





5 ciekawostek z PZP, *o których powinien wiedzieć każdy zamawiający i wykonawca*

Prowadzi: Grzegorz Czaban

Jeśli **zostaniesz** do końca dowiesz się,
jak otrzymać **BONUSY**:

1. **HIT! WZÓR DOKUMENTU - Aneks do SWZ** (tryb podstawowy)
2. **Nagranie** tego webinaru

CIEKAWOSTKA #1

Oferta dodatkowa w trybie podstawowym

TRYB PODSTAWOWY

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.

NEGOCJACJE- dwustronny proces komunikowania się, którego celem jest osiągnięcie porozumienia z innymi, gdy niektóre z naszych interesów są wspólne, a inne sprzeczne i obie strony chcą uzyskać porozumienie.

Konsensus, a nie kompromis (a już na pewno nie wyzysk)!!!

Priorytety polityki zakupowej państwa:

- Profesjonalizacja
- **Rozwój potencjału MŚP**
- Zrównoważone i innowacyjne zamówienia

OFERTA DODATKOWA

TRYB PODSTAWOWY WARIANT II

Art. 296. 2. Wykonawca może złożyć ofertę dodatkową, która zawiera nowe propozycje w zakresie treści oferty podlegających ocenie w ramach kryteriów oceny ofert wskazanych przez zamawiającego 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 o zamówieniu.** Oferta przestaje wiązać wykonawcę w zakresie, w jakim złoży on ofertę dodatkową zawierającą korzystniejsze propozycje w ramach każdego z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji. Oferta dodatkowa, która jest mniej korzystna w którymkolwiek z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji niż oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, podlega odrzuceniu.

WYNAGRODZENIE KOSZTORYSOWE

Ustawa Kodeks Cywilny

Art. 629. Jeżeli strony określiły wynagrodzenie na podstawie zestawienia planowanych prac i przewidywanych kosztów (wynagrodzenie kosztorysowe), a w toku wykonywania dzieła zarządzenie właściwego organu państwowego zmieniło wysokość cen lub stawek obowiązujących dotychczas w obliczeniach kosztorysowych, każda ze stron może żądać odpowiedniej zmiany umówionego wynagrodzenia. Nie dotyczy to jednak należności uiszczonych za materiały lub robociznę przed zmianą cen lub stawek.

Art. 630 § 1. Jeżeli w toku wykonywania dzieła zajdzie konieczność przeprowadzenia prac, które nie były przewidziane w zestawieniu prac planowanych będących podstawą obliczenia wynagrodzenia kosztorysowego, a zestawienie sporządził zamawiający, przyjmujący zamówienie może żądać odpowiedniego podwyższenia umówionego wynagrodzenia. Jeżeli zestawienie planowanych prac sporządził przyjmujący zamówienie, może on żądać podwyższenia wynagrodzenia tylko wtedy, gdy mimo zachowania należytej staranności nie mógł przewidzieć konieczności prac dodatkowych.

§ 2. Przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, jeżeli wykonał prace dodatkowe bez uzyskania zgody zamawiającego.

WYNAGRODZENIE RYCZAŁTOWE

Ustawa Kodeks Cywilny

Art. 632.

§ 1. Jeżeli strony umówiły się o wynagrodzenie ryczałtowe, przyjmujący zamówienie nie może żądać podwyższenia wynagrodzenia, chociażby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac.

§ 2. Jeżeli jednak wskutek zmiany stosunków, której nie można było przewidzieć, wykonanie dzieła groziłoby przyjmującemu zamówienie rażącą stratą, sąd może podwyższyć ryczałt lub rozwiązać umowę.



GRANICE RYCZAŁTU

(...) Czynności podjęte przez powoda wymagały z jego strony daleko idącej inicjatywy począwszy od zdiagnozowania całej sytuacji, poddania jej ekspertyzie poprzez opracowanie sposobu uniknięcia katastrofy budowlanej, a skończywszy na wykonaniu instalacji dodatkowej. Sąd pierwszej instancji uznał, że czynności podjęte przez powoda niewątpliwie wykraczały poza ramy pierwotnie zawartej umowy. Potrzeba przeprowadzenia tych czynności nie obciąża strony powodowej. Ryzyko z tym związane Sąd ten przypisał stronie pozwanej, bowiem z projektów udostępnionych przez pozwanego wykonawcy nie sposób było w ogóle rozeznaczyć, że wyniknie potrzeba przeprowadzenia tak daleko idących czynności pociągających za sobą tak znaczne koszty, co potwierdza opinia biegłego K. S., zgodnie z którą nie sposób było przypisać powodowi obowiązku kwalifikowania tej sytuacji jako zagrożenia, skoro sami projektanci tego niebezpieczeństwa i w istocie rzeczy niedomagania projektu nie widzieli. (...)

