**

Izba wskazuje także, jeżeli wykonawca nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie tylko wtedy, gdy przewidział taką możliwość w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia. W tym postępowaniu zamawiający nie przewidział takiej możliwości, co jednak nie uchybiało potrzebie w tym stanie faktycznym, zgodnie z przepisem art. 107 ust.4 Pzp wezwania przystępującego do złożenia wyjaśnień w tym zakresie.

Zamawiający nie może po upływie terminu składania ofert stawiać wykonawcom wymagań, które nie wynikają z upublicznionych dokumentów zamówienia.

Niezasadne jest twierdzenie, iż skoro inni wykonawcy złożyli certyfikat, to odwołujący nie przedstawił wymaganego dokumentu.

W SWZ zamawiający wymagał “dokumentu”, nie zaś “certyfikatu”. Nawet jeżeli faktycznie oczekiwał złożenia certyfikatu, ponieważ taki dokument pełniej zabezpiecz interesy zamawiającego, to nie zostało to wyraźnie wskazane w treści SWZ.

KIO 2070/21

TERMIN ZŁOŻENIA PRZEDMIOTOWYCH ŚRODKÓW DOWODOWYCH

Przedmiotowe środki dowodowe są środkami służącymi zweryfikowaniu poprawności merytorycznej złożonej oferty. Oznacza, że zamawiający musi mieć możliwość zapoznania się z nimi już na etapie badania oferty, a nie dopiero na etapie weryfikowania podmiotowego wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona. W takim bowiem przypadku może się okazać, że po wyborze oferty najwyżej ocenionej zajdzie konieczność jej odrzucenia na podstawie niezgodności z dokumentami zamówienia. Z tego tytułu na gruncie art. 107 ust. 1 ustawy ustanowiono nową regulację dotyczącą składania przedmiotowych środków dowodowych odmienną od tej, która dotyczy obowiązku składania środków podmiotowych. Zamawiający żąda bowiem złożenia przedmiotowych środków dowodowych wraz z ofertą.

WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU

- ☐ Warunki wykluczenia z postępowania
- ☐ Podmiot udostępniający
- ☐ Konsorcja
- ☐ Podmiotowe środki dowodowe

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE W POSTĘPOWANIU O WARTOŚCI POW. PROGÓW UE Terminy bez zmian

Art. 124. W postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający:

- 1) żąda podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia;
- 2) może żądać podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji.

PODSTAWY WYKLUCZENIA – OBLIGATORYJNE WARUNKI UDZIAŁU – FAKULTATYWNIE

Art. 273. ust. 1. W postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający może żądać podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie:

- 1) braku podstaw wykluczenia;
- 2) spełniania warunków udziału w postępowaniu lub kryterium

To ile tego doświadczenia? Przyda się w razie kontroli...

Istotą warunku udziału w postępowaniu jest uprawdopodobnienie prawidłowej realizacji danego zamówienia, czemu ma służyć badanie **wcześniejszego doświadczenia nabytego przez wykonawcę**. Co się tyczy zrealizowanych umów budujących całość doświadczenia danego wykonawcy, to skład orzekający Izby uważa, iż **doświadczenie nabywane jest przez powtarzające się wykonywanie określonych czynności**. (...) **Jednorazowe wykonanie czynności, czy też wykonanie tylko jednej umowy nie można uznać w ocenie Izby za potwierdzające nabycie określonego doświadczenia**. Taka sytuacja wpisuje się raczej w działalność o charakterze incydentalnym, a nie wykonywanie czynności w sposób powtarzalny. Izba nie podziela stanowiska Odwołującego, że doświadczenie w świadczeniu jednej usługi, na dodatek takiej gdzie termin realizacji zobowiązań umownych nie został jeszcze ukończony, a sama długość umowy nie wskazuje na zobowiązanie długotrwałe, można uznać za posiadanie doświadczenia spełniającego cel przepisów ustawy Pzp, nie ma bowiem w takim przypadku mowy o zwielokrotnieniu nabywanego doświadczenia.

O warunkach ogólnie...

Ukształtowanie wymogów na poziomie mogącym skutkować ograniczeniem liczby wykonawców dopuszczonych do postępowania należy - w ocenie Izby - uznać za dopuszczalne w takim zakresie, w jakim usprawiedliwione jest dbałością o jakość i rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia. Konieczne jest zatem zachowanie równowagi pomiędzy interesem Zamawiającego w uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy poprzez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać wyeliminowani z postępowania. Nieproporcjonalność warunku zachodzi w sytuacji, gdy równowaga ta zostanie zachwiana, powodując uniemożliwienie ubiegania się o zamówienie wykonawcom mającym doświadczenie dające rękojmię jego prawidłowej realizacji.

Gdy warunek to wiadoma niewiadoma 😊

Dla rozstrzygnięcia sporu pomiędzy Stronami przesądzające jest więc
Udzielenie odpowiedzi na trzy pytania.

Po pierwsze, czy Zamawiający, skoro wymagał wpisu w zakresie wszystkich odpadów wymienionych w opisie przedmiotu zamówienia, powinien w specyfikacji istotnych warunków zamówienia dokładnie opisać swój wymóg, czyli w tym wypadku zawrzeć sformułowanie typu "w zakresie odpadów objętych przedmiotem zamówienia", "w zakresie odpadów wymienionych w punkcie 3.1. specyfikacji istotnych warunków zamówienia". Na to pytanie należy odpowiedzieć twierdząco.

Po drugie, czy wykonawca powinien był się domyślić lub przyjąć "z ostrożności", że wpis, a w konsekwencji i żądane zaświadczenie, które Przedstawia Zamawiającemu, powinno obejmować pełen zakres odpadów wymienionych w opisie przedmiotu zamówienia. Na to pytanie również należy odpowiedzieć twierdząco.

c.d.

W konsekwencji powstaje pytanie trzecie: skoro Zamawiający nie sprecyzował swojego wymogu, a Odwołujący się go nie domyślił, to bardziej istotne jest, żeby Zamawiający swój wymóg opisał, czy też, by wykonawca się go domyślił?

Odpowiedź na to pytanie przesądza o wyniku sporu. Oczywiste jest bowiem, że to zamawiający muszą sformułować swoje wymagania, a nie wykonawcy się ich domyślać, a reguła ta wpisuje się w całą wieloletnią praktykę zamówień publicznych i bogate orzecznictwo i jest wyrazem realizacji zasad przejrzystości postępowania oraz równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji. Wymogi muszą być bowiem znane od początku postępowania i konsekwentnie realizowane do jego końca.

KWALIFIKACJA PODMIOTOWA WYKONAWCÓW

Warunki pozytywne

Warunki udziału w postępowaniu mogą dotyczyć:

1) zdolności do występowania w obrocie gospodarczym **art. 113 PZP;**

- Wpis do rejestrów np. CEiDG lub KRS,

2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów **art. 114 PZP;**

- Koncesje, zezwolenia, licencje

3) sytuacji ekonomicznej lub finansowej **art. 115 PZP;**

- Sprawozdania finansowe (3 lata), infor. z banku (3 miesiące), dokument ubezpieczenia, o=informacja o rocznych obrotach,

4) zdolności technicznej lub zawodowej **art. 116 PZP.**

-Wykaz doświadczenia (3-5), wykaz osób, sprzętu, osób, systemu kontroli, próbki.

Oświadczenia potwierdzające aktualność oświadczenia wstępnego

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE SŁUŻĄCE POTWIERDZENIU BRAKU PODSTAW WYKLUCZENIA

PODSTAWA WYKLUCZENIA	PODMIOTOWY ŚRODEK DOWODOWY (PŚD)
OBLIGATORYJNE PODSTAWY WYKLUCZENIA	
Art. 108 ust 1 pkt 1	informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie: art. 108 ust. 1 pkt 1 - sporządzona nie wcześniej niż 6 miesiące przed jej złożeniem (dotyczy wykonawcy będącego osobą fizyczną)
Art. 108 ust 1 pkt 2	informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie: art. 108 ust. 1 pkt 2 - sporządzona nie wcześniej niż 6 miesiące przed jej złożeniem (dotyczy członków organu zarządzającego, nadzorczego i prokurentów, wspólnika spółki w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej – i odnosi się do katalogu przestępstw określonych w art. 108 ust 1 pkt 1)
Art. 108 ust 1 pkt 3	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 108 ust. 1 pkt 3 ustawy
Art. 108 ust 1 pkt 4	1. informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie: art. 108 ust. 1 pkt 4 - sporządzona nie wcześniej niż 6 miesiące przed jej złożeniem 2. oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 108 ust. 1 pkt 4 ustawy, dotyczących orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka zapobiegawczego,]
Art. 108 ust 1 pkt 5	1. oświadczenie wykonawcy, w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2020 r. poz. 1076 i 1086), z innym wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, albo oświadczenia o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu niezależnie od innego wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej 2. oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy, dotyczących zawarcia z innymi wykonawcami porozumienia mającego na celu zakłócenie konkurencji
Art. 108 ust 1 pkt 6	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 108 ust. 1 pkt 6 ustawy,
Art. 108 ust 2	informacja z Centralnego Rejestru Beneficjentów Rzeczywistych, w zakresie art. 108 ust. 2 ustawy, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do tego rejestru, - sporządzona nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE SŁUŻĄCE POTWIERDZENIU BRAKU PODSTAW WYKLUCZENIA

FAKULTATYWNE PODSTAWY WYKLUCZENIA	
Art. 109 ust 1 pkt 1	1. zaświadczenie właściwego naczelnika urzędu skarbowego potwierdzające, że wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków i opłat, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy, - wystawiony nie wcześniej niż 3 miesiące przed jego złożeniem, a w przypadku zalegania z opłacaniem podatków lub opłat wraz z zaświadczeniem zamawiający żąda złożenia dokumentów potwierdzających, że odpowiednio przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo przed upływem terminu składania ofert wykonawca dokonał płatności należnych podatków lub opłat wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłat tych należności; 2. zaświadczenie albo inny dokument właściwej terenowej jednostki organizacyjnej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych lub właściwego oddziału regionalnego lub właściwej placówki terenowej Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego potwierdzający, że wykonawca nie zalega z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy, - wystawiony nie wcześniej niż 3 miesiące przed jego złożeniem, a w przypadku zalegania z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z zaświadczeniem albo innym dokumentem zamawiający żąda złożenia dokumentów potwierdzających, że odpowiednio przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo przed upływem terminu składania ofert wykonawca dokonał płatności należnych składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłat tych należności 3. oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 1 ustawy, odnośnie do naruszenia obowiązków dotyczących płatności podatków i opłat lokalnych, o których mowa w ustawie z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1170)
Art. 109 ust 1 pkt 2	1. informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie: <u>art. 109 ust. 1 pkt 2 lit. a</u> ustawy, oraz <u>art. 109 ust. 1 pkt 2 lit. b</u> ustawy, dotyczącym ukarania za wykroczenie, za które wymierzono karę aresztu, - sporządzona nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem (dotyczy wykonawcy będącego osobą fizyczną) 2. oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: - art. 109 ust. 1 pkt 2 lit. b ustawy, dotyczących ukarania za wykroczenie, za które wymierzono karę ograniczenia wolności lub karę grzywny, - art. 109 ust. 1 pkt 2 lit. c ustawy,
Art. 109 ust 1 pkt 3	1. informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie: art. 109 ust. 1 pkt 3 ustawy, dotyczącym skazania za przestępstwo lub ukarania za wykroczenie, za które wymierzono karę aresztu - sporządzona nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem (dotyczy członków organu zarządzającego, nadzorczego i prokurentów, wspólnika spółki w spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej – i odnosi się do katalogu podstaw określonych w art. 109 ust 1 pkt 2 lit a i b) 2. oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 3 ustawy, dotyczących ukarania za wykroczenie, za które wymierzono karę ograniczenia wolności lub karę
Art. 109 ust 1 pkt 4	odpis lub informacja z Krajowego Rejestru Sądowego lub z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 4 ustawy, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji – sporządzony nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem,

PODMIOTOWE ŚRODKI DOWODOWE SŁUŻĄCE POTWIERDZENIU BRAKU PODSTAW WYKLUCZENIA

FAKULTATYWNE PODSTAWY WYKLUCZENIA

Art. 109 ust 1 pkt 5	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 5 ustawy
Art. 109 ust 1 pkt 6	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 6 ustawy
Art. 109 ust 1 pkt 7	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 7 ustawy
Art. 109 ust 1 pkt 8	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 8 ustawy
Art. 109 ust 1 pkt 9	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 9 ustawy
Art. 109 ust 1 pkt 10	oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: art. 109 ust. 1 pkt 10 ustawy

KWALIFIKACJA PODMIOTOWA WYKONAWCÓW KONSORCJUM

Art. 117. 1. Zamawiający może określić **szczególny, obiektywnie uzasadniony**, sposób spełniania przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia warunków udziału w postępowaniu, jeżeli jest to uzasadnione charakterem zamówienia i jest proporcjonalne.

