



Zamówienia publiczne a proces budowany

radca prawny dr Andrzeła Gawrońska-Baran
radca prawny Anna Łukaszewska

28-29 listopada 2017 r. Łódź



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



**Rzeczpospolita
Polska**



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



Projekt współfinansowany przez Unię Europejską z Europejskiego Funduszu Społecznego



Spis treści

1. Umowy w procesie inwestycyjnym z uwzględnieniem FIDIC
2. Prawidłowe wykonania umowy zabezpieczenie i odpowiedzialność
3. Współpraca Stron w trakcie trwania inwestycji
4. Warunki udziału w postępowaniu



Spis treści

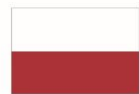
5. Opis przedmiotu zamówienia
6. Praktyczne aspekty wyjaśniania SIWZ
7. Podwykonawstwo
8. Poleganie na zasobach podmiotów trzecich
9. Warsztaty z wypełniania JEDZ
10. Zmiany w przedmiocie robót
11. Zakończenie inwestycji



Rodzaje FIDIC

ŻÓŁTA KSIĄŻKA

„Warunki Kontraktowe dla Urzędzeń oraz Projektowania i Budowy dla urzędzeń elektrycznych i mechanicznych oraz robót inżynieryjnych i budowlanych projektowanych przez wykonawcę”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

CZERWONA KSIĄŻKA

„Warunki Kontraktowe dla Budowy dla robót inżynieryjno - budowlanych projektowanych przez zamawiającego”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

SREBRNA KSIĄŻKA FIDIC

„Warunki Kontraktu na realizację EPC/pod klucz”

EPC: Engineering-Procurement-Construction
Projektowanie, Zaopatrzenie, Budowa



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

ZŁOTA KSIĄŻKA FIDIC

„Warunki Kontraktowe dla Projektowania, Budowy i Obsługi”

Inwestycje PPP:
partnerstwa publiczno-prywatnego



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

BIAŁA KSIĄŻKA FIDIC

„Klient/Konsultant Wzór Umowy o Usługach „



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

ZIELONA KSIĄŻKA FIDIC

„Krótka forma umowy”



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje FIDIC

PRZEWODNIK

„Przewodnik po wybranych kontraktach FIDIC”



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki kontraktowe FIDIC

Warunki kontraktowe FIDIC to wzorce umowne mające zastosowanie do stosunków umownych pomiędzy inwestorem (zamawiającym) a wykonawcą



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





KONSTRUKCJA WZORCA UMOWNEGO TYPU FIDIC

„Kontrakt” to zbiór dokumentów określających umowne prawa i obowiązki stron Kontraktu i obejmuje Akt Umowy, List Zatwierdzający, Warunki (Ogólne), Specyfikację, Rysunki, Wykazy oraz inne dokumenty wyliczone w Akcie Umowy lub w Liście Zatwierdzającym [klauzula 1.1.1.1]



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne

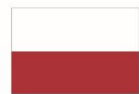




PRAWO POLSKIE A UMOWA TYPU FIDIC

Prawa i obowiązki stron Kontraktu wynikają także z przepisów prawa polskiego, w tym :

- ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks,
- ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych
- ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki kontraktowe FIDIC

Warunki kontraktowe FIDIC nie są przepisami prawa powszechnie obowiązującego i należy je traktować jako umowę cywilnoprawną zawieraną pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym i określająca ich prawa i obowiązki w toku realizacji danej Inwestycji



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki kontraktowe FIDIC

Warunki Kontraktowe FIDIC (ogólne i szczególne) stanowią część składową SIWZ i mogą być modyfikowane tj. poszczególne klauzule mogą być usuwane, zmieniane i dodawane nowe klauzule.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki kontraktowe FIDIC w świetle przepisów PZP

Do umów opartych na Warunkach Kontraktowych FIDIC, a zawartych po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego bezwzględnie zastosowanie znajdują przepisy DZIAŁU IV Umowy w sprawach zamówień publicznych tj.art. 139 – 151a PZP



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki kontraktowe FIDIC w świetle przepisów PZP

Przepisy PZP dotyczące umów mają
pierwszeństwo zastosowania przez zapisami
Warunków Kontraktowych FIDIC
Zapisy Kontraktowe FIDIC sprzeczne z
przepisami PZP są z mocy prawa nieważne





Warunki Kontraktowe FIDIC a przepisy Kodeksu cywilnego (KC)

Przepisy KC stosuje się do wszystkich stosunków cywilnoprawnych zarówno pomiędzy podmiotami gospodarczymi jak i osobami fizycznymi także do w sprawie zamówienia publicznego.

Co do zasady nie można wyłączyć stosowania przepisów KC.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki Kontraktowe FIDIC a przepisy Kodeksu cywilnego (KC)

- pierwszeństwo stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów KC przez Warunkami Kontraktowymi
- pierwszeństwo stosowania Warunków Kontraktowych przed względnie obowiązującymi przepisami KC





Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym

Umowa o dzieło (art. 627 - 646 Kc) a umowa o roboty budowlane (art. 647 – 659 Kc) - sposoby rozróżnienia umowy o dzieło od umowy o roboty budowlane:

- przedmiot umowy
- rozmiar zadania
- wola stron - skutki rozróżnienia umowy o dzieło od umowy o roboty budowlane



Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym umowa o prace projektowe

- Umowa ta nie została ukształtowana jako odrębna umowa w Kodeksie cywilnym.
- Umowa o prace projektowe jest swoistą formą umowy o dzieło i zastosowanie do niej będą miały przepisy kodeksu cywilnego tę umowę regulujące tj. art. 627-646 KC.



Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym umowa o prace projektowe

- Zwyczaje dotyczące umowy o prace projektowe mają swoje źródło w ogólnych warunkach robót o prace projektowe w budownictwie
- Umowa ta podlega ochronie ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych





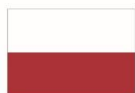
Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym umowa o nadzór autorski

Nadzór autorski - zasady jego sprawowania winny być określone albo w umowie o prace projektowe albo w odrębnej umowie.



Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym umowa zlecenia

Umowy z kierownikiem budowy lub kierownikiem robót oraz inspektorem nadzoru inwestorskiego nie zostały ukształtowane jako odrębne umowy w Kodeksie cywilnym.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rodzaje umów w procesie inwestycyjnym umowa zlecenia

Umowa o sprawowanie funkcji kierownika budowy i pozostałych funkcji jest umową o świadczenie usług gdzie indziej nie uregulowaną i na podstawie art. 750 KC będą do niej miały odpowiednie zastosowanie przepisy kodeksu cywilnego regulujące umowę zlecenia (umowa starannego działania) tj. art. 734-751 KC.