Zdaniem Sądu Okręgowego w zakresie tych prac dodatkowych powodowi należy się wynagrodzenie z tytułu bezpodstawnego wzbogacenia strony pozwanej. Powód dokonał bowiem szeregu czynności na swój koszt i w związku z tym pozwany winien zrefundować powodowi poniesione przez niego wydatki.



OFERTA DODATKOWA NIE MOŻE BYĆ MNIEJ KORZYSTNA

Zgodnie z treścią art. 296 ust.2 ustawy P.z.p., 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 o zamówieniu. Określenie "nie może być mniej korzystna" należy interpretować jako okoliczność, w której zamawiający, z uwagi na zaoferowanie nowych warunków, odniesie korzyść, a przynajmniej nie poniesie szkody, realizując zamówienie na tychże warunkach. Sytuacja zamawiającego nie może zatem ulec pogorszeniu w związku ze złożeniem i przyjęciem oferty dodatkowej.

Wskazanych wyżej założeń nie gwarantuje proste przełożenie: "niższa cena ofertowa = oferta korzystniejsza". Tego rodzaju sytuacja wymaga przeanalizowania w zależności od warunków danego postępowania. W rozpoznawanym przypadku zamawiający przyjął wynagrodzenie kosztorysowe jako sposób dokonywania rozliczeń z wykonawcą. Wynagrodzenie kosztorysowe (art. 629 Kodeksu cywilnego) określa się na podstawie zestawienia planowanych prac i przewidywanych kosztów, ze wskazaniem określonych cen jednostkowych, stawek i jednostek obmiarowych, natomiast cena ofertowa jest jedynie ceną szacunkową, niezbędną dla porównania złożonych ofert. Po wykonaniu prac sporządza się kosztorys powykonawczy, w którym uwzględnia się faktycznie wykonane prace. (...) Okolicznością notoryjną jest, że w przypadku przyjęcia wynagrodzenia kosztorysowego do niezwykle rzadkich należą przypadki, w których cena ofertowa odpowiada co do swej wysokości wynagrodzeniu ostatecznemu, wynikającemu z kosztorysu powykonawczego.

CIEKAWOSTKA #2

Kiedy należy udostępnić wyjaśnienia rażąco niskiej ceny?

JAWNOŚĆ PROTOKOŁU I ZAŁĄCZNIKÓW

Art. 74. 1. Protokół postępowania jest jawny i udostępniany na wniosek.

2. Załączniki do protokołu postępowania udostępnia się po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty albo unieważnieniu postępowania, z tym że:

- 1) oferty wraz z załącznikami udostępnia się niezwłocznie po otwarciu ofert, nie później jednak niż w terminie 3 dni od dnia otwarcia ofert, z uwzględnieniem art. 166 ust. 3 lub art. 291 ust. 2 zdanie drugie,
- 2) wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wraz z załącznikami udostępnia się od dnia poinformowania o wynikach oceny tych wniosków

– przy czym, nie udostępnia się informacji, które mają charakter poufny, w tym przekazywanych w toku negocjacji lub dialogu.

Uzasadnienie rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii w sprawie protokołów postępowania oraz dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

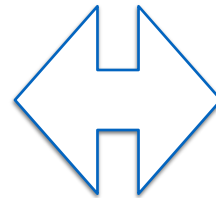
Przepis § 5 projektu rozporządzenia reguluje sposób oraz formy udostępniania zainteresowanym protokołu postępowania wraz z załącznikami.

Załączniki do protokołu postępowania stanowią integralną część protokołu postępowania. Dlatego też załączniki podlegają temu samemu reżimowi udostępniania co protokół postępowania. Zgodnie z art. 74 ust. 1 ustawy Pzp, protokół postępowania jest udostępniany na wniosek, a więc załączniki również. Gdyby ustawodawca chciał odmiennie uregulować kwestię udostępniania załączników wskazałby na to wyraźnie. W związku z licznymi wątpliwościami pojawiającymi się w okresie *vacatio legis* nowej ustawy Pzp, projektodawca pierwotnie zdecydował się na wprowadzenie wyraźnej normy w § 5 ust. 1 projektu rozporządzenia. W związku z uwagami zgłaszanymi w ramach uzgodnień, opiniowania i konsultacji, że regulacja stanowiąca o udostępnianiu na wniosek załączników do protokołu postępowania – jest zbędna – została ona usunięta z projektu rozporządzenia.