2. Warunek dotyczący **uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej**, o którym mowa w art. 112 ust. 2 pkt 2, jest spełniony, jeżeli **co najmniej jeden z wykonawców** wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia posiada uprawnienia do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej i zrealizuje roboty budowlane, dostawy lub usługi, do których realizacji te uprawnienia są wymagane.

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

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 i 3, wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia **dołączają odpowiednio do wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo do oferty oświadczenie, z którego wynika, które roboty budowlane, dostawy lub usługi wykonają poszczególni wykonawcy.**

OŚWIADCZENIE 117

Obaj wykonawcy nie zastosowali się do dyspozycji art. 117 ust. 4 Pzp i nie złożyli stosownych oświadczeń wraz z ofertami, mimo, że w świetle przytoczonych przepisów byli do tego obowiązani.

Wbrew twierdzeniu Odwołujących nie obligowało to Zamawiającego donatychmiastowego odrzucenia ofert Konsorcjum Drog-Bud oraz Przystępującego. **O ile oświadczenie powinno być złożone razem z ofertą to nie oznacza to, że nie podlega ono uzupełnieniu. Oświadczenie jest Powiązane z wykazaniem spełniania warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia przez co najmniej jednego z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Skoro dopuszczalne w świetle art. 128 ust. 1 Pzp dopuszczalne jest uzupełnienie lub poprawa złożonych dokumentów na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu to oświadczenie wskazane w art. 117 ust. 4 Pzp również należy traktować jako uzupełnialne.**

KWALIFIKACJA PODMIOTOWA WYKONAWCÓW KONSORCJUM

Należy podzielić zapatrywanie, oparte o utrwalone orzecznictwo Izby, że wykonawca jest uprawniony do powoływania się na doświadczenie w realizacji określonym prac nabyte w ramach występowania w konsorcjum firm. Nie mniej jednak w takim przypadku należy oceniać rzeczywisty wkład tego wykonawcy w realizację prac związanych z wykonaniem określonego zadania przez to konsorcjum.

KIO 3202/20: Izba nakazała dodatkowe badanie

KWALIFIKACJA PODMIOTOWA – P3

Art.. 118 ust. 4. Zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasób potwierdza, że stosunek łączący wykonawcę z podmiotami udostępniającymi zasoby gwarantuje **rzeczywisty dostęp** tych zasobów oraz określa, w szczególności:

- 1) zakres dostępnych wykonawcy zasobów podmiotu udostępniającego zasoby;
- 2) sposób i okres udostępnienia wykonawcy i wykorzystania przez niego zasobów podmiotu udostępniającego te zasoby przy wykonywaniu zamówienia;
- 3) czy i w jakim zakresie podmiot udostępniający zasoby, na zdolnościach którego wykonawca polega w odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, **zrealizuje** roboty budowlane lub usługi, których wskazane zdolności dotyczą

KWALIFIKACJA PODMIOTOWA – P3

Art. 119. Zamawiający ocenia, czy udostępniane wykonawcy przez podmioty udostępniające zasoby zdolności techniczne lub zawodowe lub ich sytuacja finansowa lub ekonomiczna, pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełniania warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 112 ust. 2 pkt 3 i 4, oraz, **jeżeli to dotyczy, kryteriów selekcji**, a także bada, czy nie zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, które zostały przewidziane względem wykonawcy.

Art. 120. Podmiot, który zobowiązał się do udostępnienia zasobów, odpowiada **solidarnie** z wykonawcą, który polega na jego sytuacji finansowej lub ekonomicznej, za szkodę poniesioną przez zamawiającego powstałą wskutek nieudostępnienia tych zasobów, chyba że za nieudostępnienie zasobów podmiot ten nie ponosi winy.

Skoro zatem w niniejszym postępowaniu Zamawiający nie zamieścił w opisie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego kompetencji lub uprawnienia do prowadzenia określonej działalności zawodowej Wymogu w zakresie rodzajów odpadów objętych stosownymi uprawnieniami (poza wpisem do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych, którego zresztą Odwołujący nie zakwestionował), wykonawca Zakład Gospodarki Komunalnej w Adamowie Sp. z o.o. **nie miał obowiązku legitymowania się na dzień złożenia oferty stosownymi decyzjami obejmującymi wszystkie rodzaje odpadów ujęte w opisie przedmiotu zamówienia.** Odróżnić należy etap weryfikacji podmiotowej wykonawcy dokonywany w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, w ramach którego zamawiający bada spełnianie przez wykonawców minimalnych poziomów zdolności od etapu realizacji zamówienia wymagającego od wykonawcy dysponowania pełnym zakresem uprawnień.

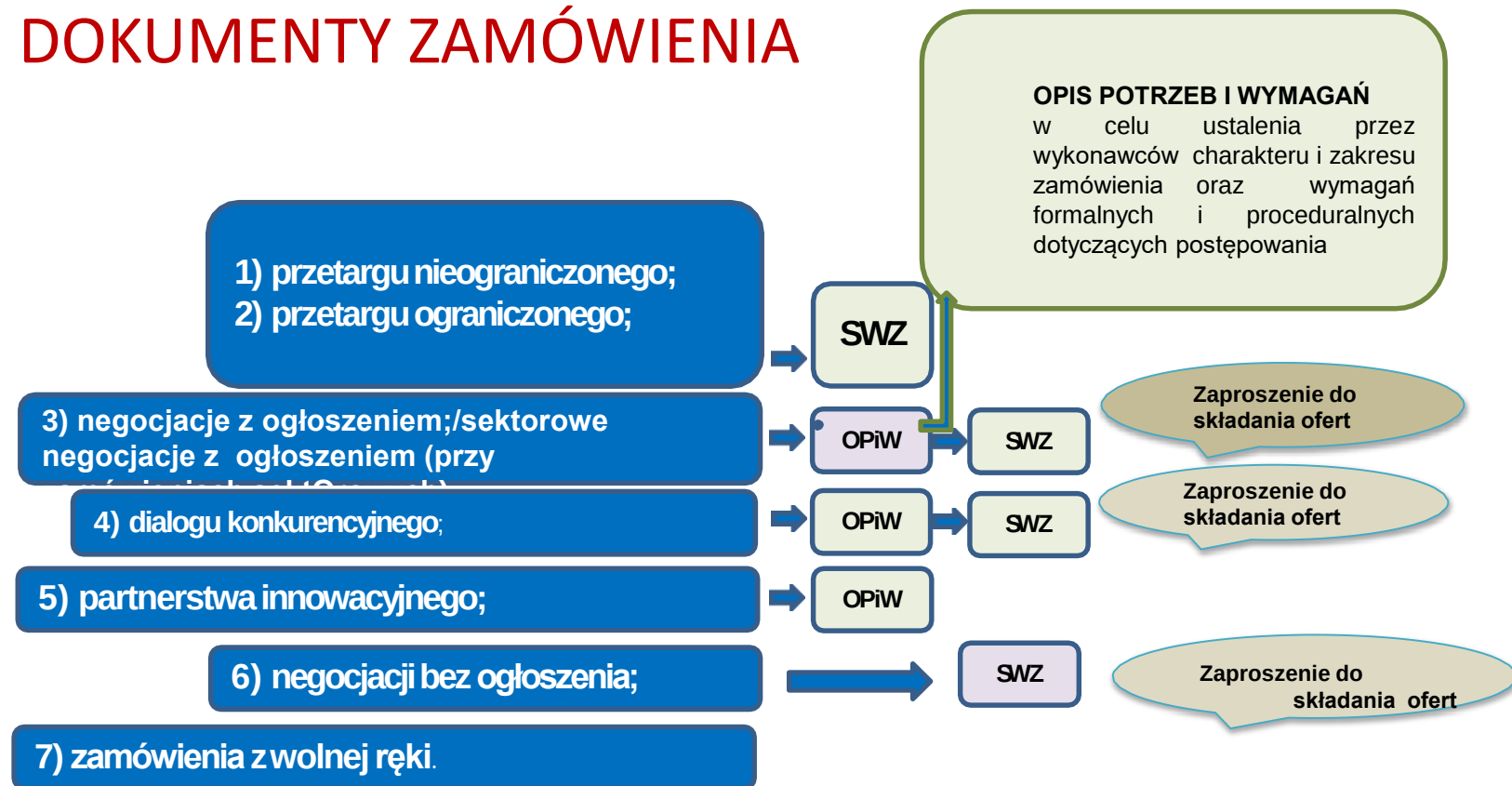
KIO 3467/20 +421/21

TRYBY PRZETARGOWE

- TRYBY PRZETARGOWE W ZAMÓWIENIACH
POWYŻEJ I PONIŻEJ PROGÓW UNIJNYCH
 - Z FAKULTATYWNYMI NEGOCJACJAMI

TRYBY POSTĘPOWANIE UNIJNE

DOKUMENTY ZAMÓWIENIA



TRYBY



**PRZETARG
NIEOGRANICZONY**
procedura otwarta

**PRZETARG
OGRANICZONY**
*Procedura
ograniczona*

ART.129.2. ZAMAWIAJĄCY
MOŻE UDZIELIĆ ZAMÓWIENIA
W TRYBIE NIEOGRANICZONEGO
O I OGRANICZONEGO
PRZETARGU A W
POZOSTAŁYCH TRYBACH
ZAMAWIAJĄCY MOŻE UDZIELIĆ
ZAMÓWIENIA W PRZYPADKACH
OKREŚLONYCH W USTAWIE



NEGOCJACJE Z OGŁOSZENIEM
*procedura konkurencyjna z
negocjacjami*

DIALOG KONKURENCYJNY

**PARTNERSTWO
INNOWACYJNE**

NEGOCJACJE BEZ OGŁOSZENIA
*procedura negocjacyjna bez uprzedniej
publikacji*

ZAMÓWIENIE Z WOLNEJRĘKI
*procedura negocjacyjna bez uprzedniej
publikacji*

TRYBY UDZIELANIA ZAMÓWIEŃ

PODPROGOWE



TRYB
PODSTAWOWY

PN/PO/NZO/DK

PARTNERSTWO
INNOWACYJNE

NEGOCJACJE BEZ
OGŁOSZENIA

ZAMÓWIENIE Z
WOLNEJ RĘKI



TRYBY UDZIELENIA ZAMÓWIENIA PONIZEJUE

Art. 275. Zamawiający udziela zamówienia w trybie podstawowym, w którym w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a następnie zamawiający:

1) wybiera najkorzystniejszą ofertę bez przeprowadzenia negocjacji, albo

2) może prowadzić negocjacje w celu ulepszenia treści ofert, które podlegają ocenie w ramach kryteriów oceny ofert, o ile przewidział taką możliwość, a po zakończeniu negocjacji zamawiający zaprasza wykonawców do składania ofert dodatkowych, albo

3) prowadzi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert, a po zakończeniu negocjacji zamawiający zaprasza wykonawców do składania ofert ostatecznych.