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

- Akt Umowy
- List zatwierdzający
- Oferta w tym załącznik do oferty
- Wypełnione wykazy
- Warunki szczególne
- Warunki ogólne
- Wymagania Zamawiającego (np. SIWZ)





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Akt Umowy

- określenie stron Kontraktu,
- wskazanie dokumentów składających się na Kontrakt,
- podpisy stron. Ponadto często Akt Umowy:
- określa wysokość wynagrodzenia z tytułu realizacji przedmiotu Kontraktu,
- wskazuje Czas na ukończenie.



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

List Zatwierdzający

List Zatwierdzający oznacza list, w którym Zamawiający formalnie zatwierdza ofertę, włącznie z dołączonymi do niej protokołami uzgodnień zawierającymi uzgodnienia i podpisanymi przez obie strony. W praktyce listem zatwierdzającym jest informacja o wyborze oferty.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Oferta

Oferta oznacza dokument tak zatytułowany, przedłożony przez Wykonawcę, obejmujący podpisaną ofertę Wykonawcy na Roboty.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Oferta

Oferta zawiera:

- określenie danych Wykonawcy,
- zobowiązanie Wykonawcy do realizacji przedmiotu Kontraktu,
- określenie wysokości wynagrodzenia za realizację przedmiotu Kontraktu.



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Załącznik do oferty

Załącznik do oferty to wypełniony formularz tak zatytułowany, dołączony do Oferty i stanowiący jej część. Załącznik do oferty określa m.in.:

- dane Zamawiającego i Wykonawcy,
- dane Inżyniera,
- Czas na Wykonanie Robót,



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Załącznik do oferty

- Okres Zgłaszania Wad,
- Obowiązujące prawo,
- Czas przekazania Terenu Budowy,
- Kwota Zabezpieczenia Wykonania,
- Kary umowne,
- Kwoty Tymczasowe.



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Warunki szczególne

Warunki szczególne to zapisy modyfikujące treść Warunków ogólnych (tj. wzorca umownego FIDIC).



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Warunki ogólne

Warunki ogólne to wzorzec umowy FIDIC).

Należy podać:

- rodzaj wzorca umownego FIDIC (np. Warunki Kontraktowe dla Budowy dla robót inżynieryjno - budowlanych projektowanych przez zamawiającego), podajemy nazwę pełną



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Warunki ogólne

Warunki ogólne to wzorzec umowy FIDIC).
Należy podać:

- datę wydania i wydawnictwo wskazanych Warunków Kontraktowych.
- wersję językową wskazanych Warunków Ogólnych,



ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Wymagania Zamawiającego

Wymagania Zamawiającego oznaczają dokument tak zatytułowany, włączony do Kontraktu oraz wszelkie dodatki i zmiany tego dokumentu dokonane zgodnie z Kontraktem.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





ZAWATROŚĆ KONTRAKTU

Wymagania Zamawiającego

Dokument ten ustala cel, zakres, projekt jak również ewentualne inne kryteria techniczne dla Robót.

Wymagania Zamawiającego zawiera
Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia
(SIWZ), w opisie zamówienia





ZABEZPIECZENIE PRAWIDŁOWEGO WYKONANIA UMOWY

- Pojęcie i funkcje zabezpieczenia należytego wykonania umowy w rozumieniu przepisów PZP [art. 147 – 151 PZP],
- Pojęcie i funkcje Zabezpieczenie Wykonania w rozumieniu Warunków Kontraktowych [klauzula 1.1.1.6, 4.2]



ZABEZPIECZENIE PRAWIDŁOWEGO WYKONANIA UMOWY

- Forma zabezpieczenia należytego wykonania umowy
- Przepadek zabezpieczenia należytego wykonania umowy i Zabezpieczenia Wykonania



ZABEZPIECZENIE PRAWIDŁOWEGO WYKONANIA UMOWY

- Zasady zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a zasady zwrotu Zabezpieczenia Wykonania
- Kwoty zatrzymane [klauzula 1.1.4.11, 14.3 i 14.9]



ODPOWIEDZIALNOŚĆ WYKONAWCY

- Konsekwencje niedochowania zapisów umów w trakcie realizacji kontraktu o roboty budowlane
- Spory i problemy na linii: projektant – inwestor w trakcie realizacji kontraktu o roboty budowlane



Gwarancja a Rękojmia – Zasady Odpowiedzialności wg KC

1. PODSTAWA PRAWNA
2. CHARAKTER PRAWNY
3. ZAKRES ZASTOSOWANIA
4. KTO ODPOWIADA ZA WADEŃ -PODMIOT
ROZPATRUJĄCY REKLAMACJĘ
5. CO PODLEGA REKLAMACJI?



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Gwarancja a Rękojmia – Zasady Odpowiedzialności wg KC

6. OKRES TRWANIA ODPOWIEDZIALNOŚCI
7. TERMIN ZAWIADOMIENIA WYKONAWCY
O UJAWNIENIU WADY
8. UPRAWNIENIA INWESTORA
9. TERMIN PRZEDAWNIEŃ ROSZCZEŃ
INWESTORA
10. WZAJEMNA RELACJA





ODPOWIEDZIALNOŚĆ WYKONAWCY

- Okres budowy,
- Okres Zgłaszania Wad w świetle Warunków Kontraktowych
- Okres Gwarancji i rękojmi w świetle przepisów KC



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





ZARZĄDZANIE PROJEKTAMI W INWESTYCJACH BUDOWLANYCH

PODSTAWOWE POJĘCIA

- Doświadczenia i standardy światowe.
- Etapy realizacji inwestycji.
- Organizacja zespołu zarządzania inwestycjami budowlanymi.
- Harmonogramy realizacji przedsięwzięć



ZARZĄDZANIE PROJEKTAMI W INWESTYCJACH BUDOWLANYCH

PODSTAWOWE POJĘCIA

- Harmonogram dla zarządzania inwestycją i harmonogram realizacji inwestycji
- Harmonogram sporządzane w oparciu o narzędzia informatyczne przykładowe programy





Współpraca stron - rola Inżyniera w realizacji inwestycji.

Inspektor nadzoru inwestorskiego w rozumieniu przepisów Pr. Bud. a Inżynier w rozumieniu Warunków Kontraktowych - **obowiązki inspektora nadzoru inwestorskiego, na gruncie Art. 25 Pr. bud.**



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Współpraca stron - rola Inżyniera w realizacji inwestycji.

Inspektor nadzoru inwestorskiego w rozumieniu przepisów Pr. Bud. a Inżynier w rozumieniu Warunków Kontraktowych - **uprawnienia inspektora nadzoru inwestorskiego, na gruncie Art. 26. Pr. bud.**





Współpraca stron - rola Inżyniera w realizacji inwestycji.

