



NOWELIZACJA PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

W związku z niewywiązaniem się polskiego ustawodawcy z obowiązku implementacji do polskiego porządku prawnego unijnych dyrektyw regulujących kwestie związane z zamówieniami publicznymi w terminie do 18 kwietnia 2016 r. Urząd Zamówień Publicznych opublikował dwa komunikaty. Mają one pomóc w rozstrzygnięciu wątpliwości wynikających z rozbieżności, jakie istnieją pomiędzy treścią tych dyrektyw a niezmienionym brzmieniem polskiego Prawa zamówień publicznych. Pierwszy z komunikatów omawia zagadnienie bezpośredniego stosowania dyrektyw unijnych. Drugi natomiast koncentruje się na problematyce Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia. Poniżej prezentujemy wybrane tezy z obu komunikatów.

1. KOMUNIKAT DOTYCZĄCY OBOWIĄZYWANIA DYREKTYWY 2014/24/UE ORAZ DYREKTYWY 2014/25/UE Z DNIA 26 LUTEGO 2014 ROKU

- Dnia 18 kwietnia 2016 r. przestały obowiązywać dotychczasowe dyrektywy unijne (2004/18/WE oraz 2004/17/WE), a w ich miejsce weszły dyrektywy 2014/24/UE (dyrektywa klasyczna) oraz 2014/25/UE (dyrektywa sektorowa).
- Do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego oraz konkursów, w których wartość zamówienia **nie przekracza wartości progów unijnych**, mają zastosowanie **aktualnie obowiązujące przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp)**.
- Do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego oraz konkursów, w których wartość zamówienia **jest równa lub wyższa od progów unijnych**, mają zastosowanie przepisy

obowiązującej ustawy Pzp z uwzględnieniem zasady bezpośredniej skuteczności dyrektyw.

Zasada bezpośredniej skuteczności dyrektyw

Uprawnienia wynikające wprost z dyrektyw mogą być powoływane przed organami krajowymi, o ile:

- a) Przepisy dyrektyw są precyzyjne i bezwarunkowe;
- b) Z przepisów tych wynikają prawa jednostki wobec państwa;
- c) Upłynął termin implementacji, a przepisy dyrektywy nie zostały implementowane

W przypadku wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursu, których wartość jest równa lub przekracza wartości progów unijnych, do czasu wdrożenia w/w dyrektyw do porządku krajowego Urząd Zamówień Publicznych proponuje m. in.:

- Dokonywanie **podziału zamówienia na części** w celu zapewnienia jak najszerzego dostępu do zamówień dla MŚP, a w przypadku nie dokonania takiego podziału zamawiający powinien przygotować uzasadnienie swojej decyzji.
- Zapewnienie nieograniczonego, pełnego, bezpośredniego i bezpłatnego **dostępu do dokumentów zamówienia za pomocą środków elektronicznych** oraz podawanie w ogłoszeniu o zamówieniu lub zaproszeniu do składania ofert adresu strony internetowej, na której dostępne są dokumenty zamówienia.
- Odstąpienie (w odniesieniu do warunku udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej) od żądania od wykonawców legitymowania się minimalnym rocznym obrotem **przekraczającym maksymalnie dwukrotność szacunkowej wartości zamówienia**, z wyjątkiem należycie uzasadnionych przypadków odnoszących się np. do szczególnych ryzyk związanych z charakterem robót budowlanych, usług lub dostaw.
- Akceptowanie oświadczenia własnego wykonawców składanego w postaci **Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia (JEDZ)**; w przypadku nie dołączenia do oferty lub do wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu dokumentów podmiotowych potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw do wykluczenia z postępowania zastosowanie znajduje art. 26 ust. 3 Pzp.
- **Samodzielne pobieranie przez zamawiających dokumentów** w przypadku, gdy wykonawcy powołują się w JEDZ na dostępność tych dokumentów w bezpłatnych, ogólnodostępnych bazach danych państw członkowskich Unii Europejskiej, wskazując te bazy danych,
- Akceptowanie przez zamawiających tzw. **self – cleaningu** polegającego na dopuszczeniu - w sytuacji zaistnienia podstaw wykluczenia wykonawcy z postępowania - możliwości przedstawienia przez tego wykonawcę dowodów na to, że podjął środki wystarczające do wykazania jego rzetelności (w tym że: (1) naprawił szkodę lub zadośćuczynił za doznaną krzywdę, (2) podjął współpracę z organami ścigania; (3) podjął konkretne środki techniczne, kadrowe, organizacyjne, odpowiednie do zapobiegania kolejnym przestępstwom lub nieprawidłowemu postępowaniu).

- Stosowanie **dotychczasowych regulacji** w zakresie wprowadzania zmian do umowy o zamówienie publiczne.

2. KOMUNIKAT DOTYCZĄCY STOSOWANIA JEDNOLITEGO EUROPEJSKIEGO DOKUMENTU ZAMÓWIENIA

- Od dnia 18 kwietnia 2016 r. **wykonawcy mogą** składać JEDZ w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursach, których wartość jest równa lub przekracza wartości progów unijnych, na standardowym formularzu, we wszystkich państwach członkowskich.
- Zamawiający mają **obowiązek akceptowania** JEDZ złożonego przez wykonawcę.
- W przypadku wykonawców **wspólnie** ubiegających się o udzielenie zamówienia JEDZ składa każdy z wykonawców.
- Wykonawca składa JEDZ dotyczący **podmiotu trzeciego**, jeżeli korzysta z potencjału tego podmiotu w celu wykazania spełnienia warunków lub kryteriów selekcji.
- Należy przedłożyć JEDZ w zakresie **podwykonawców**, którym wykonawca zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia.
- W trybach jednoetapowych JEDZ składa się wraz z **ofertą**, w wieloetapowych wraz z **wnioskiem** o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.
- Od dnia 18 kwietnia 2018 r. JEDZ przekazywany będzie zamawiającemu wyłącznie w **formie elektronicznej**.
- W postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursach, których wartość **nie przekracza wartości progów unijnych** dokumenty potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu, brak podstaw do wykluczenia oraz spełnienie kryteriów selekcji składane są w formie zgodnej z wymaganiami określonymi przez zamawiającego, z uwzględnieniem aktualnie obowiązujących przepisów Pzp (brak prawa i obowiązku posługiwania się JEDZ w tego typu postępowaniach).

Niniejsza ogólna informacja nie zastępuje indywidualnego doradztwa uwzględniającego konkretny przypadek



Wojciech Merkwa

Radca prawny, Senior Associate

wojciech.merkwa@jara-law.pl



Prof. dr hab. Przemysław Drapała

Radca prawny, Partner Zarządzający

przemyslaw.drapala@jara-law.pl