TRYB PODSTAWOWY

Z FAKULTATYWNYMI NEGOCJACJAMI

WSZCZĘCIE

PODSTAWA PRAWNA	CZYNNOŚĆ	OPIS
276 280.1.1	Wszczęcie postępowania	• Zamieszczenie ogłoszenia w BZP • Zamieszczenie SWZ na stronie internetowej postępowania (będzie tam do zawarcia umowy co najmniej)
284 131/285 513	Czynności przed TSO	• Wyjaśnienia SWZ • Wizja lokalna/Zebranie • Odwołanie na zapisy SWZ
222.4	Obowiązek informacyjny	Informacja o kwocie, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na realizację zamówienia na stronę internetową postępowania

OTWARCIE OFERT

Podstawa prawna	Czynność	Opis
222.1	Otwarcie ofert	Może być niepubliczne W razie problemów technicznych: 222.2 zawieszenie
222.5	Obowiązek informacyjny	Niezwłocznie po otwarciu zestawienie ofert na stronę internetową postępowania
81	Obowiązek informacyjny	Przekazanie do Prezesa UZP informacji o złożonych ofertach
291.2	Udostępnienie ofert	Oferty złożone w odpowiedzi na ogłoszenie udostępniane na wniosek, niezwłocznie po otwarciu, ale nie później niż 3 dni od otwarcia

BADANIE OFERT

Podstawa prawna	Czynność	Opis
223-226	Badanie ofert	• weryfikacja podpisów • sprawdzenie wadium o ile było wymagane • poprawianie omyłek • badanie 226.2.10 – błędu w obliczeniu ceny • badanie rażąco niskiej ceny • badanie i ocena ofert • badanie przedmiotowych środków dowodowych

OCENA OFERT

złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie

OFERTY	Badanie ofert
WYKONAWCA 1	Wykonawca nie wyjaśnił RNC
WYKONAWCA 2	Bez uwag: 100 punktów w kryteriach oceny ofert
WYKONAWCA 3	Bez uwag: 79 punktów w kryteriach oceny ofert
WYKONAWCA 4	Bez uwag: 70 punktów w kryteriach oceny ofert
WYKONAWCA 5	Bez uwag: 50 punktów w kryteriach oceny ofert

288.2 Założenie w SWZ i w ogłoszeniu: zaproszenie do negocjacji 3 wykonawców z największą liczbą punktów

DECYZJA ZAMAWIAJĄCEGO

Negocjacje	Nieprzeprowadzenie negocjacji
• Oferty poza budżetem lub wysokie zaoferowane ceny • Inne kryteria pozacenowe na niesatysfakcjonującym poziomie • Mamy czas • ...	• Terminy • Wykonawcy zaoferowali bardzo niskie ceny, byli wzywani do wyjaśnień RNC, a nie przewidywano innych kryteriów, które mogłyby podlegać negocjacjom • ...

DECYZJA ZAMAWIAJĄCEGO: BEZ NEGOCJACJI

Podstawa prawna	Czynność	Opis
287 274.1 128	Kwalifikacja podmiotowa wykonawców	• Ranking punktowy • Wykonawca z największą liczbą punktów wezwany do złożenia podmiotowych środków dowodowych • Wezwanie do uzupełnienia dokumentów w razie przesłanek
239-253	Wybór oferty najkorzystniejszej spośród niepodlegających odrzuceniu	Niezwłoczne poinformowanie równocześnie wszystkich wykonawców o wyborze, odrzuconych
308 309	Zawarcie umowy i ogłoszenie o wyniku postępowania	• Zawarcie umowy w terminie nie krótszym niż 5 dni od zawiadomienia o wyborze • Nie później niż 30 dni zamieszczenie w BZP ogłoszenia o wyniku postępowania

DECYZJA ZAMAWIAJĄCEGO: NEGOCJACJE

Podstawa prawna	Czynność	Opis
287.3	Poinformowanie wykonawców	Równoczesne poinformowanie: a) o ofertach które nie zostały odrzucone i przyznanej punktacji, b) o ofertach odrzuconych c) o wykonawcach niezakwalifikowanych do negocjacji i punktacji przyznanej ich ofertom
289.1	Zaproszenie do negocjacji	• Zaproszenie do negocjacji niepodlegających odrzuceniu, które spełniają w najwyższym stopniu kryteria w liczbie ustalonej przez Zamawiającego • Poinformowanie, że oferta wykonawcy niezaproszonego uznana jest za odrzuconą
513	Środki ochrony prawnej	Wykonawcy mogą wnieść odwołanie

OCENA OFERT

złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie

OFERTY, KTÓRE NIE ZOSTAŁY ODRZUCONE

WYKONAWCA 2: 100 punktów

WYKONAWCA 3: 79 punktów

WYKONAWCA 4: 70 punktów

WYKONAWCA 5: 50 punktów

OFERTY ODRZUCONE

WYKONAWCA 1: Rażąco niska cena

WYKONAWCY NIEZAKWALIFIKOWANI DO NEGOCJACJI

WYKONAWCA 5: 50 punktów w kryteriach oceny ofert

ZAPROSZENIE DO NEGOCJACJI

WYKONAWCA 2

WYKONAWCA 3

WYKONAWCA 4

WYKONAWCA 5: Ofertę wykonawcy niezaproszonego uznaje się za odrzuconą: 289.2

Założenie SWZ: zaproszenie do negocjacji 3 wykonawców z największą liczbą punktów

DECYZJA ZAMAWIAJĄCEGO: NEGOCJACJE

Podstawa prawna	Czynność	Opis
289.5	Zaproszenie do negocjacji	W zaproszeniu wskazuje: -miejsce -termin -sposób prowadzenia -kryteria oceny ofert w ramach których będą prowadzone negocjacje w celu ulepszenia ofert
290	Negocjacje	Negocjacje: -Równe traktowanie nie dające przewagi -Poufne

Założenie: negocjujemy cenę

DECYZJA ZAMAWIAJĄCEGO: NEGOCJACJE

Podstawa prawna	Czynność	Opis
293.1	Informacja o zakończeniu i zaproszenie do składania ofert dodatkowych	Równoczesne poinformowanie wykonawców o zakończeniu negocjacji i zaproszenie do składania ofert dodatkowych
294 296.1		Zaproszenie zawiera: -nazwa zamawiającego, adres, nr telefonu, adres poczty i strony internetowej -sposób i termin składania ofert dodatkowych, język ich sporządzenia oraz termin otwarcia. Termin składania nie krótszy niż 5 dni od przekazania zaproszenia.

OCENA OFERT DODATKOWYCH

OFERTY	Negocjacje	Oferta dodatkowa
WYKONAWCA 2	Nie brał udziału w negocjacjach	Nie złożył oferty dodatkowej
WYKONAWCA 3	Brał udział w negocjacjach	Złożył ofertę dodatkową – RNC
WYKONAWCA 4	Brał udział w negocjacjach	Złożył ofertę dodatkową: droższą niż oferta w odpowiedzi na ogłoszenie
WYKONAWCA 5	Nie był zaproszony	Złożył ofertę mimo że nie był zaproszony

OTWARCIE OFERT DODATKOWYCH

Podstawa prawna	Czynność	Opis
222.1	Otwarcie ofert	Może być niepubliczne W razie problemów technicznych: 222.2 zawieszenie
222.5	Obowiązek informacyjny	Niezwłocznie po otwarciu zestawienie ofert na stronę internetową postępowania
81	Obowiązek informacyjny	Przekazanie do Prezesa UZP informacji o złożonych ofertach o ile były złożone
291.2	Udostępnienie ofert	Oferty udostępniane na wniosek, niezwłocznie po otwarciu, ale nie później niż 3 dni od otwarcia

OFERTY DODATKOWE

Podstawa prawna	OFERTY DODATKOWE: REGUŁY
296.2	Zawierają nowe propozycje w zakresie treści oferty podlegających ocenie w ramach kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji
	Oferta dodatkowa nie może być mniej korzystna w żadnym z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji niż oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie
	Oferta dodatkowa mniej korzystna w którymkolwiek kryterium wskazanych w zaproszeniu podlega odrzuceniu
	Oferta w odpowiedzi na ogłoszenie przestaje wiązać w takim zakresie w jakim złożył korzystniejszą propozycję w ofercie dodatkowej

OCENA OFERT DODATKOWYCH

OFERTY	Oferta dodatkowa	Decyzja Zamawiającego
WYKONAWCA 2	Nie złożył oferty dodatkowej	Do oceny punktowej wzięta zostanie oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie
WYKONAWCA 3	Złożył ofertę dodatkową – RNC	Wezwanie do wyjaśnień, ich ocena. Obroni RNC: do oceny punktowej oferta dodatkowa Nie obroni RNC: do oceny oferta w odpowiedzi na ogłoszenie
WYKONAWCA 4	Złożył ofertę dodatkową: droższą niż oferta w odpowiedzi na ogłoszenie	Do oceny punktowej wzięta zostanie oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie
WYKONAWCA 5	Złożył ofertę mimo że nie był zaproszony	Odrzucenie: 226.1.9

ROZSTRZYGNIĘCIE

Podstawa prawna	Czynność	Opis
287 274.1 128	Kwalifikacja podmiotowa wykonawców	• Ranking punktowy • Wykonawca z największą liczbą punktów wezwany do złożenia podmiotowych środków dowodowych • Wezwanie do uzupełnienia dokumentów w razie przesłanek
239-253	Wybór oferty najkorzystniejszej spośród niepodlegających odrzuceniu	Niezwłoczne poinformowanie równocześnie wszystkich wykonawców o wyborze, odrzuconych
308 309	Zawarcie umowy i ogłoszenie o wyniku postępowania	• Zawarcie umowy w terminie nie krótszym niż 5 dni od zawiadomienia o wyborze • Nie później niż 30 dni zamieszczenie w BZP ogłoszenia o wyniku postępowania



PARTNERSTWO INNOWACYJNE

Art. 297. Do udzielenia zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego stosuje się przepisy działu II rozdziału 3 oddziału 6, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 298. 1. Zamawiający wszczyna postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie partnerstwa innowacyjnego przez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Zamawiający zapewnia, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do opisu potrzeb i wymagań, od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.



PARTNERSTWO INNOWACYJNE

Art. 299. 1. Termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Zamawiający wyznacza termin na złożenie odpowiednio oferty wstępnej albo oferty, z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na jej przygotowanie. Termin na złożenie odpowiednio oferty wstępnej albo oferty, w przypadku dostaw lub usług, nie może być krótszy niż 7 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania odpowiednio ofert wstępnych albo ofert, a w przypadku robót budowlanych, nie może być krótszy niż 14 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania odpowiednio ofert wstępnych albo ofert.

3. W przypadku gdy zamawiający żąda od wykonawców wniesienia wadium, określa jego kwotę w wysokości nie większej niż 1,5% wartości zamówienia.



NEGOCJACJE bez ogłoszenia

Art. 300. Do udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia stosuje się przepisy działu II rozdziału 3 oddziału 7, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 301. 1. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia, jeżeli:

- 1) zachodzi jedna z okoliczności, o których mowa w art. 209 ust. 1 pkt 2 i 3;
- 2) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie podstawowym nie złożono żadnej oferty albo wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 3) ze względu na pilną potrzebę udzielenia zamówienia, niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której wcześniej nie można było przewidzieć, nie można zachować terminów określonych dla trybu podstawowego;
- 4) w okresie 3 lat od udzielenia zamówienia na roboty budowlane zamawiający odstąpił od umowy w sprawie zamówienia publicznego z przyczyn leżących po stronie wykonawcy i udzielenie zamówienia jest niezbędne do zakończenia robót budowlanych stanowiących przedmiot wcześniejszego zamówienia.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 4, zamawiający zaprasza, w terminie 3 miesięcy od dnia odstąpienia od umowy w sprawie zamówienia publicznego, do negocjacji co najmniej tych wykonawców, którzy złożyli oferty we wcześniejszym postępowaniu, z wyjątkiem wykonawcy, z którym została zawarta umowa, od której zamawiający odstąpił.



NEGOCJACJE BEZ OGŁOSZENIA cd.

Art. 302. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

Art. 303. 1. Zamawiający, wraz z zaproszeniem do składania ofert, przekazuje dokumenty zamówienia, zawierające co najmniej informacje, o których mowa w art. 281 ust. 1.

2. Do wyjaśnień i zmiany dokumentów zamówienia przepisy art. 284, art. 285 oraz art. 286 ust. 1, 3, 5, 7 i 8 stosuje się odpowiednio.

ZAMÓWIENIE Z WOLNEJ RĘKI

Art. 304. Do udzielenia zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki stosuje się przepisy działu II rozdziału 3 oddziału 8, ze zmianami wynikającymi z niniejszego oddziału.

Art. 305. Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki, jeżeli:

- 1) zachodzi jedna z okoliczności, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 1–5 i 7–14;
- 2) w postępowaniu prowadzonym uprzednio w trybie podstawowym nie złożono żadnej oferty albo wszystkie oferty zostały odrzucone na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5, a pierwotne warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione;
- 3) zamówienie jest udzielane przez placówkę zagraniczną w rozumieniu ustawy z dnia 27 lipca 2001 r. o służbie zagranicznej (Dz. U. z 2018 r. poz. 2040 oraz z 2019 r. poz. 9);
- 4) zamówienie jest udzielane na potrzeby własne jednostki wojskowej w rozumieniu ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o zasadach użycia lub pobytu Sił Zbrojnych Rzeczypospolitej Polskiej poza granicami państwa;
- 5) zamówienie jest udzielane przez zamawiających mających siedzibę poza granicami państwa i jest wykonywane poza jego granicami.

