



INNOWACYJNA GOSPODARKA

NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI

Stosowanie procedur Pzp w realizacji umowy o dofinansowanie



Nowelizacja ustawy

Ustawa z dnia 4 września 2008 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych (Dz. U. z 23 września 2008 r., Nr 171, poz. 1058)

Ustawa weszła w życie po upływie 30 dni od dnia publikacji czyli **24 października 2008 r.**

Dostosowanie nowelizacji ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych do regulacji Dyrektyw UE poprzez m.in. uwzględnienie zastrzeżeń zgłoszonych przez Komisję Europejską.



Definicja zamówienia publicznego

Art. 2 pkt 13 – przez zamówienie publiczne należy rozumieć umowy odpłatne zawierane między zamawiającym a wykonawcą, których przedmiotem są usługi, dostawy lub roboty budowlane.

Z definicji „zamówienia publicznego” wynika, iż dla obowiązku stosowania procedur ustawy nie ma znaczenia źródło finansowania zamówienia.



Art. 4 ustawy Pzp (wyłączenia):

Ustawy nie stosuje się do:

- ust. 3 lit. i) - nabycia własności nieruchomości oraz innych praw do nieruchomości, w szczególności dzierżawy i najmu;
- ust. 4 - umów z zakresu prawa pracy;
(umowa o dzieło i zlecenie nie podlega pod ww. zapis)
- ust. 8 – zamówień i konkursów do wartości 14.000 euro



Zmiana w zakresie wyłączeń stosowania ustawy - art. 4 pkt 3 lit. e) ustawy Pzp

Ustawy nie stosuje się:

do usług w zakresie badań naukowych i prac rozwojowych oraz świadczenia usług badawczych:

- które nie są w całości opłacane przez Zamawiającego
- których rezultaty nie stanowią wyłącznie jego własności



Wydatki kwalifikowalne w ramach POIG a ustawa Pzp

Wydatki kwalifikowalne muszą być zgodne z postanowieniami prawa krajowego i wspólnotowego i dokonane w sposób **oszczędny**, przy zachowaniu zasady osiągnięcia założonego efektu przy najniższych kosztach.

Beneficjent zobowiązany jest udowodnić **efektywność** poniesionego wydatku przy zastosowaniu obowiązujących przepisów w tym ustawy Prawo zamówień publicznych.



Zastosowanie ustawy Pzp przy poszczególnych kategoriach wydatków:

- wynagrodzenia na podstawie umowy o pracę – wyłączone ze stosowania ustawy Pzp
- umowa o dzieło i umowa zlecenia – obowiązek stosowania ustawy Pzp (zasada konkurencyjności)
- amortyzacja aktywów – nie stanowi przedmiot stosowania ustawy Pzp (dostawa, usługa, robota budowlana)
- wkład niepieniężny – nie ma obowiązku stosowania ustawy Pzp, umowa o zamówienie publiczne jest odpłatna
- wydatki na zakup wyposażenia laboratoryjnego (w tym koszty transportu i instalacji wyposażenia, bezpłatny instruktaż) – obowiązek zastosowania procedur Pzp



Zastosowanie ustawy Pzp przy poszczególnych kategoriach wydatków: (c.d.)

- wydatki na zakup materiałów i surowców, oprogramowania i licencji na oprogramowanie – obowiązek stosowania ustawy Pzp
- wydatki na zakup usług badawczych, analiz, raportów oraz ekspertyz – czy spełnia wyłączenie art. 4 ust. 3 lit e) ustawy Pzp
- wydatki na nabycie baz danych i innych odpłatnych źródeł informacji – obowiązek stosowania ustawy Pzp
- wydatki na delegacje oraz opłaty za udział w konferencjach - obowiązek stosowania ustawy Pzp



Zastosowanie ustawy Pzp przy poszczególnych kategoriach wydatków: (c.d.)

- koszty opracowania analiz i raportów oraz koszty publikacji - obowiązek stosowania ustawy Pzp
- koszty organizacji paneli ekspertów - obowiązek stosowania ustawy Pzp
- wydatki na zakup usług informatycznych - obowiązek stosowania ustawy Pzp
- wydatki na promocję projektu - obowiązek stosowania ustawy Pzp
- zakup środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych - obowiązek stosowania ustawy Pzp



Zastosowanie ustawy Pzp przy poszczególnych kategoriach wydatków: (c.d.)