Inspektor nadzoru inwestorskiego w rozumieniu przepisów Pr. Bud. a Inżynier w rozumieniu Warunków Kontraktowych - **uprawnienie Inżyniera na gruncie Warunków Kontraktowych FIDIC**



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Warunki udziału w postępowaniu – art. 22 Pzp

- o zamówienie mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu
- ✓ **o ile zostały one określone** przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu





Warunki udziału w postępowaniu

- UZP - brak określenia warunków = brak obowiązku składania oświadczenia wstępnego o spełnianiu warunków
- uwaga: zawsze wykonawca składa oświadczenie o braku podstaw wykluczenia



Warunki udziału w postępowaniu a oświadczenie wstępne wg UZP

- **kontrola Prezesa UZP z 2017 r., KD/7/17:**
 - ✓ gdy zamawiający nie formułuje wymagań w zakresie warunków udziału w postępowaniu, oświadczenie wykonawcy o ich spełnianiu nie stanowi dokumentu niezbędnego do przeprowadzenia postępowania, a tym samym nie ma podstaw do jego żądania



Warunki udziału w postępowaniu – jak zachować proporcjonalność

- **wyrok KIO z 15.5.2017 r., KIO 714/17:** zasada proporcjonalności = określone przez zamawiającego warunki muszą być uzasadnione m.in.:
 - ✓ zakresem lub wartością zamówienia
 - ✓ stopniem złożoności
 - ✓ warunkami realizacji
 - ✓ ilością zrealizowanych rozwiązań, zamówień w skali kraju



Zdolność zawodowa – doświadczenie (okres referencyjny)

- standardowy – RB wykonane w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminem składania ofert/wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie
- prawo wydłużenia przez zamawiającego tzw. okresu referencyjnego





Zdolność zawodowa – doświadczenie Nowe standardy budownictwa drogowego

- wiedza i doświadczenie w okresie ostatnich 7 lat
- doświadczenie w wykonaniu 1 zadania
- wartość zadania to 50% wartości szacunkowej, lecz nie więcej niż 200 mln zł netto
- doświadczenie w budowie obiektów mostowych wg zasady: na każde 5 obiektów przewidzianych do realizacji wymagane doświadczenie wykonania 1 obiektu



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Zdolność zawodowa - doświadczenie

➤ **wyrok KIO z 13.2.2017 r., KIO 165/17:**

- ✓ w całym okresie postępowania wykonawca może wykazywać się wykonaniem robót w okresie nie bardziej odległym niż 5 lat przed terminem składania ofert
- ✓ okres 5 lat między wykonaniem robót a terminem składania ofert nie zmienił się i nie zmieni się do końca postępowania





Zdolność zawodowa – doświadczenie Wyrok TSUE C-387 (Esaprojekt)

- sprawdzenie, czy połączone doświadczenie z 2 lub więcej umów (charakter, cel) pozwala zapewnić prawidłowe wykonanie przedmiotu zamówienia
- dopuszczalne wykazanie z powołaniem się na 2 lub więcej umów jako jedno zamówienie, chyba że zamawiający wykluczył taką możliwość





Zdolność zawodowa - osoby

- **dysponowanie bezpośrednio** - stosunek prawny istnieje bezpośrednio pomiędzy wykonawcą a osobą (osobami), na dysponowanie której (których) wykonawca się powołuje (np. umowa o pracę, umowa przedwstępna, samozatrudnienie osoby fizycznej prowadzącej jednoosobową działalność gospodarczą)





Zdolność zawodowa - osoby

- **dysponowanie pośrednie** - wykonawca powołuje się na osoby będące w zasobach kadrowych innego podmiotu, który udostępnia je wykonawcy (np. umowa o podwykonawstwo, porozumienie pomiędzy pracodawcami o delegowaniu pracowników w celu wykonywania pracy u wykonawcy)





Zdolność zawodowa – osoby - wymagania

- pełniona funkcja (np. samodzielne funkcje techniczne w budownictwie)
- okres pełnienia funkcji na zadaniu
- doświadczenie
- rodzaj uprawnień
- zakres obowiązków



Zdolność zawodowa – osoby - uprawnienia

- podstawę do wykonywania samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie stanowi wpis (decyzja) do centralnego rejestru oraz wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego, potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę, z określonym w nim terminem ważności





Zdolność zawodowa – osoby - uprawnienia

- **art. 12a Prawa budowlanego** - samodzielne funkcje techniczne w budownictwie mogą również wykonywać osoby, których odpowiednie kwalifikacje zawodowe zostały uznane na zasadach określonych w przepisach odrębnych





Uprawnienia budowlane osób – specjalności (art. 14 Prawa budowlanego)

- architektoniczna
- konstrukcyjno-budowlana
- inżynierska – m.in. mostowa, drogowa
- instalacyjna w zakresie sieci, instalacji i urządzeń:
telekomunikacyjnych, ciepłych, wentylacyjnych,
gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych,
elektrycznych i elektroenergetycznych





Zdolność techniczna

- **dysponowanie sprzętem budowlanym, pojazdami**
- **wyrok KIO z 19.12.2016 r., KIO 2261/16**
(poglądowo):
 - ✓ zwroty „potencjał własny” i „dysponowanie bezpośrednie” to synonimy mogące być używane zamiennie w przypadku takich podstaw dysponowania jak prawo własności lub umowa leasingu



Zdolność finansowa i ekonomiczna

- środki finansowe na rachunku bankowym lub w SKOK lub zdolność kredytowa
- posiadanie odpowiedniego ubezpieczenia OC:
 - ✓ jakie dokumenty na potwierdzenie – decyzja wykonawcy?



Zdolność finansowa i ekonomiczna

- **wyrok KIO z 29.4.2016 r., KIO 572/16:**
 - ✓ dokumentu np. polisy wymaganej dla potwierdzenia spełniania warunku udziału nie należy utożsamiać z polisą obejmującą ubezpieczenie kontraktu, gdyż ta druga wystawiana jest dopiero z chwilą udzielenia danego zamówienia i to dopiero wówczas, gdy zamawiający postawi taki wymóg





Zdolność finansowa i ekonomiczna a ubezpieczenie kontraktu

- **wyrok KIO z 29.9.2015 r., KIO 2010/15:**
 - ✓ ubezpieczenie kontraktu służy pokryciu wszelkich szkód, które mogą powstać w czasie lub w związku z wykonywaniem umowy = wysokość ubezpieczenia powinna odpowiadać racjonalnie oszacowanemu ryzyku potencjalnych szkód





Wymagania wobec konsorcjum – art. 23 ust. 5 Pzp

- możliwość określenia szczególnego, obiektywnie uzasadnionego sposobu spełniania przez konsorcjum warunków udziału w postępowaniu - o ile jest to uzasadnione charakterem zamówienia i **proporcjonalne**