OFERTA

SENSU STRICTO

Oświadczenie drugiej stronie woli zawarcia umowy stanowi ofertę, jeżeli określa istotne postanowienia tej umowy. (art. 66 §1 k.c.)
Czyli formularz ofertowy



SENSU LARGO

Oferta sensu stricto oraz wszystkie składane wraz z nią oświadczenia i dokumenty, a także uzupełnienia i wyjaśnienia składane na wezwanie Zamawiającego w przedmiocie oferty



WYJAŚNIENIA RNC STANOWIĄ CZĘŚĆ OFERTY

Izba [...] podziela stanowisko zaprezentowane przez Krajową Izbę Odwoławczą w wyroku z dnia 25 maja 2022 r., zgodnie z którym wyjaśnienia rażąco niskiej ceny są integralną częścią oferty w znaczeniu szerokim. Oferta w znaczeniu wąskim to oświadczenie drugiej stronie woli zawarcia umowy, jeżeli określa istotne postanowienia tej umowy (art. 66 § 1 Kodeksu cywilnego). W zamówieniach publicznych przyjmuje się, że jest to oświadczenie wykonawcy o zakresie świadczenia i jego cenie, zawarte w formularzu ofertowym. Jednak w zamówieniach publicznych przyjęto koncepcję oferty sensu largo – „to wszystkie oświadczenia i dokumenty składane przez wykonawcę”. W konsekwencji wyjaśnienia rażąco niskiej ceny Zamawiający powinien ujawnić wykonawcom w takim trybie, jak ofertę, a nie jak inne załączniki do protokołu postępowania (sygn. akt: KIO 1191/22).



UDOSTĘPNIANIE ZAŁĄCZNIKÓW DO PROTOKOŁU

[...] W świetle poczynionych wyżej uwag oraz obowiązujących przepisów prawa skład orzekający stwierdził, że uzupełnienia i wyjaśnienia składane na wezwanie organu w przedmiocie oferty w trybie art. 26 ust. 3 i 4 u.p.z.p. oraz art. 87 ust. 1 i 2 u.p.z.p., stanowią integralny element każdej oferty i podlegają udostępnieniu zgodnie z zasadami dostępu do ofert. Nie są one natomiast - jak błędnie twierdzi organ - załącznikami do protokołu, których ujawnienie podlega czasowemu ograniczeniu. Przeciwnie stanowisko, prezentowane przez organ - prowadziłoby do absurdalnej sytuacji, naruszającej fundamentalną zasadę jawności i przejrzystości procedury zamówień publicznych. Przykładowo nielogicznym byłoby traktowanie jako odrębnych od oferty, a stanowiących załączniki do protokołu wyjaśnień wykonawców składanych na żądanie zamawiającego co do treści oferty, czy poprawek w zakresie oczywistych omyłek (błędów) tak rachunkowych, jak i pisarskich w niej zawartych, czy też innych dokumentów uzupełniających treść oferty, skoro rzutują one na ostateczny kształt złożonej oferty. Wszelkie dokumenty i wyjaśnienia składane na wezwanie organu w przedmiocie ofert powinny zatem podlegać udostępnieniu na analogicznych zasadach jak oferta.

CIEKAWOSTKA #3

Oświadczenie o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej podmiotu udostępniającego zasoby

CZY PODMIOT UDOSTĘPNIAJĄCY ZASOBY SKŁADA OŚWIADCZENIE O BRAKU PRZYNALEŻNOŚCI DO TEJ SAMEJ GRUPY KAPITAŁOWEJ

USTAWA PZP

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. 108. 1. Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawcę:

5) jeżeli zamawiający może stwierdzić, na podstawie wiarygodnych przesłanek, że wykonawca zawarł z innymi wykonawcami porozumienie mające na celu zakłócenie konkurencji, w szczególności jeżeli należąc do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów złożyli odrębne oferty, oferty częściowe lub wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, chyba że wykażą, że przygotowali te oferty lub wnioski niezależnie od siebie;

CZY PODMIOT UDOSTĘPNIAJĄCY ZASOBY SKŁADA OŚWIADCZENIE O BRAKU PRZYNALEŻNOŚCI DO TEJ SAMEJ GRUPY KAPITAŁOWEJ

ROZPORZĄDZENIE W SPRAWIE PODMIOTOWYCH ŚRODKÓW DOWODOWYCH

§ 2. 1. W celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zwanego dalej „postępowaniem”, zamawiający może żądać następujących podmiotowych środków dowodowych:

2) oświadczenia 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;

7) oświadczenia wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w:

c) art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy, dotyczących zawarcia z innymi wykonawcami porozumienia mającego na celu zakłócenie konkurencji,

§ 5. 1. Zamawiający może żądać od wykonawcy, który polega na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby na zasadach określonych w art. 118 ustawy, przedstawienia podmiotowych środków dowodowych, o których mowa w § 2 ust. 1 pkt 1 i 3–7 oraz ust. 2, dotyczących tych podmiotów, potwierdzających, że nie zachodzą wobec tych podmiotów podstawy wykluczenia z postępowania. Prze-pis § 3 stosuje się odpowiednio.



