



Opinia
do ustawy o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych
(druk nr 1122)

I. Cel i przedmiot ustawy

Celem nowelizacji jest dodanie do ustawy – Prawo zamówień publicznych dodatkowej podstawy wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem przez tego wykonawcę zamówienia publicznego.

Na podstawie dodawanego przepisu zamawiający będzie mógł wykluczyć z postępowania o udzielenie zamówienia wykonawców, z którymi rozwiązał on umowę w sprawie zamówienia publicznego, albo którym wypowiedział on taką umowę, albo od umowy z którymi zamawiający odstąpił, z powodu okoliczności, za które wykonawcy Ci ponoszą odpowiedzialność. Wykluczenie na tej podstawie będzie mogło nastąpić, jeżeli rozwiązanie umowy albo jej wypowiedzenie albo odstąpienie od niej nastąpi w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania, a wartość niezrealizowanego zamówienia wyniesie co najmniej 5 % wartości umowy. Wykluczenie na podstawie tej przesłanki nie będzie wymagało wykazania szkody wyrządzonej zamawiającemu przez wykonawcę.

W myśl uzasadnienia do projektu dodanie "przesłanki wykluczenia wykonawcy jest uzasadnione faktem, iż niewykonanie zamówienia publicznego przez wykonawcę albo nienależyte jego wykonanie prowadzące do rozwiązania umowy bez uzyskania przez zamawiającego zakładanego świadczenia, tj. realizacji zamówienia publicznego zgodnie z umową zawartą po przeprowadzeniu postępowania w sprawie jego udzielenia, stanowi poważne naruszenie obowiązków wykonawcy wobec zamawiającego". Projektodawca wskazuje w uzasadnieniu na trudności związane z tym faktem m.in.: niezrealizowanie zadania publicznego w terminie, niebezpieczeństwo utraty środków finansowych, potrzeba

zabezpieczenia inwestycji w okresie do wyboru kolejnego wykonawcy, czy też konieczność ponownego przeprowadzenia postępowania w sprawie o zamówienie publiczne.

Projektodawcy uzasadniają konieczność nowelizacji również tym, iż wykluczenie na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych¹, może nastąpić dopiero po wydaniu prawomocnego wyroku sądowego, do którego dochodzi zazwyczaj po przeprowadzeniu długotrwałego postępowania sądowego.

Wykluczenie wykonawcy na podstawie dodawanej przesłanki będzie stosowane zarówno w postępowaniu o udzielenie całości lub części zamówienia, które było przedmiotem umowy, od której zamawiający odstąpił (wypowiedział albo rozwiązał ją), jak również we wszystkich innych prowadzonych przez niego postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego.

Ustawa wejdzie w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.

II. Przebieg prac legislacyjnych

Sejm uchwalił ustawę na 85. posiedzeniu w dniu 25 lutego 2011 r. Projekt ustawy był przedłożeniem poselskim. Sejm nie dokonał w projekcie zmian istotnych z merytorycznego punktu widzenia.

Rada Ministrów zajęła pozytywne stanowisko wobec projektu ustawy.

W trakcie prac w Sejmie swoje opinie przedstawiły m.in. Sąd Najwyższy, Narodowy Bank Polski, Prokuratura Generalna Skarbu Państwa oraz PKPP Lewiatan. Najbardziej krytyczne stanowisko wobec projektu przedstawił ostatni z podmiotów. W opinii PKPP Lewiatan ustawa nie powinna stać się częścią krajowego porządku prawnego.

Ponadto opinię prawną o zgodności projektu z prawem Unii Europejskiej przedstawiło Biuro Analiz Sejmowych. W świetle tej opinii zaproponowane rozwiązanie jest zgodne z prawem Unii Europejskiej (tj. dyrektywami 2004/17/WE i 2004/18/WE).

¹ W myśl art. 24 ust. 1 pkt 1, z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawców, którzy wyrządzili szkodę, nie wykonując zamówienia lub wykonując je nienależycie, jeżeli szkoda ta została stwierdzona orzeczeniem sądu, które uprawomocniło się w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania.

III. Uwaga szczegółowa

Mając na względzie czytelność i poprawność językową przepisu (zapewnienie zgodności z § 6 i § 7 Zasad techniki prawodawczej) proponuje się przyjęcie niżej zaproponowanej poprawki redakcyjnej.

Propozycja poprawki:

w art. 1, pkt 1a otrzymuje brzmienie:

"1a) wykonawców, z którymi zamawiający rozwiązał umowę w sprawie zamówienia publicznego, albo którym wypowiedział on taką umowę, albo od umowy z którymi zamawiający odstąpił, z powodu okoliczności, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność, jeżeli rozwiązanie umowy albo jej wypowiedzenie albo odstąpienie od niej nastąpiło w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania, a wartość niezrealizowanego zamówienia wyniosła co najmniej 5 % wartości umowy."

Jakub Zabielski

Główny legislator