Wymagania wobec konsorcjum - wyrok KIO z 18.9.2017 r., KIO 1854/17

- jeżeli zamawiający chce weryfikować, jakie konkretnie doświadczenie zdobyła firma realizująca prace w ramach konsorcjum, to musi to wskazać w SIWZ tzn. że będzie badał rzeczywisty udział
- zob. też wyrok TSUE C-387/14 – wykonawca może polegać na doświadczeniu grupy wykonawców, której był członkiem przy innym zamówieniu, jeżeli faktycznie i konkretnie uczestniczył w jego realizacji





Opis przedmiotu zamówienia

- za pomocą dokumentacji projektowej oraz specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót budowlanych (STWiORB) - **gdy wykonanie robót budowlanych**

- za pomocą programu funkcjonalno-użytkowego (PFU) – gdy przedmiotem zamówienia jest **zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych** (tzw. system „zaprojektuj i wybuduj”)



Rzeczpospolita
Polska



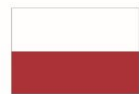
Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Opis przedmiotu zamówienia

➤ rozporządzenie Ministra Infrastruktury z 2.9.2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (Dz.U. z 2013 r. poz. 1129)



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Opis przedmiotu zamówienia – wymagania wobec dokumentacji projektowej

➤ służy do opisu robót budowlanych, dla których jest wymagane uzyskanie pozwolenia na budowę, składa się w szczególności z:

- ✓ projektu budowlanego
- ✓ projektów wykonawczych
- ✓ przedmiaru robót
- ✓ informacji dotyczącej bezpieczeństwa i ochrony zdrowia





Opis przedmiotu zamówienia – wymagania wobec dokumentacji projektowej dla RB bez pozwolenia

- składa się w szczególności z:
 - ✓ planów, rysunków lub innych dokumentów umożliwiających jednoznaczne określenie rodzaju i zakresu RB podstawowych
 - ✓ przedmiaru robót
 - ✓ projektów, pozwoleń, uzgodnień i opinii wymaganych odrębnymi przepisami





Opis przedmiotu zamówienia – wymagania wobec STWiORB

➤ opracowania zawierające w szczególności zbiory wymagań, które są niezbędne do określenia standardu i jakości wykonania robót, w zakresie sposobu wykonania robót budowlanych, właściwości wyrobów budowlanych oraz oceny prawidłowości wykonania poszczególnych robót





Opis przedmiotu zamówienia – wymagania wobec PFU

- strona tytułowa
- część opisowa (opis ogólny przedmiotu zamówienia, opis wymagań zamawiającego np. dotyczący przygotowania terenu budowy, konstrukcji, wykończenia)
- część informacyjna



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





PROGRAM FUNKCJONALNO- UŻYTKOWY

Program funkcjonalno-użytkowy obejmuje opis zadania budowlanego, w którym podaje się przeznaczenie ukończonych robót budowlanych oraz stawiane im wymagania techniczne, ekonomiczne, architektoniczne, materiałowe i funkcjonalne.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





PROGRAM FUNKCJONALNO- UŻYTKOWY

Rozporządzenie Ministra Infrastruktury z 2-go września 2004 r. w sprawie szczegółowego zakresu i formy dokumentacji projektowej, specyfikacji technicznych wykonania i odbioru robót budowlanych oraz programu funkcjonalno-użytkowego (t.j.Dz.U.2013.1129)



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





WYCENA WARTOŚCI ROBÓT PODSTAWOWE POJĘCIA

- Przedmiar robót.
- Zasady wyceny w dokumentacji przetargowej.
- Określenie kwoty kontraktowej przez Wykonawcę robót.
- Kosztorys inwestorski.
- Kwoty tymczasowe (warunkowe).



Podział zamówienia na części - art. 36aa ust. 1 a art. 96 ust. 1 pkt 11 Pzp

- zamawiający **może podzielić** zamówienie na części, określając:
 - ✓ zakres i
 - ✓ przedmiot tych części

- protokół postępowania zawiera co najmniej powody niedokonania podziału na części !!



Podział zamówienia na części

- **motyw 78 dyrektywy 2014/24/UE!** – „instytucja zamawiająca powinna mieć obowiązek rozważenia celowości podziału zamówień na części, jednocześnie zachowując swobodę autonomicznego podejmowania decyzji na każdej podstawie, jaką uzna za stosowną”





Podział zamówienia na części - uzasadnienie w protokole (motywy do dyrektywy 2014/24/UE)

- podział groziłby ograniczeniem konkurencji
- podział groziłby nadmiernymi trudnościami technicznymi lub kosztami wykonania zamówienia
- potrzeba skoordynowania działań wykonawców realizujących dane części zamówienia mogłaby poważnie zagrozić właściwemu wykonaniu zamówienia





Podział zamówienia na części

- obawy zamawiającego związane z ewentualnymi niewielkimi trudnościami czy kosztami bądź nieznacznymi problemami z koordynowaniem działań wykonawców/wygoda zamawiającego - nie powinny stanowić dostatecznej podstawy do zaniechania podziału zamówienia na części



Wyjaśnianie SIWZ – art. 38 Pzp

- wykonawcy mogą zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert
- wniosek o wyjaśnienie SIWZ po upływie terminu lub dotyczy udzielonych wyjaśnień = decyzja zamawiającego, czy udzieli wyjaśnień, czy też pozostawi wniosek bez rozpoznania





Wyjaśnianie SIWZ – art. 38 ust. 1 Pzp

- obowiązek udzielenia wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na:
 - ✓ **6 dni przed upływem terminu składania ofert**
 - ✓ **4 dni przed upływem terminu składania ofert**
 - PO, NZO gdy pilna potrzeba
 - ✓ **2 dni przed upływem terminu składania ofert**
 - wartość zamówienia jest mniejsza od progów unijnych



Wyjaśnianie SIWZ

- przedłużenie terminu składania ofert nie wpływa na bieg terminu składania wniosku o wyjaśnienie SIWZ (art. 38 ust. 1b Pzp)
- do obliczania terminów na zapytania do SIWZ lub udzielenie wyjaśnień = art. 14 ust. 2 Pzp





Wyjaśnianie SIWZ

- obowiązek przekazania treści zapytań wraz z wyjaśnieniami wszystkim wykonawcom, którym przekazano SIWZ, nie ujawniając źródła zapytania + zamieszczenie na stronie internetowej treści zapytań i udzielonych na nie wyjaśnień, gdy SIWZ na www





Wyjaśnianie SIWZ

- **wyrok KIO z 13.5.2011 r., KIO 928/11:**
 - ✓ nie w każdym przypadku ujawnienie czy też szerzej znajomość źródeł zapytania do SIWZ musi skutkować naruszeniem zasady uczciwej konkurencji