Art. 306. 1. Zamawiający, po wszczęciu postępowania, może zamieścić w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy.

2. Zamawiający, przed udzieleniem zamówienia, może żądać od wykonawcy złożenia oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowych środków dowodowych.

KRYTERIA OCENY OFERT

KRYTERIA OCENY OFERT – WYMOGI/CECHY

- odnoszą się do przedmiotu zamówienia;
- są obiektywne (mogą być subiektywne również);
- są jednoznaczne i zrozumiałe;
- nie mogą dotyczyć wiarygodności wykonawcy: zakaz kryteriów podmiotowych;
- 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 (sprawdzalne);
- łatwiej w NU można zastosować kryterium cena 100%;
- Strategie doboru: minimalizacja kosztów, najlepszy bilans kosztów i jakości, najwyższa jakość;

KRYTERIA OCENY OFER

- Weryfikowalność

Kryteria oceny ofert i ich opis **powinny umożliwiać weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach** (art. 240 ust. 2 ustawy Pzp). **Zamawiający nie powinien, o ile to możliwe, opierać się na nieweryfikowalnych deklaracjach zawartych w ofertach.** Chodzi nie tylko o to, że zamawiający powinien powziąć przekonanie o tym, że zamówienie zostanie wykonane należycie i zgodnie z potrzebami zamawiającego, ale również zapobieganie ewentualnym patologiom polegającym na tym, iż najdalej idące deklaracje mogą składać firmy niewiarygodne, niemające zamiaru dochować przyjętych zobowiązań. Dlatego zamawiający powinien wymagać od wykonawców wykazania, iż oferowane parametry zamówienia zostaną dochowane oraz przewidywać sankcje umowne na wypadek ich niedochowania.

KRYTERIA OCENY OFERT

- Weryfikowalność

SO Warszawa 21.06.2021 r. Sygn. akt XXIII Zs 35/21

sąd okręgowy stoi na kategorycznym stanowisku, wyrażonym już z resztą w wyroku wydanym przez tut. sąd w innym składzie, iż obowiązkiem zamawiającego jest takie określenie kryteriów oceny ofert, aby przed dokonaniem wyboru najkorzystniejszej oferty było możliwe sprawdzenie/zweryfikowanie informacji przedstawionych przez wykonawców w jego ofercie (wyrok SO w Warszawie z dnia 18 grudnia 2020 r., XXIII Ga 1350/20).

KRYTERIA OCENY OFERT

- Jakość....

Tymczasem analiza ogłoszeń wskazuje na powszechne stosowanie kryteriów niemających żadnego związku z jakością: termin realizacji oraz okres gwarancji. Promowanie skracania terminów realizacji może przynosić obniżenie jakości wykonania (według znanej zasady im szybciej, tym gorzej). Wydłużanie okresu gwarancji może w pewnych przypadkach promować wyższą jakość, pod warunkiem jednak, że zamawiający nie poprzestaje na ocenie okresu gwarancji, lecz bierze pod uwagę inne warunki gwarancji (o czym więcej w rozdziale IV.2). W przypadku części zamówień minimalizacja kosztów, czyli stosowanie ceny jako jedyne kryterium oceny ofert, może okazać się najlepszą strategią. Przyjmowanie w takich przypadkach innych kryteriów może nie być właściwe, zwłaszcza, gdy te kryteria nie skutkują zwiększeniem jakości lub pewności wykonania zamówienia.

https://www.uzp.gov.pl/__data/assets/pdf_file/0019/44704/Pozacenowe-kryteria-oceny-ofert_ver2.pdf

NAJKORZYSTNIEJSZA OFERTA

Brak definicji legalnej oferty najkorzystniejszej ujętej w słowniczku

Art. 239 ust. 2 NAJKORZYSTNIEJSZA OFERTA TO:

oferta przedstawiająca najkorzystniejszy stosunek jakości do ceny lub oferta przedstawiająca najkorzystniejszy stosunek jakości do kosztu lub oferta z najniższą ceną
oferta z najniższym kosztem.

KRYTERIA OCENY OFERT

SZCZEGÓLNE SYTUACJE STOSOWANIA KRYTERIUM CENA

Art. 242 ust. 1

Najkorzystniejsza oferta może zostać wybrana na podstawie:

Kryteriów jakościowych oraz ceny lub kosztu

Art. 242 ust. 3

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

Art. 243

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

OGRANICZENIE MOŻLIWOŚCI STOSOWANIA KRYTERIUM CENY

Art. 246.

1. Zamawiający publiczni, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2, oraz ich związki nie stosują kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo jako kryterium o wadze przekraczającej 60%.
2. Zamawiający publiczni, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2, oraz ich związki mogą zastosować kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo jako kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia wymagania jakościowe odnoszące się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia.

KRYTERIA OCENY OFERT

art. 240 Pzp

art. 240 Pzp

Jednoznaczność:

- Zamawiający opisuje kryteria oceny ofert w sposób jednoznaczny i Zrozumiały.
- Kryteria i ich opis **nie mogą pozostawiać Zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru**

Weryfikowalność:

- Umożliwiają weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania zamówienia na podstawie informacji zawartych w ofertach.

RODZAJE KRYTERIÓW OCENY OFERT



KRYTERIUM CENA

Art. 242. 2. Kryteriami jakościowymi mogą być w szczególności kryteria odnoszące się do:

- 1) jakości, w tym do parametrów technicznych, właściwości estetycznych i funkcjonalnych
Takich jak dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników;
- 2) aspektów społecznych, w tym integracji zawodowej i społecznej osób, o których mowa w art. 94 ust. 1;
- 3) aspektów środowiskowych, w tym efektywności energetycznej przedmiotu zamówienia;
- 4) aspektów innowacyjnych;
- 5) organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą one mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia;
- 6) serwisu posprzedażnego, pomocy technicznej, warunków dostawy takich jak termin, sposób lub czas dostawy, oraz okresu realizacji.

ASPEKTY SPOŁECZNE A KRYTERIA OCENY OFERT

Zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, gdy nie są zainteresowani jedynie zakupem po najniższej cenie lub o najlepszej relacji jakości do ceny, ale również uzyskaniem korzyści o wymiarze społecznym.(...) zakwestionowane kryterium nie narusza zasad uczciwej konkurencji. Każdy z wykonawców ma dowolność co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty. Jednocześnie kryterium nie uniemożliwia zainteresowanym podmiotom wzięcia udziału w postępowaniu. Wykonawca, który nie zatrudnia osób niepełnosprawnych bądź też zatrudnia ich nieznaczną ilość, może tak skonstruować pozostałe oceniane elementy oferty, by jego oferta była nadal konkurencyjna. **Sama istota ustalania kryteriów oceny ofert w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego opiera się bowiem na założeniu, że każdy wykonawca zaoferuje wykonanie przedmiotu zamówienia na warunkach, które odpowiadają zasadom oceny ofert w większym bądź mniejszym stopniu. Dopiero stosunek jakości do ceny lub kosztu decyduje o tym, czy złożona oferta jest najkorzystniejsza, czy też nie.**

WARUNKI GWARANCJI

Kryteria/subkryteria

- okres gwarancji i jego przedłużenie (o czas naprawy) lub bieg od nowa (w przypadku wymiany);
- zakres gwarancji, zakres wyłączeń z gwarancji (nie podlegają gwarancji elementy zużywające się);
- warunki utrzymania i przesłanki utraty gwarancji (zakaz ingerencji, przeglądy, używanie określonych materiałów);
- błąd systemowy, powtarzająca się usterka – określenie sytuacji, kiedy zamawiający ma prawo do wymiany sprzętu na nowy;
- serwis gwarancyjny, dostępność serwisu (8/5, 11/5, 24/7), odbiór i transport produktu;
- serwis pogwarancyjny i dostępność części zamiennych przez wiele lat;
- maksymalny czas reakcji, a zwłaszcza maksymalny czas naprawy, po którym wykonawca zobowiązuje się na przykład do usunięcia usterki lub udostępnienia urządzenia zastępczego;

KONCEPCJA REALIZACJI ZAMÓWIENIA

- zrozumienie istoty zamówienia i roli wykonawcy;
- sposób osiągnięcia założonego celu;
- metody i środki dojścia do celu;
- zrozumienie ryzyk związanych z realizacją zamówienia, umiejętność ich neutralizacji oraz minimalizacji wpływu ryzyka na realizację zamówienia;
- umiejętność rozplanowania działań w czasie, harmonogram realizacji;
- sposób monitorowania postępu prac, raportowania zagrożeń, wdrażania planów naprawczych;
- skład i organizacja zespołu realizującego zamówienie, sposoby koordynacji prac.

PRÓBA WIEDZY

- Poza informacją o wykształceniu, doświadczeniu i kwalifikacjach konkretnych osób, podstawą oceny może być próba wiedzy.
- Organizuje się ją w siedzibie zamawiającego lub on line i polega na wykonaniu określonych zadań przez kluczowych ekspertów wymienionych w ofercie każdego z wykonawców.
- Próba odbywa się w obecności pracownika lub pracowników zamawiającego i polegać może na:
 - rozwiązaniu testu, opracowaniu pisemnej opinii, zaproponowaniu rozwiązania sytuacji problemowych;
 - rozmowie kwalifikacyjnej prowadzonej według jednego scenariusza obejmującego znajomość określonych zagadnień;
 - prezentacji wybranego tematu (w przypadku zamówień na usługi szkoleniowe zwanej samplingiem).

Ocena kompetencji konkretnych osób w trakcie bezpośredniego spotkania umożliwia uwzględnienie nie tylko formalnych aspektów opisanych w CV, ale również umiejętności komunikacyjnych, kreatywności, zdolności działania pod wpływem stresu i presji czasu.

PRÓBA WIEDZY - BEZSTRONNOŚĆ OCENIAJĄCYCH

Jedną z zasad zamówień publicznych jest, aby postępowanie ze strony zamawiającego przygotowywały i prowadziły osoby zapewniające **bezstronność i obiektywizm**, a więc osoby nieuprzedzone i niefaworyzujące żadnego z wykonawców. Bezstronność i obiektywizm członków komisji ma znaczenie przede wszystkim w przypadku kryteriów niewymiernych, gdy ocena nie sprowadza się do dokonania mniej lub bardziej skomplikowanych obliczeń, lecz wymaga wszechstronnego rozważenia informacji zawartych w ofertach. W celu zapewnienia maksymalnej bezstronności i obiektywizmu zamawiający może nie ujawniać osobom dokonującym oceny ofert:

- tożsamości, nazwy wykonawcy;
- nazwy, marki oferowanego produktu, autora opracowania;
- ceny oferty.

MINIMALNY POZIOM JAKOŚCI?

W przypadku niespełnienia przez ofertę minimalnego poziomu jakościowego określonego w opisie przedmiotu zamówienia, zamawiający po dokonaniu takiego ustalenia odrzuca ofertę na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.

Natomiast należy podkreślić, że zamawiający niezależnie od opisanego minimalnego poziomu jakościowego w opisie przedmiotu zamówienia, może również ustalić kryteria odnoszące się do poziomu jakościowego. Wówczas ocena ofert prowadzona jest na skali punktowej, gdzie minimalny wymagany poziom merytoryczny powinien być określony przykładowo jako procent [%] punktów możliwych do uzyskania w ramach kryterium (ewentualnie podkryterium). Warto również przywołać historyczny przykład podręcznika PRAG („Practical Guide to Contract Procedures for EU External Actions”) stosowany przy wydatkowaniu środków przedakcesyjnych (do roku 2006 w Programie ISPA również w Polsce, obecnie w innych krajach), który zawsze zalecał taką ocenę ofert w przypadku zamawiania usług.

MINIMALNY POZIOM JAKOŚCI?

Odrębną kwestią jest poziom, na jakim należy ustalić wymóg minimalnej jakości. Powinno to zależeć od tego, jak bardzo „wyśrubowany” jest wzorzec, do którego zamawiający porównuje oferty.