- leasing - obowiązek stosowania ustawy Pzp
- zakup nieruchomości - wyłączone ze stosowania ustawy Pzp
- wydatki na obsługę instrumentów zabezpieczających realizację umowy o dofinansowanie
- wydatki poniesione na usługi w zakresie audytu zewnętrznego - obowiązek stosowania ustawy Pzp



Obowiązki Beneficjenta w związku ze stosowaniem przepisów Pzp:

- zawiadomienia w formie pisemnej IW o terminie posiedzenia komisji przetargowej co najmniej 7 dni przed jej posiedzeniem;
- zawiadomienia w formie pisemnej IW o zamiarze zawarcia umowy o realizację zamówienia z wykonawcą na 7 dni przed terminem jej zawarcia.
(Informacje: wykonawca (firma), adres, tryb udzielenia zamówienia, przedmiot zamówienia, pozycję w harmonogramie rzeczowo – finansowym wg zadań oraz cenę)



Wymagania wynikające z dyrektyw WE w dziedzinie zamówień publicznych

Podstawowe obowiązki Zamawiającego w świetle dyrektyw:

- publikacja ogłoszenia o zamiarze udzielenia zamówienia w Dzienniku Urzędowym UE
- nie dyskryminujący opis przedmiotu zamówienia
- przestrzeganie odpowiedniej procedury
- przestrzeganie ograniczeń w zakresie kryteriów kwalifikacji wykonawców
- udzielenie zamówienia na podstawie kryterium najniższej ceny lub kryterium oferty najkorzystniejszej ekonomicznie



Zasady udzielania zamówień

- ✓ Zasada równego traktowania
- ✓ Zasada uczciwej konkurencji
- ✓ Zasada jawności postępowania
- ✓ Zasada pisemności postępowania



Ogłoszenia

- ❖ zamieszcza się w Biuletynie Zamówień Publicznych na stronach portalu internetowego UZP – drogą elektroniczną za pomocą formularzy
- ❖ publikuje się w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, jeżeli są przekazywane Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich – przekazuje się pisemnie, faksem lub drogą elektroniczną

Zamawiający jest zobowiązany udokumentować zamieszczenie ogłoszenia oraz przechowywać dowód jego zamieszczenia



Zmiany w zakresie ogłoszeń

Dokonywanie zmian *w treści ogłoszenia*:

- w określeniu przedmiotu, wielkości lub zakresu zamówienia
- kryteriów oceny ofert
- warunków udziału w postępowaniu i sposobu oceny ich spełniania

Obowiązek **wydłużenia terminu** składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub terminu składania ofert **o czas niezbędny** do wprowadzenia zmian we wnioskach lub ofertach **jeżeli jest to konieczne**.

Konieczność zamieszczenia informacji o zmianie ogłoszenia w BZP lub w DUUE oraz na stronie internetowej i w siedzibie zamawiającego.



Zmiany w zakresie ogłoszeń

Obowiązek zagwarantowania odpowiedniego czasu na dostosowanie treści ofert/wniosek do zmienionych warunków udzielanego zamówienia w postępowaniach o wartości powyżej „progów unijnych” w przypadku **istotnej zmiany treści ogłoszenia w szczególności w zakresie dotyczącym określenia przedmiotu, wielkości lub zakresu zamówienia, kryteriów oceny ofert, warunków udziału w postępowaniu lub sposobu oceny ich spełniania.**
Termin składania:

- ofert nie może być krótszy niż 22 dni od dnia przesłania informacji o zmianie ogłoszenia Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich - w trybie przetargu nieograniczonego;
- wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie może być krótszy niż 30 dni;



- jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia **w przetargu ograniczonym oraz negocjacjach z ogłoszeniem** termin nie może być krótszy niż 10 dni od dnia przesłania informacji o zmianie ogłoszenia Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich;
- ❖ Zamieszczanie informacji o przewidywanych zamówieniach uzupełniających - art. 67 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy w ogłoszeniu o zamówieniu w trybie przetargu nieograniczonego i ograniczonego
- ❖ Zastosowanie art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp uzależnione od informacji o przewidywanych zamówieniach uzupełniających zamieszczonych **w ogłoszeniu o zamówieniu**

Licytacja elektroniczna – wszczęcie postępowania poprzez zamieszczenie ogłoszenia w BZP



Spełnianie warunków udziału w postępowaniu i ocena ich spełniania

- Umożliwienie przedstawienia przez wykonawcę pisemnego zobowiązania innych podmiotów do udostępnienia potencjału technicznego i osób zdolnych do wykonania zamówienia.
- Zobowiązanie Prezesa Urzędu do **prowadzenia, ogłaszania i aktualizacji na stronie internetowej Urzędu wykazu wykonawców - „czarna lista” Prezesa UZP**, którzy wyrządzili szkodę nie wykonując zamówienia lub wykonując je nienależycie, jeżeli szkoda ta została stwierdzona prawomocnym orzeczeniem sądu.