Wyjaśnianie SIWZ a zmiana treści

- w uzasadnionych przypadkach, w każdym czasie przed upływem terminu składania ofert
- udostępnienia zmiany treści SIWZ na stronie internetowej, chyba że SIWZ nie podlega udostępnieniu na stronie internetowej





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych – art. 36a ust. 2 Pzp

- możliwość zastrzeżenia obowiązku osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia na roboty budowlane
- praktyka optymalna w powiązaniu z warunkami udziału:
 - ✓ ustalenie zasobów wykonawców
 - ✓ ustalenie, jakie roboty budowlane wykonują zazwyczaj samodzielnie





Osobiste wykonanie – nowe standardy budownictwa drogowego

- osobiste wykonanie kluczowej części zamówienia przez wykonawcę:
 - ✓ roboty nawierzchniowe
 - ✓ roboty nawierzchniowe i roboty ziemne





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych – art. 36b ust. 1 Pzp

- żądanie wskazania przez wykonawcę części zamówienia, których **wykonanie zamierza powierzyć** podwykonawcom i podania przez wykonawcę firm podwykonawców





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych – art. 36b ust. 1 Pzp

- **kontrola Prezesa UZP z 2017 r., KU/14/17/DKZP:**
 - ✓ nie wprowadza granicy czasowej kiedy podanie tych firm, nazw podwykonawców ma nastąpić
 - ✓ zamawiający określając wymóg wskazania przez wykonawcę już na etapie składania ofert części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom i podania ich nazw (firm), naruszył art. 36b ust. 1 Pzp



Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych wg KIO

- **wyrok KIO z 13.2.2017 r., KIO 192/17:**
 - ✓ nie można wobec wykonawcy, który nie podał wyczerpującej listy firm podwykonawców wyciągać negatywnych konsekwencji w postaci odrzucenia jego oferty, w tym na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych wg KIO

- **wyrok KIO z 22.2.2017 r., KIO 234/17:**
 - ✓ zamawiający nie zastrzegł żadnych kluczowych robót do osobistego wykonania przez wykonawcę + brak żądania odrębnych JEDZ w przypadku korzystania przez wykonawcę z podwykonawców
 - ✓ oświadczenie o podwykonawcach nie stanowi treści oferty w rozumieniu art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych wg KIO

- **wyrok KIO z 20.2.2017 r., KIO 236/17:**
 - ✓ brak oznaczenia zakresu robót do powierzenia podwykonawcom to podstawa odrzucenia oferty jako niezgodnej z SIWZ = wyłączenie obowiązku zamawiającego do żądania uzupełnienia oświadczenia w zakresie wskazania nazw podwykonawców oraz braku podstaw do ich wykluczenia



Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych wg KIO

- **wyrok KIO z 4.4.2017 r., KIO 534/17, KIO 540/17:**
 - ✓ wykonawcy byli uprawnieni do wypełnienia miejsca na wpisanie nazw podwykonawców przez podanie, że nazwy podwykonawców nie są znane na etapie składania ofert





Podwykonawstwo w zamówieniach publicznych wg KIO

- **wyrok KIO z 4.8.2017 r., KIO 1528/17:**
 - ✓ o ile zamawiający nie zmodyfikuje w szczególności sposób przepisów Pzp, to zakres prac podwykonawcy nie jest objęty treścią oferty, nie przekłada się więc na treść przyszłego zobowiązania
 - ✓ podanie zakresu prac, które będą wykonane przez podwykonawcę ma charakter wyłącznie informacyjny



ODPOWIEDZIALNOŚĆ WOBEC PODWYKONAWCÓW

- Odpowiedzialność wobec podwykonawców – rys historyczny,
- Gwarancja zapłaty za roboty budowlane - wg KC praktyczne aspekty i orzecznictwo





Poleganie na zasobach podmiotów trzecich – art. 22a Pzp

- w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia publicznego lub jego części
- w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału
- w zakresie wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia - tylko gdy podmioty te zrealizują RB lub U, do realizacji których takie zdolności są niezbędne



Poleganie na zasobach podmiotów trzecich – termin złożenia „dowodów”

- **UzP** – wraz z ofertą lub wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu
- **kontrola Prezesa UzP z 2017 r., KU/14/17/DKZP:**
 - ✓ wymaganie złożenia zobowiązania podmiotu trzeciego na etapie wezwania z art. 26 ust. 1 Pzp, a nie wraz z ofertą = naruszenie art. 22a ust. 1 Pzp





Poleganie na zasobach podmiotów trzecich – zakres badania

- **art. 22a ust. 3 Pzp** - zakres oceny zamawiającego gdy wykonawca powołuje się zasoby podmiotu trzeciego:
 - ✓ warunki udziału w postępowaniu
 - ✓ weryfikacja podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 24 ust. 1 pkt 13-22 i ust. 5 Pzp – jak to interpretować i stosować w praktyce?



Poleganie na zasobach podmiotów trzecich – zakres badania

- kontrola Prezesa UZP - UZP/DKUE/KU/88/16:
 - ✓ ocena podmiotu trzeciego czy zachodzą wobec niego przesłanki wykluczenia z art. 24 Pzp, **powinna przebiegać w oparciu o takie same zasady, jakie dotyczą wykonawcy**, który tym potencjałem się posługuje
- **motyw 84 dyrektywy 2014/24/UE** – „na takich samych warunkach”





Poleganie na zasobach podmiotów trzecich – art. 22a ust. 6 Pzp

- **wyrok TSUE z 4.5.2017 r. C-387/14 ws. Esaprojekt** wykonawca, który w momencie składania oferty opiera się jedynie na własnych zdolnościach, nie jest uprawniony do powoływania się na zdolności podmiotów trzecich w ramach wyjaśniania i uzupełniania dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu







eJEDZ – bezpłatny serwis Komisji Europejskiej


➤ <https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espdp>

Kim jesteś?

- Jestem instytucją zamawiającą 
- Jestem wykonawcą 

Co chcesz zrobić?