Wydaje się, że najwłaściwszym minimalnym poziomem warunkującym nieodrzućenie oferty powinien być poziom 30% możliwych do uzyskania punktów (1,5 punktu uzyskanego średnio od wszystkich członków komisji). W przykładach kwantyfikacji zawartych w części II Poradnika zastosowano poziom 50%. Natomiast niezależnie od powyższych rozważań dotyczących poziomu minimalnej jakości, zamawiający powinni precyzyjnie dokonać oceny oferty z uwzględnieniem przesłanek odrzucenia oferty. Decyzje podjęte na tym etapie mogą rzutować na późniejszą realizację zamówienia, gdy wybrana zostanie oferta niegwarantująca minimalnego poziomu jakości.

WYROK TSUE 20 września 2018 r. w sprawie C-546/16

Dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE należy interpretować w ten sposób, że nie stoi ona na przeszkodzie stosowaniu przepisów prawa krajowego, takich jak te rozpatrywane w postępowaniu głównym, które **pozwalają instytucji zamawiającej na ustanowienie w specyfikacji dotyczącej zamówienia udzielanego w trybie procedury otwartej minimalnych wymagań co do oceny technicznej, co powoduje, że złożone oferty, które nie osiągnęły uprzednio ustalonej minimalnej liczby punktów po zakończeniu tej oceny, są wykluczone z dalszej oceny opartej zarówno na kryteriach technicznych jak i na cenie.**

WYROK TSUE 20 września 2018 r.
w sprawie C-546/16

Artykuł 66 dyrektywy 2014/24 należy interpretować w ten sposób, że nie stoi on na przeszkodzie stosowaniu przepisów prawa krajowego takich jak rozpatrywane w postępowaniu głównym, które pozwalają instytucji zamawiającej na **ustanowienie w specyfikacji dotyczącej zamówienia udzielanego w trybie procedury otwartej minimalnych wymagań co do oceny technicznej, co powoduje, że złożone oferty, które nie osiągną ustalonej uprzednio minimalnej liczby punktów po zakończeniu tej oceny, są wykluczane z kolejnych etapów udzielania zamówienia i to niezależnie od tego, ilu oferentów pozostało.**

TERMIN SKŁADANIA OFERT

- ☐ Ogłoszenia w zamówieniach publicznych.
- ☐ Wyjaśnienia i modyfikacje SWZ.
- ☐ Badanie i ocena ofert.
- ☐ Termin związania ofert.

TERMINY SKŁADANIA OFERT

Powyżej UE 35/30 gdy ŚKE (138.4 – Zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert o 5 dni krótszy, jeżeli składanie ofert odbywa się w całości przy użyciu środków komunikacji elektronicznej)

Art. 283. 1. Zamawiający wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten w przypadku dostaw i usług nie może być krótszy niż 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, a w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 14 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Art. 296. Zamawiający wyznacza termin na złożenie ofert ostatecznych z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten, w przypadku dostaw i usług, nie może być krótszy niż 5 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert ostatecznych, a w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 10 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert ostatecznych.

PROCEDURA UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU POWYŻEJ PROGU UE

Wszczęcie postępowania Art. 130

Ogłoszenie o zamówieniu Art. 86 (ogólnie) PN 130

☐ SWZ na www od dnia publikacji ogłoszenia Art. 133

☐ DUUE

☐ powiadomienie wykonawców 130.3

PROCEDURA UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU PONIŻEJ PROGU UE

Wszczęcie postępowania Art. 276

Ogłoszenie o zamówieniu Art. 267 (ogólnie) Tryb podstawowy Art. 276

☐ SWZ/OPIW na www od dnia zamieszczenia ogłoszenia Art. 280

☐ BZP

☐ powiadomienie wykonawców Art. 276 ust. 2

☐ Zmiana ogłoszenia: Art. 271

OGŁOSZENIA

- ☐ DUUE powyżej progów/BZP poniżej progów
- ☐ Powyżej: strona internetowa od dnia opublikowania w DUUE (48h)/ BZP: nie trzeba na stronie internetowej
- ☐ Możliwość powiadomienia wykonawców: Art. 130 ust. 3 PZP:

OBYWIAZKOWO powiadomienie po unieważnieniu: Art. 256 PZP: Powyżej i poniżej UE

ZMIANA OGŁOSZENIA W POSTĘPOWANIU POWYŻEJ PROGU UE nie ma tego poniżej UE

Art. 89. 1. Zamawiający może przekazać Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieścić na stronie internetowej zamawiającego wstępne ogłoszenie informacyjne o planowanych w terminie następnych 12 miesięcy zamówieniach lub umowach ramowych.

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

3. Wstępne ogłoszenie informacyjne nie może zostać zamieszczone na stronie internetowej zamawiającego przed publikacją ogłoszenia o profilu nabywcy w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, z wyjątkiem przypadku, gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia.

ZMIANA OGŁOSZENIA W POSTĘPOWANIU POWYŻEJ PROGU UE

nie ma tego poniżej UE

Art. 90. 1. Zamawiający może zmienić ogłoszenie, przekazując Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji. Przepisy art. 87 i art. 88 stosuje się.

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

3. W przypadku gdy zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu istotnie zmieniają charakter zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonym, w szczególności znacznie zmieniają zakres zamówienia, zamawiający unieważnia postępowania na podstawie art. 256.

Art. 256. 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.

WYJAŚNIENIA SWZ POWYŻEJ PROGU UE

Art. 135. 1. Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

2. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert albo nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert w przypadku, o którym mowa w art. 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.

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

WAŻNE – KIO 505/2020

WYJAŚNIENIA SWZ POWYŻEJ PROGU UE

Art. 135.

4. Przedłużenie terminu składania ofert nie wpływa na bieg terminu składania wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, o którym mowa w ust. 2.
5. W przypadku gdy wniosek o wyjaśnienie treści SWZ nie wpłynął w terminie, o którym mowa w ust. 2, zamawiający nie ma obowiązku udzielania wyjaśnień SWZ oraz obowiązku przedłużenia terminu składania ofert.
6. Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a w przypadkach, o których mowa w art. 133 ust. 2 i 3, przekazuje wykonawcom, którym przekazał SWZ, bez ujawniania źródła zapytania.

ZMIANY SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Art. 137.

- 1.** W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ.
- 2.** Dokonaną zmianę treści SWZ zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.
- 3.** Jeżeli zmiana dotyczy części SWZ, które nie zostały udostępnione na stronie internetowej prowadzonego postępowania, zgodnie z art. 133 ust. 2 i 3, dokonaną zmianę treści SWZ przekazuje w inny sposób wskazany w ogłoszeniu o zamówieniu.
- 4.** W przypadku gdy zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie, o którym mowa w art. 90 ust. 1.

ZMIANY SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Art. 137.

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, udostępnienie zmiany treści SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania nie może nastąpić przed publikacją ogłoszenia, o którym mowa w art. 90 ust. 1, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia.

6. W przypadku gdy zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia oferty lub wymagają od wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie ofert, zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie oferty. Przepisy ust. 4 i 5 stosuje się.

7. W przypadku gdy zmiany treści SWZ prowadziłyby do istotnej zmiany charakteru zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonym, w szczególności prowadziłyby do znacznej zmiany zakresu zamówienia, zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 256.

WYJAŚNIANIE TREŚCI SWZ ALBO OPISU POTRZEB I WYMAGAŃ - PONIŻEJ UE

Art. 284. 1. Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie odpowiednio treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań.

2. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacjom, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacjom.

3. Jeżeli zamawiający nie udzieli wyjaśnień w terminie, o którym mowa w ust. 2, przedłuża termin składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacjom o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacjom.

4. W przypadku gdy wniosek o wyjaśnienie treści SWZ albo opisu potrzeb i wymagań nie wpłynął w terminie, o którym mowa w ust. 2, zamawiający nie ma obowiązku udzielania odpowiednio wyjaśnień SWZ albo opisu potrzeb i wymagań oraz obowiązku przedłużenia terminu składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacjom.

WYJAŚNIANIE TREŚCI SWZ ALBO OPISU POTRZEB I WYMAGAŃ – PONIŻEJ PROGU UE

Art. 284. 5. Przedłużenie terminu składania ofert, o których mowa w ust. 4, nie wpływa na bieg terminu składania wniosku o wyjaśnienie treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań.

6. Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający udostępniania, bez Ujawniania źródła zapytania, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, a w przypadkach, o których mowa w art. 280 ust. 2 i 3, przekazuje wykonawcom, którym udostępnił odpowiednio SWZ albo opis potrzeb i wymagań.

WYJAŚNIENIA SWZ - PONIŻEJ UE

WP	6	5	4	3	2	1	TSO
DZIEŃ 0	x	x	x				

Nie ma obowiązku odpowiedzi
oraz przedłużania terminu

X – obowiązek udzielenia
wyjaśnień

Deadline na odpowiedź bo jak nie
to przedłużenie o czas niezbędny do
zapoznania się wszystkich
zainteresowanych wykonawców z
wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego
przygotowania i złożenia ofert

OCENA OFERT

Art. 223. 1. W toku badania i oceny ofert zamawiający może żądać od wykonawców wyjaśnień dotyczących treści złożonych ofert oraz przedmiotowych środków dowodowych lub innych składanych dokumentów lub oświadczeń. Nie-dopuszczalne jest prowadzenie między zamawiającym a wykonawcą negocjacji dotyczących złożonej oferty oraz, z uwzględnieniem ust. 2 i art. 187, dokonywanie jakiegokolwiek zmiany w jej treści.

OCENA OFERT

2. Zamawiający poprawia w ofercie:

- 1) oczywiste omyłki pisarskie,
- 2) oczywiste omyłki rachunkowe, z uwzględnieniem konsekwencji rachunkowych dokonanych poprawek,
- 3) inne omyłki polegające na niezgodności oferty z dokumentami zamówienia, niepowodujące istotnych zmian w treści oferty
 - niezwłocznie zawiadamiając o tym wykonawcę, którego oferta została poprawiona.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2 pkt 3, 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

Dla uznania, że omyłka rachunkowa ma charakter oczywisty, wystarczający jest fakt jej ustalenia podczas sprawdzania obliczeń zgodnie z podanym przez zamawiającego sposobem obliczenia ceny oferty oraz możliwość jej jednoznacznego stwierdzenia.

Poprawienie omyłki rachunkowej skutkuje koniecznością wprowadzenia dalszych zmian będących jej konsekwencją rachunkową. Przeszkodą dla wprowadzenia zmian w treści oferty nie jest ani liczba występujących omyłek, ani też ich znaczenie. Zatem poprawa omyłek rachunkowych może mieć nawet istotny wpływ na wysokość zaoferowanej przez wykonawcę ceny.

Czy to omyłka? Jak poprawić?

Cena w ofercie: za zorganizowanie 1 spotkania i za 10 spotkań (pomnożona). W obu pozycjach Wykonawca wskazał 54.000 zł.

Pozostali wykonawcy w punkcie 3 zestawienia cen jednostkowych wskazali ceny jednostkowe 4 920 zł brutto (w kolumnie 4 - 49 200 zł brutto), 6 000 zł brutto (w kolumnie 4 - 60 000 zł brutto), 7 380 zł brutto (w kolumnie 4 - 73 800 zł brutto).

Jaką cenę należało przyjąć? Jak poprawić?

KIO 2082/21

Czy to omyłka? Jak poprawić?

Wykonawca podał w poz. 3 zestawienia tę samą kwotę jako cenę jednostkową (za organizację jednego spotkania) i jako cenę łączną (za organizację 10 spotkań), a zatem należało ustalić, która z tych dwóch rubryk została przez Odwołującego wypełniona błędnie. W ocenie składu orzekającego analiza dokumentów zamówienia oraz oferty Odwołującego prowadzi do jednoznacznego i oczywistego wniosku, że błąd w poz. 3 zestawienia cen ofertowych w ofercie Odwołującego nastąpił we wskazaniu ceny jednostkowej za organizację bilateralnego spotkania biznesowego (kolumna 2), a nie we wskazaniu łącznej ceny brutto tej pozycji (kolumna 4). Ustalenie powyższej okoliczności nie powinno w ocenie Izby powodować jakichkolwiek trudności po stronie Zamawiającego.

KIO 2082/21

Czy to omyłka? Jak poprawić?

