



STOPCZYK & MIKULSKI

**CZY
PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
SPRZYJA
RZETELNYM PRZEDSIĘBIORCOM ?**

ROBERT MIKULSKI

**KANCELARIA RADCÓW PRAWNYCH
STOPCZYK & MIKULSKI**

www.dlabudownictwa.pl
3. Konferencja PMB, Kraków 25-27.05.2011



ŹRÓDŁA PRAWA

- ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z roku 2010, Nr 113, poz. 759, ze zm.);
- ustawa z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331, ze zm.);
- dyrektywa 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31.03.2004 w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi (Dz. Urz. UE L 134 z 30.04.2004);
- akty wykonawcze wydane do wskazanych powyżej ustaw.



STOPCZYK & MIKULSKI

PODSTAWOWE ZAŁOŻENIA SYSTEMU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

- zdecentralizowany system udzielania zamówień publicznych;
- ograniczenie swobody zamawiającego w ramach prowadzonego postępowania;
- legalność i racjonalność wydatkowania środków publicznych;
- zapobieganie korupcji i podobnych procesów patologicznych;
- zapewnienie dostępu do zamówienia wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania;
- ochrona konkurencji i uzasadnionych interesów wykonawców.

www.dlabudownictwa.pl
3. Konferencja PMB, Kraków 25-27.05.2011



ZASADA UCZCIWEJ KONKURENCJI

Art. 7 ust. 1 PZP – zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

- poszanowanie zasady uczciwej konkurencji jest istotne z dwóch przyczyn:
 - a. pozwala zamawiającemu osiągnąć cel stawiany przez PZP, jakim jest wybór najkorzystniejszej oferty, tj. uzyskanie dobrego produktu za najniższą cenę;
 - b. przeciwdziała ograniczeniom swobody dostępu do rynku i ogranicza powstawanie oraz wykorzystywanie pozycji dominującej lub monopolistycznej.
- jak wynika z analiz orzecznictwa oraz informacji sporządzanych przez NIK i RIO, naruszenia art. 7 ust. 1 PZP jest najczęstszą przyczyną sporów pomiędzy wykonawcami a zamawiającym.



STOPCZYK & MIKULSKI

PRZYKŁADY ZABURZEŃ ZASADY UCZCIWEJ KONKURENCJI

- zmowa przetargowa;
- warunki uczestnictwa w postępowaniu;
- sporządzanie opisu przedmiotu zamówienia;
 - bariery dostępu dla MSP;
- wybór najkorzystniejszej oferty.

www.dlabudownictwa.pl
3. Konferencja PMB, Kraków 25-27.05.2011



STOPCZYK & MIKULSKI

ZMOWA PRZETARGOWA

- w przypadku zamówień publicznych polega ona przede wszystkim na uzgadnianiu przez przedsiębiorców przystępujących do postępowania warunków składanych ofert.
- celem umowy przetargowej jest udzielenie zamówienia konkretnemu przedsiębiorcy.
- często dochodzi równocześnie do przedmiotowego podziału rynku.
- instrumentem wykorzystywanym przy umowach przetargowych jest art. 26 ust. 3 PZP, dotyczący uzupełniania przez wykonawców dokumentów już po otwarciu ofert.
- przedsiębiorcy biorący udział w umowie przetargowej mogą celowo złożyć oferty wymagające uzupełnienia, aby następnie przeanalizować oferty pozostałych oferentów.
- następnie brakujące dokumenty składa ten z nich, którego oferta jest niższa, niż propozycja najtańszego z przedsiębiorców nie biorących udziału w umowie.

www.dabudownictwa.pl
3. Konferencja JMB, Kraków 27-28.05.2011



WARUNKI UCZESTNICTWA W POSTĘPOWANIU

- ocena potencjału wykonawcy ma na celu uzyskanie pewności co do prawidłowej realizacji umowy w przyszłości;
- praktyka pokazuje, iż często zamawiający stawiają zbyt wygórowane wymagania wykonawcom, ograniczając im dostęp do rynku. Powodem mogą być np. doświadczenia zamawiającego z realizacji wcześniejszych zamówień.
- spotykane w praktyce są również postępowania „ustawione”, w których zamawiający określa warunki uczestnictwa w taki sposób, aby do realizacji zamówienia zdolny był wyłącznie jeden, konkretny wykonawca;
- w tym przypadku powodem zachowania zamawiającego również mogą być doświadczenia zamawiającego z preferowanym wykonawcą, tym razem pozytywne.



SPORZĄDZANIE OPISU PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Art. 29 ust. 2 PZP: *przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.*

- swoboda zamawiającego w precyzowaniu przedmiotu zamówienia jest ograniczona w ten sposób, że postawione wymagania powinny posiadać mieć uzasadnienie pozwalające na zrównoważenie ograniczenia konkurencji;
- co do zasady zakazane jest dokonywanie przedmiotu opisu zamówienia poprzez wskazanie cech, które spełnia produkt wyłącznie jednego przedsiębiorcy lub wąskiej grupy przedsiębiorców;
- ustawa nakazuje dopuszczenie oferowania wyrobów równoważnych, tj. spełniających wymagania i zapotrzebowanie zamawiającego;



BARIERY DOSTĘPU DLA MSP

- wielkość przedmiotu zamówienia;
 - wadium;
- zabezpieczenie należytego wykonania umowy;
- warunki podmiotowe w postępowaniach oraz potwierdzenie ich spełnienia przez wykonawców;
 - płynność finansowa i zdolność kredytowa;
 - kwalifikacje pracowników;
- solidarna odpowiedzialności członków konsorcjum ofertowego.



WYBÓR NAJKORZYSTNIEJSZEJ OFERTY

- kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty jest cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia;
- najczęściej kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty jest wyłącznie cena, niezależnie od innych czynników warunkujących rzetelność wykonawcy;
- znaczna dysfunkcjonalność przepisów dotyczących wykluczenia wykonawców, którzy niewykowani i nienależycie wykonali wcześniejsze zamówienia publiczne;
- oferty stanowiące czyn nieuczciwej konkurencji – przykład: zatrudnianie osób niepełnosprawnych przez agencje ochrony osób i mienia.



STOPCZYK & MIKULSKI

**ZATEM CZY USTAWODAWSTWO
KRAJOWE I WSPÓLNOTOWE
SPRZYJA RZETELNYM, UCZCIWYM
PRZEDSIĘBIORCOM ?**

www.dlabudownictwa.pl
3. Konferencja PMB, Kraków 25-27.05.2011



STOPCZYK & MIKULSKI

**DZIĘKUJĘ ZA UWAGĘ
ZAPRASZAMY DO WSPÓŁPRACY**

KANCELARIA RADCÓW PRAWNYCH
STOPCZYK & MIKULSKI
SPÓŁKA KOMANDYTOWA

00-764 WARSZAWA, UL. SOBIESKIEGO 104/44

TEL: 48 22 851 52 53 (54), 48 22 851 19 88 (89); FAX: 48 22 851 19 90

WWW.SM-LAW.EU

KANCELARIA@SM-LAW.EU

www.dlabudownictwa.pl
3. Konferencja PMB, Kraków 25-27.05.2011