- stworzyć nowy ESPD 
- ponownie wykorzystać istniejący ESPD 
- Przejrzyj ESPD 

Proszę podać otrzymany numer ogłoszenia 

⏪ Wstecz

✖ Anuluj

⏩ Dalej





JEDZ a dokumenty w trybach dwustopniowych

- JEDZ wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu
- w JEDZ – informacje w zakresie kryteriów selekcji
- dokumenty wg reguł z art. 26 ust. 1 i 2 Pzp + wyjątki



JEDZ a dokumenty w trybach dwustopniowych wg UZP

- skorzystanie z art. 26 ust. 2f Pzp - już na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału, gdy liczba wykonawców składających wnioski jest większa niż liczba wykonawców, którzy zgodnie z treścią ogłoszenia o zamówieniu zostaną zaproszeni do składania ofert





JEDZ – jak wypełniać na roboty (warsztat)

- informacje o postępowaniu
- informacje o wykonawcy i jego przedstawicielach
- jak wypełnić gdy wykonawca jest konsorcjum
- warunki wymagane od wykonawcy
- podmioty trzecie
- podwykonawcy



JEDZ – jak wypełniać na roboty (podwykonawcy)

➤ **wyrok KIO z 28.8.2017 r., KIO 1611/17:**

✓ wykonawca, który w JEDZ deklaruje samodzielne wykonanie zamówienia, nie może uzupełniając JEDZ wskazać, że jednak wykonanie części zamówienia zostanie powierzone podwykonawcom

✓ wykonawca nie wykazał spełnienia warunku udziału w zakresie zaprojektowania i wybudowania wymaganego budynku





JEDZ – jak wypełniać na roboty (warunki wymagane od wykonawców)

- gdy zamawiający w sposób bardzo precyzyjny określił wymagania odnoszące się do warunków udziału w postępowaniu, opisując jakie doświadczenie ma posiadać wykonawca, jakie doświadczenie oraz jakie kwalifikacje mają posiadać osoby zaangażowane przez wykonawcę do realizacji zamówienia = takie informacje powinny zostać podane w JEDZ





JEDZ gdy części zamówienia

- **wyrok KIO z 1.2.2017 r., KIO 145/17:**
 - ✓ nie należy automatycznie dyskwalifikować wykonawcy z powodu złożenia jednego JEDZ zamiast osobnych JEDZ dla danych części zamówienia
 - ✓ w tej konkretnej sprawie wykonawca zawarł w jednym JEDZ wszystkie informacje umożliwiające zamawiającemu dokonanie wstępnej oceny



JEDZ – jak uzupełniać - wyrok KIO z 8.6.2017 r., KIO 888/17

- wielość oświadczeń zawartych w JEDZ powoduje, że tylko jedno lub kilka z nich może być błędnych, niepełnych = JEDZ może podlegać uzupełnieniu w zakresie tych zindywidualizowanych oświadczeń
- w odpowiedzi na wezwanie zamawiającego do uzupełnienia określonych oświadczeń, wykonawca jest zobowiązany uzupełnić JEDZ w tym właśnie zakresie





JEDZ – jak uzupełniać - wyrok KIO z 8.6.2017 r., KIO 888/17 cd.

- JEDZ w całości niewłaściwie złożony np. nie został podpisany = niezbędne jest uzupełnienie całego dokumentu, podpisanego we właściwym miejscu i prawidłowy sposób
- niewłaściwe byłoby uzupełnienie tylko ostatniej strony dokumentu zawierającej podpis



JEDZ – termin uzupełnienia wg KIO

- **wyrok KIO z 3.4.2017 r., KIO 483/17:**
 - ✓ wyznaczenie 2-dniowego okresu na uzupełnienie JEDZ uznano za wystarczające
 - ✓ od wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia, jako podmiotu profesjonalnie prowadzącego działalność gospodarczą, można i należy wymagać określonego poziomu staranności



JEDZ – wezwanie do uzupełnienia wg KIO (indywidualne podejście do stanu faktycznego)

- **wyrok KIO z 17.8.2017 r., KIO 1597/17:**
 - ✓ brak JEDZ z ofertą = art. 26 ust. 3 Pzp
 - ✓ w przypadku samodzielnego uzupełnienia prawidłowego dokumentu powinien być on wzięty pod uwagę przez zamawiającego, zaś w sytuacji samodzielnego przedstawienia dokumentu z błędami zamawiający powinien wezwać do jego uzupełnienia wskazując na wady dokumentu



JEDZ – data uzupełnianego oświadczenia wg KIO

- **wyrok KIO z 24.1.2017 r., KIO 2444/16:**
 - ✓ opatrzenie uzupełnionego JEDZ datą po terminie składania ofert nie oznacza jeszcze, że oświadczenie o ubezpieczeniu OC jest nieaktualne = należy przyjąć, że jest to data sporządzenia uzupełnionego dokumentu i skonfrontować to z dokumentem na potwierdzenie sytuacji ekonomicznej i finansowej



Oświadczenie wstępne do progów unijnych (zamiast JEDZ) - różnice

- wykonawca samodzielnie bierze udział w postępowaniu i nie polega na zasobach innych podmiotów - składa oświadczenie własne
- wykonawca powołuje się na zasoby innych podmiotów - w oświadczeniu własnym zamieszcza informacje o tych podmiotach
- konsorcjum - oświadczenie własne składa każdy z konsorcjantów





Składanie dokumentów – art. 26 ust. 1 i 2 Pzp

- dokumenty potwierdzające warunki udziału/brak podstaw do wykluczenia/dokumenty przedmiotowe:
 - ✓ dopiero przed udzieleniem zamówienia publicznego
 - ✓ wyłącznie od wykonawcy, **którego oferta została najwyżej oceniona !!!**



Składanie dokumentów – art. 26 ust. 1 i 2 Pzp

- do progów unijnych – możliwość żądania + minimalny ustawowy termin na złożenie **5 dni**
- od progów unijnych – obowiązek + minimalny ustawowy termin na złożenie **10 dni**
- **uwaga: aktualne na dzień złożenia**



Składanie dokumentów – aktualność

- **dokument ważny, ale nieaktualny**
- **dokument nieważny, ale aktualny**
- **dokument ważny i aktualny !!! – TAK !!!**



Składanie dokumentów – aktualność wg KIO

- **wyrok KIO z 19.12.2016 r. , KIO 2249/16:**
 - ✓ w treści rozporządzenia w sprawie dokumentów wskazano określone okresy ważności dokumentów, odpowiednio 3 i 6 miesięcy = termin ich ważności zakreślono wstecz, uwzględniając przy tym termin składania ofert

- **wyrok KIO z 23.3.2017 r. , KIO 416/17 (KRK)**



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Składanie dokumentów – aktualność wg KIO

- **wyrok KIO z 20.4.2017 r., KIO 707/17:**
 - ✓ stan spełniania warunków musi się utrzymywać aż do zawarcia umowy
 - ✓ dokumenty uzupełniane mogą być złożone z datą bieżącą
 - ✓ wezwany wykonawca ma potwierdzić stosowne fakty, których dotyczy oświadczenie wstępne, wymaganymi dokumentami o treści korespondującej z terminem składania ofert (sprawa polisy OC)



Składanie dokumentów – aktualność opinii z banku wg KIO

➤ **wyrok KIO z 9.3.2017 r., KIO 352/17:**

✓ dokumenty mogą być wystawione po dacie składania ofert - stan spełniania warunków i niepodlegania wykluczeniu musi być utrzymany także na moment ich złożenia

✓ niezasadny jest argument, że złożenie informacji z banku z datą po terminu składania ofert może wskazywać, że na dzień składania ofert warunek nie został spełniony