Sposób poprawienia omyłki w ofercie Odwołującego przez Zamawiającego nastąpił w całkowitym oderwaniu od realiów rynkowych i doprowadził do zniekształcenia rzeczywistej treści oświadczenia woli Odwołującego - na skutek czynności Zamawiającego cena oferty Odwołującego została zwiększona ponad pięciokrotnie, przewyższając jednocześnie wartość szacunkową zamówienia oraz cenę najdroższej złożonej w postępowaniu oferty prawie czterokrotnie. Uwzględniając zasady logiki i doświadczenia życiowego trudno uznać, aby zamiarem wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia było zaoferowanie tak istotnie odbiegającej od rynkowej wartości ceny ofertowej. Zamawiający musiał mieć świadomość, że treść oferty Odwołującego po poprawieniu omyłki w taki sposób, jak dokonał tego Zamawiający, nie będzie odzwierciedlać rzeczywistego oświadczenia woli Odwołującego. Po pierwsze Zamawiający znał ceny łączne wskazane w poz. 3 w kolumnie 4 zestawienia przez pozostałych wykonawców (kształtujące się na poziomie od 49 200 zł brutto do 73 800 zł brutto), wobec czego miał wiedzę, że wskazana przez Odwołującego w poz. 3 w kolumnie 4 zestawienia kwota 54 000 zł brutto korelowała z tymi cenami.

KIO 2082/21

Czy to omyłka? Jak poprawić?

Tak ustalona przez Zamawiającego cena była ceną nierynkową i abstrakcyjną, co w realiach przedmiotowej sprawy jest widoczne na pierwszy rzut oka. Powyższe działanie Zamawiającego, w sytuacji gdy dało się bezsprzecznie ustalić rzeczywistą wolę Odwołującego, jawi się jako nielogiczne i niezasadne. Jakkolwiek zgodzić się należy z Zamawiającym, że wykonawca, jako podmiot profesjonalny, ma obowiązek szczegółowego zapoznania się z dokumentami zamówienia i rzetelnego skonstruowania oferty w sposób zgodny z wymaganiami SWZ, niemniej **Zamawiający również zobowiązany jest w swoim działaniu do dochowania należytej staranności. Zamawiający nie powinien podejmować czynności w postępowaniu w sposób automatyczny, bez racjonalnie usprawiedliwionych założeń, z pominięciem zasad logiki i doświadczenia życiowego oraz znanego mu rynkowego poziomu cen za realizację przedmiotu zamówienia. Po to ustawodawca wprowadził w art. 223 ust. 2 ustawy Pzp instrumenty pozwalające skorygować błędy w ofertach wykonawców, aby nie eliminować ich bez potrzeby za drobne i oczywiste omyłki popełnione podczas sporządzania oferty. Z taką właśnie oczywistą omyłką mamy do czynienia w przedmiotowej sprawie.**

Zamawiający ofertę może „poprawiać”, ale nie może zastępować wykonawcy w jej tworzeniu. Warto zwrócić uwagę, że przy wynagrodzeniu kosztorysowym nie jest dopuszczalne uznanie za omyłkę polegającą na niezgodności oferty z dokumentami zamówienia, niepowodującą istotnych zmian w treści oferty braku wyceny pozycji kosztorysu ofertowego. Brak wskazania ceny jednostkowej uniemożliwia dokonanie wyceny pozycji, a zatem zamawiający nie jest w stanie ustalić prawidłowej treści oświadczenia woli. W takim przypadku konieczne byłoby uzupełnienie treści oferty po upływie terminu do jej złożenia przez wskazanie ceny jednostkowej i oznaczałoby prowadzenie niedozwolonych negocjacji z wykonawcą

ODWRÓCONA METODA BADANIA I OCENY

Art. 139. 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.

3. Jeżeli wobec wykonawcy, o którym mowa w ust. 1, zachodzą podstawy wykluczenia wykonawca ten nie spełnia warunków udziału postępowaniu, nie składa podmiotowych środków dowodowych lub oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, potwierdzających brak podstaw wykluczenia lub spełnianie warunków udziału w postępowaniu, **zamawiający dokonuje ponownego badania i oceny ofert pozostałych wykonawców, a następnie dokonuje kwalifikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona**, w zakresie braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu.

4. Zamawiający kontynuuje procedurę ponownego badania i oceny ofert, o której mowa w ust. 3, w odniesieniu do ofert wykonawców pozostałych w postępowaniu, a następnie dokonuje kwalifikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, w zakresie braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu, do momentu wyboru najkorzystniejszej oferty albo unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia.

RAŻĄCO NISKA CENA

Art. 224. 1. Jeżeli zaoferowana cena lub koszt, lub ich istotne części składowe, wydają się rażąco niskie w stosunku do przedmiotu zamówienia lub budzą wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi w dokumentach zamówienia lub wynikającymi z odrębnych przepisów, zamawiający żąda od wykonawcy wyjaśnień, w tym złożenia dowodów w zakresie wyliczenia ceny lub kosztu, lub ich istotnych części składowych.

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

1) wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług, ustalonej przed wszczęciem postępowania lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert niepodlegających odrzuceniu na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 1 i 10, zamawiający zwraca się o udzielenie wyjaśnień, o których mowa w ust. 1, chyba że rozbieżność wynika z okoliczności oczywistych, które nie wymagają wyjaśnienia;

2) wartości zamówienia powiększonej o należny podatek od towarów i usług, zaktualizowanej z uwzględnieniem okoliczności, które nastąpiły po wszczęciu postępowania, w szczególności istotnej zmiany cen rynkowych, zamawiający może zwrócić się o udzielenie wyjaśnień, o których mowa w ust. 1.

RAŻĄCO NISKA CENA

Art. 224. 3. Wyjaśnienia, o których mowa w ust. 1, mogą dotyczyć w szczególności:

- 1) zarządzania procesem produkcji, świadczonych usług lub metody budowy;
- 2) wybranych rozwiązań technicznych, wyjątkowo korzystnych warunków dostaw, usług albo związanych z realizacją robót budowlanych;
- 3) oryginalności dostaw, usług lub robót budowlanych oferowanych przez wykonawcę;
- 4) zgodności z przepisami dotyczącymi kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz.U. z 2020 r. poz. 2207) lub przepisów odrębnych właściwych dla spraw, z którymi związane jest realizowane zamówienie;
- 5) zgodności z prawem w rozumieniu przepisów o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej;
- 6) zgodności z przepisami z zakresu prawa pracy i zabezpieczenia społecznego, obowiązującymi w miejscu, w którym realizowane jest zamówienie;
- 7) zgodności z przepisami dotyczącymi z zakresu ochrony środowiska;
- 8) wypełniania obowiązków związanych z powierzeniem wykonania części zamówienia podwykonawcy.

RAŻĄCO NISKA CENA

Art. 224. 4. W przypadku zamówień na roboty budowlane lub usługi, zamawiający jest obowiązany żądać wyjaśnień, o których mowa w ust. 1, co najmniej w zakresie określonym w ust. 3 pkt 4 i 6.

5. Obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny lub kosztu spoczywa na wykonawcy.

6. Odrzuceniu, jako oferta z rażąco niską ceną lub kosztem, podlega oferta wykonawcy, który nie udzielił wyjaśnień w wyznaczonym terminie, lub jeżeli złożone wyjaśnienia wraz z dowodami nie uzasadniają rażąco niskiej ceny lub kosztu tej oferty.

Wezwanie do złożenia dokumentów 126

POWYŻEJ PROGU UE

Art. 126.

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

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

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

Uzupełnienie / wyjaśnienie podmiotowych środków dowodowych Art. 128;

PROCEDURA NAPRAWCZA I POWYŻEJ I PONIŻEJ PROGU UE

Art. 128. 1. Jeżeli wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, podmiotowych środków dowodowych, innych dokumentów lub oświadczeń składanych w postępowaniu lub są one niekompletne lub zawierają błędy, zamawiający wzywa wykonawcę odpowiednio do ich złożenia, poprawienia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie, chyba że:

1)wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferta wykonawcy podlegają odrzuceniu bez względu na ich złożenie, uzupełnienie lub poprawienie lub

2)zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania.

2. Wykonawca składa podmiotowe środki dowodowe na wezwanie, o którym mowa w ust. 1, **aktualne na dzień ich złożenia**.

3. Złożenie, uzupełnienie lub poprawienie oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowych środków dowodowych **nie może służyć potwierdzeniu spełniania kryteriów selekcji**.

Uzupełnienie/wyjaśnienie podmiotowych środków dowodowych Art. 128;

PROCEDURA NAPRAWCZA I POWYŻEJ I PONIŻEJ PROGU UE

4. Zamawiający może żądać od wykonawców **wyjaśnień** dotyczących treści oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub złożonych podmiotowych środków dowodowych lub innych dokumentów lub oświadczeń składanych w postępowaniu.

5. Jeżeli złożone przez wykonawcę oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowe środki dowodowe budzą wątpliwości zamawiającego, może on zwrócić się **bezpośrednio do podmiotu**, który jest w posiadaniu informacji lub dokumentów istotnych w tym zakresie dla oceny spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, kryteriów selekcji

TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ

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.

2. Zamawiający określa w dokumentach zamówienia termin związania ofertą przez wskazanie daty.

3. 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.

4. Przedłużenie terminu związania ofertą, o którym mowa w ust. 2, wymaga złożenia przez wykonawcę pisemnego oświadczenia o wyrażeniu zgody na przedłużenie terminu związania ofertą.

5. W przypadku, gdy zamawiający żąda wniesienia wadium, przedłużenie terminu związania ofertą, o którym mowa w ust. 2, następuje wraz z przedłużeniem okresu ważności wadium albo, jeżeli nie jest to możliwe, z wniesieniem nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

WYBÓR OFERTY PO TZO wyrok TSUE Saferoad

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.

Co po uchyleniu się od podpisania umowy

- ❑ Art. 263. Jeżeli wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może dokonać ponownego badania i oceny ofert spośród ofert pozostałych w postępowaniu wykonawców oraz wybrać najkorzystniejszą ofertę albo unieważnić postępowanie.

PRZESŁANKI ODRZUCENIA OFERT

PRZESŁANKI ODRZUCENIA OFERTY

Art. 226. 1. Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli:

- 1) została złożona po terminie składania ofert;
- 2) została złożona przez wykonawcę:
 - a) podlegającego wykluczeniu z postępowania,
 - b) niespełniającego warunków udziału w postępowaniu, lub
- c) który nie złożył w przewidzianym terminie oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowego środka dowodowego, potwierdzających brak podstaw wykluczenia lub spełnianie warunków udziału w postępowaniu, przedmiotowego środka dowodowego, lub innych dokumentów lub oświadczeń;**
- 3) jest niezgodna z przepisami ustawy;
- 4) jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów;
- 5) jej treść jest niezgodna z warunkami zamówienia;
- 6) 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;
- 7) została złożona w warunkach czynu nieuczciwej konkurencji w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;

PRZESŁANKI ODRZUCENIA OFERTY

Art. 226. 1. Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli:

- 8) zawiera rażąco niską cenę lub koszt w stosunku do przedmiotu zamówienia;
- 9) została złożona przez wykonawcę niezaproszonego do składania ofert;
- 10) zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu;
- 11) wykonawca w wyznaczonym terminie zakwestionował poprawienie omyłki, o której mowa w art. 223 ust. 2 pkt 3;
- 12) wykonawca nie wyraził pisemnej zgody na przedłużenie terminu związania ofertą;
- 13) wykonawca nie wyraził pisemnej zgody na wybór jego oferty po upływie terminu związania ofertą;
- 14) wykonawca nie wniósł wadium, lub wniósł w sposób nieprawidłowy lub nie utrzymywał wadium nieprzerwanie do upływu terminu związania ofertą lub złożył wniosek o zwrot wadium w przypadku, o którym mowa w art. 98 ust. 2 pkt 3;

PRZESŁANKI ODRZUCENIA OFERTY

- 15) oferta wariantowa nie została złożona lub nie spełnia minimalnych wymagań określonych przez zamawiającego, w przypadku gdy zamawiający wymagał jej złożenia;
- 16) jej przyjęcie naruszałoby bezpieczeństwo publiczne lub podstawowy interes bezpieczeństwa państwa, a tego bezpieczeństwa lub interesu nie można zagwarantować w inny sposób;
- 17) obejmuje ona urządzenia informatyczne lub oprogramowanie wskazane w rekomendacji, o której mowa w art. 33 ust. 4 ustawy z dnia 5 lipca 2018 r. o krajowym systemie cyberbezpieczeństwa (Dz. U. poz. 1560), stwierdzającej ich negatywny wpływ na bezpieczeństwo publiczne lub bezpieczeństwo narodowe;
- 18) 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.

UMOWY W ZAMÓWIENIACH PUBLICZNYCH

- ☐ Zapisy obowiązkowe.
- ☐ Klauzule abuzywne.
- ☐ Zmiany dozwolone i niedozwolone w umowach.