MOŻNA ŻĄDAĆ OŚWIADCZENIA O BRAKU PRZYNALEŻNOŚCI DO TEJ SAMEJ GRUPY KAPITAŁOWEJ OD PODMIOTU UDOSTĘPNIAJĄCEGO ZASOBY

[...] oczywistym jest, iż w zakresie żądania od podmiotu udostępniającego zasoby podmiotowego środka dowodowego potwierdzającego brak podstawy wykluczenia z art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy pzp, uregulowanie wykonawcze pozostaje w sprzeczności z przepisami ustawowymi i unijnymi. Niewątpliwie kolizja norm ustawowych i wykonawczych powinna zostać rozwiązana zgodnie z regułą hierarchiczną *lex superior derogat legi inferiori*, nadającą prymat uregulowaniu ustawowemu, a w konsekwencji prowadzić do uznania, iż przesłanki wykluczenia przewidziane względem wykonawcy muszą zostać zbadane również w stosunku do podmiotu udostępniającego zasoby, w tym podstawa wykluczenia z art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy pzp, zgodnie z art. 119 ustawy pzp. W konsekwencji żądanie podmiotowego środka dowodowego określonego w par. 2 ust. 1 pkt 2 Rozporządzenia od podmiotu udostępniającego zasoby należało uznać za zgodne z ustawą.

CIEKAWOSTKA #4

Informowanie o unieważnieniu postępowania

O BOWIĄZEK ZAWIADOMIENIA O WSZCZĘCIU KOLEJNEGO POSTĘPOWANIA

Art. 262. W przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający niezwłocznie zawiadamia wykonawców, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia w tym postępowaniu, o wszczęciu kolejnego postępowania, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmuje ten sam przedmiot zamówienia.

Art. 7. Ilekroć w niniejszej ustawie jest mowa o:

30) wykonawcy – należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego;

KOMENTARZ UZP

Adresaci. Przez wykonawców, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia należy rozumieć wykonawców, którzy złożyli oferty lub wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub zostali zaproszeni do negocjacji. Jest to zatem ten sam krąg wykonawców, do których kierowane jest zawiadomienie o unieważnieniu postępowania.



CIEKAWOSTKA #5

Nieprawidłowe oznaczenie wykonawcy



NIEPRAWIDŁOWE OZNACZENIE WYKONAWCY W WEZWANIU

W ocenie Izby istotne dla prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców jest właściwe oznaczenie w wezwaniu podmiotu, na którego zostały nałożone określone obowiązki. Wezwanie powinno być zatem zaadresowane do prawidłowo oznaczonego konsorcjum, które bierze udział w postępowaniu [...]

Izba nie podzieliła stanowiska Zamawiającego, zgodnie z którym omyłka pisarska w treści wyżej wymienionego wezwania dotycząca nazwy jednego z uczestników konsorcjum, nie ma w niniejszej sprawie znaczenia, z uwagi na to, że nazwa lidera konsorcjum, reprezentującego wszystkie trzy podmioty w ramach konsorcjum, które tworzy Odwołujący została wskazana prawidłowo [...].

Odnośnie kwestii przekazania wezwania [...] Sp. z o.o. z siedzibą w [...] Izba wskazuje, że Zamawiający wykazał, iż wezwanie z dnia 25 lutego 2022 roku zostało doręczone wyżej wymienionemu podmiotowi poprzez platformę zakupową SmartPZP, jednak w świetle przedstawionych powyżej okoliczności, iż zostało ono skierowane do wadliwie określonego adresata, zasadnym jest stwierdzenie, że przedmiotowe wezwanie nie było skuteczne.

... to tylko wprowadzenie do tematu

**Więcej dowiesz się na
szkoleniach w całej Polsce!**

Zapraszam na moje szkolenie:

***„Specjalista ds. Zamówień Publicznych w 2023 roku
- praktyczny kurs z ćwiczeniami i case study na podstawie orzecznictwa i
wyników kontroli”***

Marzec, kwiecień i maj – forma stacjonarna i online!

Widzimy się m.in. w Poznaniu, Wrocławiu,
Katowicach, Rzeszowie i Warszawie!

W programie m.in.

- 🛡 Przedmiotowe środki dowodowe,
- 🛡 Wyjaśnienia treści oferty,
- 🛡 Stawka podatku VAT w ofercie,
- 🛡 Wyjaśnianie RNC,
- 🛡 Udostępnianie zasobów przez podmiot trzeci,
- 🛡 Unieważnianie postępowania,
- 🛡 ... i wiele więcej!



Co zrobić, żeby *otrzymać bonusy* z webinaru?

WZÓR DOKUMENTU
- **Aneks do SWZ**
(tryb podstawowy)

Nagranie z tego
Webinaru

1. Kliknij [TUTAJ](#) i zostaw swoje dane kontaktowe
2. Porozmawiaj krótko z naszym doradcą, który zadzwoni do Ciebie w ciągu kilku dni
3. **Odbierz e-maila z bonusami!**