Składanie dokumentów – aktualność referencji wg KIO

➤ wyrok KIO z 23.6.2017 r., KIO 1136/17:

✓ niezasadne jest stanowisko odwołującego, który podnosi, że referencja nie spełnia wymagań, bowiem jest wystawiona po terminie składania ofert



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Składanie dokumentów – art. 26 ust. 2f Pzp - wyrok KIO z 4.9.2017 r., KIO 1723/17

- zamawiający może wzywać wykonawców do złożenia określonych oświadczeń i dokumentów, jeżeli uzna to za niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania
- ww. złożenie to w istocie czynność analogiczna do składania dokumentów z ofertą = gdy dokumenty do złożenia których zamawiający wzywał, nie zostały złożone - procedura „naprawcza” z art. 26 ust. 3 Pzp



Uzupełnianie oświadczeń lub dokumentów – art. 26 ust. 3 Pzp

- oświadczenie własne wykonawcy, w tym JEDZ
- dokumenty podmiotowe lub przedmiotowe
- inne dokumenty niezbędne do przeprowadzenia postępowania (jakie?)
- wezwanie do złożenia, uzupełnienia, poprawienia lub udzielenia wyjaśnień **w terminie wskazanym przez zamawiającego**





Uzupełnianie samodzielne dokumentów a wezwanie zamawiającego

- **wyrok KIO z 10.2.2017 r., KIO 172/17:**
 - ✓ zamawiający nie zostaje zwolniony z obowiązku wezwania wykonawcy nawet gdy on w okresie między składaniem ofert a wyborem oferty samodzielnie przesyła zamawiającemu dokumenty lub oświadczenia = dotyczy to też oświadczenia wstępnego z art. 25a ust. 1 Pzp



Uzupełnianie samodzielne dokumentów a wezwanie zamawiającego

- **wyrok KIO z 10.2.2017 r., KIO 172/17 cd.:**
 - ✓ nadużyciem jest kilkukrotne wezwanie do złożenia danego oświadczenia lub dokumentu odnośnie tego samego zakresu
 - ✓ data sporządzenia oświadczenia jest wtórna w stosunku do zawartego w nim oświadczenia wstępnego, które zawsze składane jest aktualne na dzień składania ofert





Uzupełnienie dokumentów w zakresie JEDZ wg KIO

- **wyrok KIO z 4.9.2017 r., KIO 1723/17:**
 - ✓ brak możliwości zastąpienia (z przypomnieniem, że zawsze na wezwanie zamawiającego i w wyniku jego oceny, a nie z własnej inicjatywy wykonawcy) własnego potencjału innym podmiotem, gdy nie wskazał innego podmiotu w ofercie = taki kolejny wyjątek w Pzp nie jest przewidziany





Uzupełnienie wg KIO

- **wyrok KIO z 28.8.2017 r., KIO 1611/17:**
 - ✓ wskazanie podstawy prawnej w skierowanym wezwaniu nie przesądza o jego prawidłowości, lecz jego treść
 - ✓ choć wykonawca winien wiedzieć, w ramach jakiego przepisu kierowane jest do niego wezwanie, to brak jego podania to co najwyżej uchybienie formalne nie mające wpływu na ważność wezwania





Środki ochrony prawnej do progów unijnych – art. 180 ust. 2 Pzp

- wykluczenie wykonawcy odwołującego się
- odrzucenie oferty odwołującego się
- opis przedmiotu zamówienia
- określenie warunków udziału w postępowaniu
- wybór najkorzystniejszej oferty





Środki ochrony prawnej od progów unijnych

➤ wyrok KIO z 25.8.2017 r., KIO 1657/17 (zaprojektuj i wybuduj):

✓ zamawiający dopuścił potwierdzenie spełniania warunku przez wykazanie doświadczenia zdobytego jako projektant samodzielnie lub jako projektant w zespole projektowym, który wykonał dokumentację projektową o określonych parametrach = spory o „projektanta sprawdzającego”



Uzupełnienie w zakresie JEDZ wg KIO

- **wyrok KIO z 5.1.2017 r., KIO 2429/16:**
 - ✓ wykonawca, który już raz uzupełniał JEDZ nie może ponownie przedłożyć informacji dotyczących wykazania spełniania warunków udziału = takie działanie stanowi dwukrotne uzupełnienie = sprzeczność z zasadą równego traktowania wykonawców



ZMIANY ZAKRESU ROBÓT

- Zmiany w zakresie realizowanych robót (roboty dodatkowe, uzupełniające i zamienne)
- wstrzymanie robót,
- obowiązek sporządzania protokołów konieczności,
- zmiany projektowe,
- aneksowanie umów





ZMIANY ZAKRESU ROBÓT ROZLICZENIA

- Roboty konieczne do wykonania nieobjęte umową
- Roszczenia Wykonawcy z tytułu robót zamiennych i dodatkowych



ZMIANY ZAKRESU ROBÓT ROZLICZENIA

- Rozliczanie robót
- Świadczenia płatności wg FIDIC.
- Próby końcowe.
- Roboty przekazane do eksploatacji



DOKUMENTACJA ROBÓT

- Dokumentacja robót (harmonogram robót, raporty wykonawcy, protokoły odbioru częściowego końcowego /w tym dla robót zanikających/).
- Dokumentacja powykonawcza (obmiar i projekt powykonawczy, eksploatacja/dokumenty użytkowania, instrukcje obsługi/).



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TERMIN REALIZACJI ROBÓT

- Opóźnienie a zwłoka
- Postępowanie w sytuacji przekroczenia terminu realizacji robót budowlanych.
- Konsekwencje dla Wykonawcy



TERMIN REALIZACJI ROBÓT

Oddanie obiektu do użytkowania (zgłoszenie obiektu, pozwolenie na użytkowanie, pozwolenie zintegrowane, użytkowanie obiektu przed zakończeniem robót, zmiana sposobu użytkowania obiektu, zgłoszenie, sprzeciw, opłata legalizacyjna).