UMOWY

Art. 431. Zamawiający i wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia obowiązani są współdziałać przy wykonaniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, zwanej dalej „umową”, w celu należytej realizacji zamówienia.

UZASADNIENIE

Ograniczenie negatywnego zjawiska wskazanego w Koncepcji prawa zamówień publicznych, tj. zbyt jednostronnego kształtowania postanowień umów przez zamawiających.

Kierując się często uproszczonym postrzeganiem interesu zamawiającego, postanowienia umów zawierają rozwiązania nazbyt restrykcyjne i nieproporcjonalne do rodzaju i wartości zamówienia publicznego (np. z zakresu wysokości i kategorii zastrzeganych kar umownych, przerzucanie odpowiedzialności za większość ryzyk na wykonawców, nieuwzględnianie okoliczności związanych z trudnymi do oszacowania gwałtownymi zmianami rynkowymi). Paradoksalnym skutkiem takiego działania jest niekorzystny wpływ na efektywność wydatkowania środków publicznych, przez wyższe ceny wskazywane przez wykonawców uwzględniające koszt nieproporcjonalnego ryzyka po ich stronie, a także zmniejszanie konkurencyjności postępowań, przez rezygnację potencjalnych wykonawców z udziału w postępowaniach o udzielenia zamówienia publicznego. Kluczowymi rozwiązaniami, które mają zniwelować rzeczzone zjawisko nadmiernej jednostronności umów to zwłaszcza: wyraźne wskazanie zakazanych postanowień umownych, obligatoryjne postanowienia umowy w zakresie zmiany wynagrodzenia, płatności częściowych, czy zaliczek, zmiany w zakresie określania maksymalnej wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

KLAUZULE ABUZYWNE

Art. 433. Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

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

WYMAGANE POSTANOWIENIA UMOWY

Art. 436. Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności:

- 1) 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;
- 2) warunki zapłaty wynagrodzenia;
- 3) łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony;

WYMAGANE POSTANOWIENIA UMOWY

Art. 436.

4) w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy:

a) 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,

b) zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, w przypadku zmiany:

- stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,

- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,

- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,

- zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 r. poz. 2215 oraz z 2019 r. poz. 1074

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

WYMAGANE POSTANOWIENIA UMOWY

Art. 437.

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, zawiera również postanowienia dotyczące:

1) obowiązku przedkładania przez wykonawcę zamawiającemu projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a także projektu jej zmiany, oraz poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i jej zmian;

2) wskazania terminu na zgłoszenie przez zamawiającego zastrzeżeń do projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i do projektu jej zmiany lub sprzeciwu do umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, i do jej zmian;

3) obowiązku przedkładania przez wykonawcę zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartych umów o podwykonawstwo, których przedmiotem są dostawy lub usługi, oraz ich zmian;

4) zasad zapłaty wynagrodzenia wykonawcy, uwarunkowanej przedstawieniem przez niego dowodów potwierdzających zapłatę wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom;

WYMAGANE POSTANOWIENIA UMOWY

Art. 437.

5) terminu zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom;

6) zasad zawierania umów o podwykonawstwo z dalszymi podwykonawcami;

7) wysokości kar umownych, z tytułu:

a) braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom,

b) nieprzedłożenia do zaakceptowania projektu umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub projektu jej zmiany,

c) nieprzedłożenia poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo lub jej zmiany,

d) braku zmiany umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty, zgodnie z art. 464 ust. 10.

2. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt 1 i 3, przedkładający może poświadczyć za zgodność z oryginałem kopię umowy o podwykonawstwo.

KLAUZULA ZMIANY WYNAGRODZENIA W PRZYPADKU ZMIANY CEN MATERIAŁÓW

Art. 439. 1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż

12 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

2. W umowie określa się:

1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;

2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:

a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, lub

b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;

3) sposób określenia wpływu zmiany ceny na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;

4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.

KLAUZULA ZMIANY WYNAGRODZENIA W PRZYPADKU ZMIANY CEN MATERIAŁÓW

Art. 439. 3. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, w celu ustalenia zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, oblicza się różnicę między średnią ceną materiałów lub kosztów, obowiązującą w dniu otwarcia ofert, a ceną nabycia materiałów lub rzeczywiście poniesionych kosztów przez wykonawcę, zgodnie z ust. 2.

4. Przez zmianę cen 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.

5. Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 1-3, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

- 1) przedmiotem umowy są roboty budowlane lub usługi;
- 2) okres obowiązywania umowy przekracza 12 miesięcy.

KLAUZULE WALORYZACYJNE

20. W razie zmiany, o której mowa w ust. 17 ppkt 1), wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów. Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 17 ppkt 1), będzie odnosić się wyłącznie do części wynagrodzenia za prace, których w dniu zmiany stawki podatku VAT jeszcze nie wykonano, przy czym wynagrodzenie netto pozostaje bez zmian. Zmianie podlega wartość brutto oraz wartości podatku VAT.

21. W razie zmiany, o której mowa w ust. 17 ppkt 2), przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę wzrostu kosztów Wykonawcy niniejszej umowy wynikających z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części niniejszej umowy, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.

KLAUZULE WALORYZACYJNE

22. W razie zmiany wskazanej w ust. 17 ppkt 3), przez pojęcie „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” należy rozumieć sumę wzrostu kosztów Wykonawcy niniejszej umowy oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej tego Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez Wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części niniejszej umowy przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

23. W razie zamówień realizowanych wspólnie przez kilku wykonawców lub realizowanych przy pomocy podwykonawców postanowienia ust. 21 i ust. 22 stosuje się odpowiednio.

KLAUZULE WALORYZACYJNE

Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o przedłożenie w oznaczonym terminie dodatkowych informacji, wyjaśnień lub dokumentów, jeśli dane przekazane wraz z wnioskiem nie potwierdzają, że przedmiotowa zmiana ma wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę lub że wpływ ten nie odpowiada postulowanej przez Wykonawcę wartości zmiany wynagrodzenia.

Jeśli z przedstawionych przez Wykonawcę dokumentów nie wynika, że zaistnienie zmiany będzie miało wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę lub gdy wykazywany przez Wykonawcę wpływ zmiany na koszty wykonania przedmiotu umowy nie odpowiada postulowanej we wniosku zmianie wynagrodzenia, jak również jeśli z innych powodów, wniosek ten jest nieuzasadniony w całości lub w części - Zamawiający informuje Wykonawcę w formie pisemnej o braku podstaw do uwzględnienia wniosku w całości lub w części - wraz z uzasadnieniem tego stanowiska.

Wykazanie przez Wykonawcę, że zaistniała zmiana będzie miała określony we wniosku wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę, stanowi podstawę do zawarcia przez Strony aneksu do umowy, modyfikującego w adekwatny sposób wysokość wynagrodzenia.

WYKONAWCA POWINIEN PRZEDSTAWIĆ ZAMAWIAJĄCEMU W FORMIE PISEMNEJ WNIOSEK O ZMIANĘ UMOWY ZAWIERAJĄCY W SZCZEGÓLNOŚCI

- ☐ określenie zmiany, na którą Wykonawca się powołuje,
- ☐ wykazanie, że zaistniała zmiana będzie miała wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę,
- ☐ wykazanie w jaki sposób te zwiększone koszty Wykonawcy uzasadniają zmianę wysokości wynagrodzenia,
- ☐ określenie postulowanej zmiany wynagrodzenia wynikającej z zaistniałej zmiany, wraz ze szczegółowym uzasadnieniem oraz dokumentami potwierdzającymi
- ☐ podnoszony wpływ zmiany na wynagrodzenie Wykonawcy. Ciężar wykazania wpływu zmiany na koszt wykonania przedmiotu umowy spoczywa na Wykonawcy.

DO KSIĘGOWYCH DOKUMENTÓW RACHUNKOWYCH ZALICZAMY W SZCZEGÓLNOŚCI

- ☐ kalkulacja ceny ofertowej, przygotowana przez Wykonawcę z rozbiciem na poszczególne czynniki cenotwórcze,
- ☐ dokumenty z zakresu prawa pracy i ubezpieczeń społecznych, jak również ewentualne umowy cywilnoprawne, wykazujące strukturę (oraz podstawę) zatrudnienia i wynagrodzenia osób, którymi Wykonawca posługuje się dla wykonania zamówienia, jak również procentowy stopień obciążenia (zaangażowania) tych osób pracą na rzecz zamówienia w stosunku do pełnego zakresu ich obowiązków u Wykonawcy,
- ☐ dokumenty wskazujące na podstawę i wysokość obciążenia Wykonawcy z tytułu obowiązkowych składek społecznych lub zdrowotnych w zakresie zatrudnienia osób, którymi Wykonawca posługuje się dla wykonania zamówienia,
- ☐ kalkulacje i zestawienia przedstawiające wpływ zmiany na poszczególne kategorie kosztów Wykonawcy w perspektywie pozostałej do wykonania części przedmiotu umowy i z odniesieniem ich do przewidzianych w umowie zasad płatności wynagrodzenia,
- ☐ obrazujące porównanie kosztów wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę przed zmianą oraz po jej zaistnieniu.

KLAUZULE UMOWNE WYMAGANE W PRZYPADKU PRAWA OPCJI

Art. 441. 1. Zamawiający może skorzystać z opcji, jeżeli przewidział opcję w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które:

- 1) określają rodzaj i maksymalną wartość opcji,
- 2) określają warunki skorzystania z opcji, oraz
- 3) nie modyfikują ogólnego charakteru umowy.

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

ZMIANY UMÓW

Art. 454. 1. Istotna zmiana zawartej umowy wymaga przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia.

2. Zmiana umowy jest istotna, jeżeli powoduje, że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy, w szczególności jeżeli zmiana:

- 1) wprowadza warunki, które gdyby zostały zastosowane w postępowaniu o udzielenie zamówienia, to wzięliby w nim udział lub mogliby wziąć udział inni wykonawcy lub przyjęte zostałyby oferty innej treści;
- 2) narusza równowagę ekonomiczną stron umowy na korzyść wykonawcy, w sposób nieprzewidziany w pierwotnej umowie;
- 3) w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy;
- 4) Polega na zastąpieniu wykonawcy, któremu zamawiający udzielił zamówienia, nowym wykonawcą w przypadkach innych, niż wskazane w art. 455 ust. 1 pkt 2.

ZMIANY UMÓW

Art. 455. 1. Dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia:

1) niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:

- a) określają rodzaj i zakres zmian,
- b) określają warunki wprowadzenia zmian,
- c) nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy;

ZMIANY UMÓW

Art. 455. 1. Dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia:

2) gdy nowy wykonawca ma zastąpić dotychczasowego wykonawcę:

a) jeżeli taka możliwość została przewidziana w postanowieniach umownych, o których mowa w pkt 1, lub

b) w wyniku sukcesji, wstępując w prawa i obowiązki wykonawcy, w następstwie przejęcia, połączenia, podziału, przekształcenia, upadłości, restrukturyzacji, dziedziczenia lub nabycia dotychczasowego wykonawcy lub jego przedsiębiorstwa, o ile nowy wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu, nie zachodzą wobec niego podstawy wykluczenia oraz nie pociąga to za sobą innych istotnych zmian umowy, a także nie ma na celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, lub

c) w wyniku przejęcia przez zamawiającego zobowiązań wykonawcy względem jego podwykonawców, w przypadku, o którym mowa w art. 465 ust. 1;

ZMIANY UMÓW

Art. 455. 1. Dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia:

3) jeżeli dotyczy realizacji, przez dotychczasowego wykonawcę, dodatkowych dostaw, usług lub robót budowlanych, a w przypadku zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa – usług lub robót budowlanych, których nie uwzględniono w zamówieniu podstawowym, o ile stały się one niezbędne i zostały spełnione łącznie następujące warunki:

- a) zmiana wykonawcy nie może zostać dokonana z powodów ekonomicznych lub technicznych, szczególności dotyczących zamienności lub interoperacyjności wyposażenia, usług lub instalacji zamówionych w ramach zamówienia podstawowego,
- b) zmiana wykonawcy spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego,
- c) wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy, a w przypadku zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa łączna wartość zmian nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy, z wyjątkiem należycie uzasadnionych przypadków;

ZMIANY UMÓW

Art. 455. 1. Dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia:

4) jeżeli konieczność zmiany umowy spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, o ile zmiana nie modyfikuje ogólnego charakteru umowy a wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy.

Art. 455. 2. Dopuszczalne są również zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, których łączna wartość jest mniejsza niż progi unijne oraz jest niższa niż 10% wartości pierwotnej umowy, w przypadku zamówień na usługi lub dostawy, albo 15%, w przypadku zamówień na roboty budowlane, a zmiany te nie powodują zmiany ogólnego charakteru umowy.

W RAZIE SPEŁNIENIA PRZESŁANEK

- ❑ Raport z ewaluacji 446; **OBOWIĄZKOWO:**
- ❑ Ogłoszenie z realizacji umowy 448;

Art. 448. Zamawiający, w terminie 30 dni od wykonania umowy, zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o wykonaniu umowy.

OGŁOSZENIE O WYKONANIU UMOWY

ROZPORZĄDZENIE MINISTRA PRZEDSIĘBIORCZOŚCI I TECHNOLOGII w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych

§ 9. Ogłoszenie o wykonaniu umowy zawiera co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej zamawiającego;
- 2) określenie przedmiotu umowy;
- 3) wskazanie kwoty wynagrodzenia wykonawcy określonej w umowie i ostatecznej kwoty wynagrodzenia, którą wydatkowano na realizację zamówienia;
- 4) informację, czy zamówienie zostało zrealizowane należycie;**
- 5) informację o podwykonawcach.

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

WŁAŚCIWOŚĆ KRAJOWEJ IZBY ODWOŁAWCZEJ

Art. 473. 1. 1. Krajowa Izba Odwoławcza, zwana dalej „Izbą”, jest organem właściwym do:

- 1) rozpoznawania odwołań w przypadkach, o których mowa w art. 513;
 - 2) rozpoznawania wniosków o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o których mowa w art. 578 ust. 1;
 - 3) podejmowania uchwał zawierających opinię do zastrzeżeń zamawiającego do wyniku kontroli uprzedniej oraz kontroli doraźnej prowadzonej przez Prezesa Urzędu.
2. Obsługę organizacyjno-techniczną oraz księgową Izby zapewnia Urząd.

Odwołanie

Art. 513 - odwołanie przysługuje na:

- 1)** niezgodną z przepisami ustawy czynność zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia, o zawarcie umowy ramowej, dynamicznym systemie zakupów, systemie kwalifikowania wykonawców lub konkursie, w tym na projektowane postanowienie umowy;
- 2)** zaniechanie czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, o zawarcie umowy ramowej, dynamicznym systemie zakupów, systemie kwalifikowania wykonawców lub konkursie, do której zamawiający był obowiązany na podstawie ustawy;
- 3)** zaniechanie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia lub zorganizowania konkursu na podstawie ustawy, mimo że zamawiający był do tego obowiązany.

Kto może być pełnomocnikiem w postępowaniu odwoławczym w świetle nowej ustawy PZP?

Art. 510 PZP -pełnomocnik w postępowaniu odwoławczym

1. Pełnomocnikiem może być adwokat lub radca prawny, a ponadto osoba sprawująca zarząd majątkiem lub interesami strony lub uczestnika postępowania oraz osoba pozostająca ze stroną lub uczestnikiem postępowania w stosunku zlecenia, jeżeli przedmiot sprawy wchodzi w zakres tego zlecenia.
2. Pełnomocnikiem osoby prawnej, przedsiębiorcy, w tym nieposiadającego osobowości prawnej, lub jednostki nieposiadającej osobowości prawnej może **być również pracownik tej jednostki.**

SĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Art. 580. 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 albo wysłanie na adres do doręczeń elektronicznych, o którym mowa w art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 18 listopada 2020 r. o doręczeniach elektronicznych, jest równoznaczne z jej wniesieniem.

3. Prezes Izby przekazuje skargę wraz z aktami postępowania odwoławczego do sądu zamówień publicznych, w terminie 7 dni od dnia jej otrzymania.

4. Skargę może wnieść również Prezes Urzędu, w terminie 30 dni od dnia wydania orzeczenia Izby lub postanowienia Prezesa Izby, o którym mowa w art. 519 ust. 1. Prezes Urzędu może także przystąpić do toczącego się postępowania. Do czynności podejmowanych przez Prezesa Urzędu stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego o prokuratorze.

SĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH (UZASADNIENIE)

Do rozpoznania skargi będzie wyłącznie właściwy Sąd Okręgowy w Warszawie – sąd zamówień publicznych (art. 580 ust. 1 projektu ustawy). Jeden sąd wyspecjalizowany i powołany do rozpoznawania skarg z zakresu zamówień publicznych ma przyczynić się do skrócenia czasu rozpoznawania spraw oraz zapewniania jakości orzeczeń sądowych na najwyższym poziomie.

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW MEDIACJA (UZASADNIENIE)

Mediacja to próba doprowadzenia do ugodowego, satysfakcjonującego strony rozwiązania sporu na drodze dobrowolnych negocjacji prowadzonych przy udziale trzeciej osoby, neutralnego i bezstronnego mediatora, który wspiera przebieg negocjacji, łagodzi powstające napięcia i pomaga dojściu do porozumienia. Do podstawowych zasad mediacji należy:

- 1) dobrowolność – udział mediacji jest dobrowolny a zgoda na mediację może być cofnięta przez każdą ze stron na każdym etapie trwania mediacji;
- 2) bezstronność - strony mediacji mają równe prawa i powinny być traktowane jednakowo;
- 3) poufność - przebieg postępowania mediacyjnego objęty jest tajemnicą;

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW MEDIACJA (UZASADNIENIE)

4) neutralność - mediator nie może narzucać stronom własnych propozycji rozwiązań sporu, porozumienie jest wypracowywane przez same strony (jedynie na zgodny wniosek stron mediator może wskazać sposoby rozwiązania sporu, które nie są dla stron wiążące, a ponadto mediatorowi nie wolno czerpać żadnych korzyści z tego, co jest przedmiotem negocjacji pomiędzy uczestnikami ani też z faktu, sposobu lub formy zawarcia ugody);

5) akceptowalność - strony muszą zaakceptować osobę mediatora i jego pomoc w dochodzeniu do porozumienia; mogą również na początku mediacji uzgodnić z mediatorem reguły mediacji, których następnie w toku mediacji powinny przestrzegać.

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW

Art. 591. 1. W sprawie majątkowej, w której zawarcie ugody jest dopuszczalne, każda ze stron umowy, w przypadku sporu wynikającego z zamówienia, może złożyć wniosek o przeprowadzenie mediacji lub inne polubowne rozwiązanie sporu do Sądu Polubownego przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranego mediatora albo osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu.

2. Umowa lub umowa ramowa może zawierać postanowienia o mediacji lub innym polubownym rozwiązaniu sporu. Umowa o mediację lub inne polubowne rozwiązanie sporu może być zawarta także przez wyrażenie przez stronę zgody na mediację lub inne polubowne rozwiązanie sporu, gdy druga strona złożyła wniosek, o którym mowa w ust. 1.

Art. 592. Zawarcie ugody nie może prowadzić do naruszenia przepisów działu VII rozdziału 3.

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW

Art. 593. 1. Pozew albo odpowiedź na pozew zamawiającego zawiera informację, czy strony podjęły próbę mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu, a w przypadku gdy takich prób nie podjęto, wyjaśnienie przyczyn ich niepodjęcia.

2. Jeżeli pozew albo odpowiedź na pozew zamawiającego nie zawiera informacji, o której mowa w ust. 1, w przypadku, gdy szacunkowa wartość zamówienia została ustalona jako równa lub przekraczająca w złotych równowartość kwoty 10 000 000 euro dla dostaw lub usług oraz 20 000 000 euro dla robót budowlanych oraz wartość przedmiotu sporu przewyższa 100 000 złotych, sąd kieruje strony do mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu do Sądu Polubownego przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, chyba że strony wskazały mediatora albo osobę prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu.

POZASĄDOWE ROZWIĄZYWANIE SPORÓW

Art. 593. 3. W przypadku odmowy przeprowadzenia mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu przez Sąd Polubowny przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, sąd kieruje strony do mediacji lub innego polubownego rozwiązania sporu:

- 1) do mediatora albo do osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu, zgodnie z wyborem stron albo
- 2) jeżeli strony nie dokonały wyboru mediatora albo osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu, odpowiednio sąd wyznacza:
 - a) mediatora zgodnie z art. 183/9 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego albo
 - b) postanowieniem, osobę mającą odpowiednią wiedzę i umiejętności w zakresie prowadzenia innego polubownego rozwiązania sporu w sprawach cywilnych i zamówień.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny

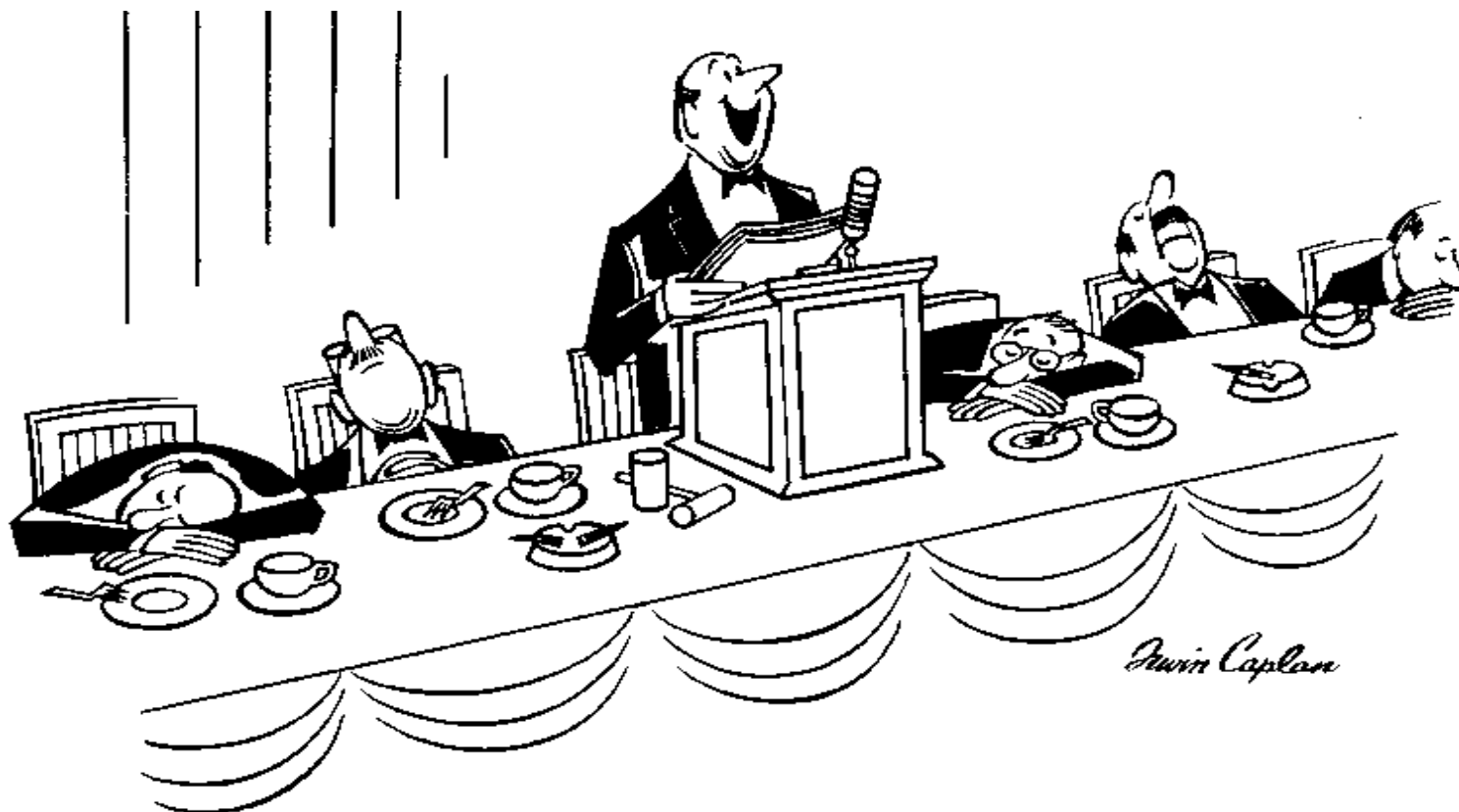


Rzeczpospolita
Polska



województwo
łódzkie

Unia Europejska
Europejski Fundusz Społeczny



Caplan

Saturday Evening Post

"And now — are there any questions?"