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Trwałość projektu zostaje zachowana jeżeli w okresie 5 lat od zakończenia realizacji projektu, projekt nie zostanie poddany znaczącym modyfikacjom.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Obowiązek utrzymania trwałości projektów określa art. 71 ROZPORZĄDZENIA PARLAMENTU EUROPEJSKIEGO I RADY (UE) NR 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. Uchylono rozporządzenie Rady (WE) nr 1083/2006 z dnia 11 lipca 2006 r. , dotyczące perspektywy finansowej 2007-2013.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI ZNACZĄCA MODYFIKACJA PROJEKTU

- Modyfikacja mająca wpływ na charakter lub warunki realizacji projektu lub powodująca uzyskanie nieuzasadnionej korzyści przez przedsiębiorstwo lub podmiot publiczny
- Modyfikacja wynikająca ze zmiany charakteru własności elementu infrastruktury/środków trwałych albo z zaprzestania działalności



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Infrastruktura to:

- wartości materialne, takie jak obiekty budowlane, sprzęt, urządzenia, wyposażenie, narzędzia itp.
- wartości niematerialne i prawne,
- wymiana i modernizacja sprzętu o ile służy to celom projektu.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- każda podmiotowa zmiana własności wytworzonego majątku/ zmiana własności elementu projektu,
- prawne przeniesienie własności na inny podmiot, na mocy umowy sprzedaży, zamiany, darowizny, przekazania lub innej umowy służącej przeniesieniu własności rzeczy,



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- zaprzestanie działalności, które oznacza trwałe przerwanie działań bezpośrednio związanych z realizowanym projektem, przy czym niekoniecznie oznacza to zaprzestanie całej działalności instytucji publicznej (lub firmy w przypadku projektów realizowanych w partnerstwie z przedsiębiorcami).





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

Zmiana charakteru realizacji projektu, która dotyczy przede wszystkim:

- stopnia osiągnięcia zakładanych wskaźników realizacji projektu,
- realizacji celów projektu,
- okoliczności towarzyszące pogorszeniu wskaźników.



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

Zmiana warunków realizacji projektu czyli te wszystkie elementy, niewynikające bezpośrednio z wkładu finansowego, mające negatywny wpływ na osiągnięcie/ utrzymanie celów projektu, w szczególności są to **okoliczności, w których dany projekt** jest realizowany, a także to, jakimi umiejętnościami i cechami dysponuje prowadzący go podmiot.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

Uzyskanie nienależnych (nieuzasadnionych) korzyści:

- uzyskanie przychodu (np. zwolnienie z długu lub uniknięcie straty) w wyniku „zaprzestania działalności”,
- uzyskanie przychodu w wyniku „zmiany charakteru własności elementu infrastruktury”,



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- zbycie produktów zakupionych bądź wytworzonych w projekcie (np. elementy infrastruktury, licencje, wyniki analiz itp.) na warunkach preferencyjnych lub tylko wybranym odbiorcom



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- uzyskanie przez tych odbiorców pozycji ekonomicznie lepszej niż możliwa do uzyskania przez inne podmioty w tych samych warunkach,



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- przejęcie projektu przez podmiot inny niż beneficjent, w tym przez kontrahenta niespełniającego podmiotowych kryteriów udzielenia pomocy z funduszy, w szczególności w kontekście przepisów dotyczących udzielania pomocy publicznej,



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA NIEDOPUSZCZALNE

- zaprzestanie działalności lub zmiana charakteru własności elementu infrastruktury, która prowadzi do skutków sprzecznych z celami pomocy.



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA DOPUSZCZALNE

- Zmiana podmiotu zarządzającego projektem
- Zmiana sposobu świadczenia usług
- Zmiana wysokości wskaźników produktu i rezultatu,
- Wynajem, dzierżawa, licencja, czasowe oddanie w użytkowanie elementów infrastruktury.





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA DOPUSZCZALNE

pod warunkiem, że:

- Zostaną zachowane cele projektu,
- Nie ulegną obniżeniu wskaźniki projektu,
- Nie wystąpi zmiana charakteru własności elementu infrastruktury,
- Zarówno beneficjent jak i jakikolwiek inny podmiot nie osiągnie z tego tytułu nieuzasadnionych korzyści,



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA DOPUSZCZALNE

pod warunkiem, że:

- Podmiot przejmujący projekt będzie dysponował taką samą wiedzą, umiejętnościami i kwalifikacjami jak beneficjent,
- Podmiot ten zostanie wybrany przez beneficjenta na zasadach rynkowych (mają tu zastosowanie przepisy ustawy Pzp)



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI DZIAŁANIA DOPUSZCZALNE

pod warunkiem, że:

- Nie wystąpi sprzeczność z celami i warunkami udzielania pomocy z funduszy.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne przekształcenia prawno-własnościowe

- przeznaczenie majątku, powstałego z udziałem środków unijnych będzie zgodne z celami, do których był wykorzystywany
- w przypadku majątku publicznego pozostanie on własnością jednostki sektora publicznego





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne przekształcenia prawno-własnościowe

- nastąpi weryfikacja faktu uzyskania nieuzasadnionych korzyści przez nowy podmiot zarządzający produktami projektu
- likwidacja nie nastąpi w wyniku oszukańczego bankructwa





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne przekształcenia prawno-własnościowe

- przekształcenie nie spowoduje zmian właścicielskich, tzn. zbycia podmiotu powodującego nieuzasadnioną korzyść
- podmiot powstały z przekształcenia / przyjmujący aport spełnia warunki przyznania pomocy



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne przekształcenia prawno-własnościowe

- podmiot powstały z przekształcenia / przyjmujący aport zobowiąże się do utrzymania celów projektu





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne zmiany sposobu zarządzania majątkiem

- nie nastąpi zbycie (trwałe przeniesienie własności) na rzecz podmiotu prywatnego lub publicznego
- sprzedaż majątku projektu odbędzie się na warunkach rynkowych (co do zasady) w drodze postępowania PZP
- operacja nie pociągnie za sobą nieuzasadnionych korzyści



TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne zmiany sposobu zarządzania majątkiem

- majątek będzie wykorzystywany zgodnie z celami projektu
- w razie śmierci, rozwiązania, przekształcenia albo połączenia z innym podmiotem, **następcy prawnemu** pomoc zostanie przyznana z uwzględnieniem:



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Dopuszczalne zmiany sposobu zarządzania majątkiem

- przejęcia praw nabytych w ramach projektu i innych praw niezbędnych do jego realizacji;
- spełnienia warunków przyznania pomocy;
- przejęcia zobowiązań związanych z przyznaną pomocą.





TRWAŁOŚĆ INWESTYCJI

Monitorowanie utrzymania trwałości

Monitorowanie polega na:

- weryfikacji sprawozdań/raportów złożonych po pierwszym roku utrzymania trwałości lub w połowie okresu trwałości – Ankieta trwałości projektu,
- kontroli trwałości na miejscu realizacji projektu w kolejnych latach realizowania obowiązku utrzymania trwałości.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Źródła

1. Orzecznictwo KIO i kontrole Prezesa UZP(www.uzp.gov.pl)
2. Ustawa – Prawo zamówień publicznych i akty wykonawcze do niej
3. Rozporządzenie Komisji dotyczące JEDZ
4. Stosowanie warunków kontraktowych FIDIC w umowach przedsięwzięć budowlanych Roman Trzciński - artykuł



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Źródła

5. „Warunki Kontraktowe dla Budowy dla robót inżynieryjno - budowlanych projektowanych przez zamawiającego”
6. KODEKS CYWILNY, Prawo budowlane,
7. Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady(UE) nr 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r.