- Uzupełnianie dokumentów podmiotowych **na dzień, w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo termin składania ofert:**
 - oświadczenia lub dokumenty, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp
 - ***pełnomocnictwa***

Przepadek wadium jako sankcja za nie uzupełnienie dokumentów chyba, że Wykonawca udowodni, iż wynika to z przyczyn nie leżących po jego stronie.



Ustalanie wartości zamówienia

Wartość szacunkowa zamówienia – całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług, ustalone przez zamawiającego z należytą starannością

Nie wolno dzielić zamówienia na części lub zaniżać jego wartości, celem uniknięcia stosowania ustawy

Przy ustalaniu wartości zamówienia uwzględnia się wartość zamówień uzupełniających

Termin ustalania wartości zamówienia:

- *nie wcześniej niż 3 miesiące* przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia na *dostawy lub usługi*
- *nie wcześniej niż 6 miesiące* przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia na *roboty budowlane*



Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia

- Zawartość SIWZ – art. 36 ustawy Pzp
- Zamawiający może udostępnić SIWZ na stronie internetowej od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w BZP albo publikacji w DUUE do upływu terminu składania ofert
- Wyjaśnienia treści specyfikacji
- Zebranie przedofertowe



Modyfikacja przepisów w zakresie sposobu zmiany treści SIWZ

- **Możliwość dokonywania zmian SIWZ** w pełnym zakresie (również w zakresie opisu oceny spełniania warunków udziału oraz kryteriów oceny ofert).
- Jeżeli zmiana SIWZ prowadzi do zmiany ogłoszenia o zamówieniu w trybie przetargu nieograniczonego konieczność publikacji ogłoszenia o zmianie ogłoszenia o zamówieniu.
- Niedopuszczalne dokonywanie zmian w SIWZ w trybie przetargu ograniczonego i negocjacji z ogłoszeniem prowadzących do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu po upływie terminu składania wniosków.



Modyfikacja przepisów w zakresie sposobu zmiany treści SIWZ

Zasada dopuszczalności podwykonawstwa w zamówieniach publicznych z wyjątkiem sytuacji, gdy zamawiający zastrzeże w SIWZ część lub całość zamówienia do osobistego wykonania przez wykonawcę.

Wadium w wysokości ***nie większej niż 3 % wartości zamówienia.***

Art. 45 ust. 5a ustawy Pzp – w przypadku, gdy Zamawiający przewiduje udzielenie zamówień uzupełniających (art. 67 ust. 1 pkt 6 i 7 lub art. 134 ust. 6 pkt 3 i 4 ustawy Pzp), kwotę wadium określa na podstawie wartości zamówienia podstawowego.



Tryby udzielania zamówień publicznych

- Podstawowe tryby udzielania zamówień publicznych – tryb przetargu nieograniczonego i ograniczonego (art. 10 ust. 1).
- Pozostałe tryby mogą być stosowane tylko i wyłącznie w przypadkach przewidzianych ustawą.
- Szczególny rygoryzm dotyczy trybów „niekonkurencyjnych”, tj. trybu negocjacji bez ogłoszenia, wolnej ręki, zapytania o cenę.
- **Przetarg ograniczony, negocjacje z ogłoszeniem, dialog konkurencyjny** - w przypadku złożenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu po terminie, obowiązek powiadomienia wykonawcy i zwrot po upływie terminu przewidzianego na wniesienie protestu.
- **Negocjacje z ogłoszeniem, dialog konkurencyjny** – brak obowiązku powiadomiania prezesa UZP o wszczęciu postępowania o wartości zamówienia przekraczającej 20 000 000 euro dla robót budowlanych oraz 10 000 000 euro dla dostaw lub usług.
- **Negocjacje bez ogłoszenia** – zmniejszenie liczby wykonawców zaproszonych do negocjacji z 7 do 5.



- **Licytacja elektroniczna** - Uprawnienie do stosowania trybu licytacji elektronicznej w odniesieniu do dostaw, usług i **robót budowlanych** w postępowaniach o wartości nie przekraczającej progów unijnych.
 - Możliwość złożenia oferty w postaci elektronicznej bez konieczności opatrywania jej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym przy pomocy ważnego kwalifikowanego certyfikatu.
 - Obowiązek zamieszczania ogłoszenia o licytacji w Biuletynie Zamówień Publicznych.
 - Postępowanie rozstrzygnięte, gdy wpłynie co najmniej jedna oferta.
- **Zamówienie z wolnej ręki** – zamówienie uzupełniające zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp
 - Informacja w ogłoszeniu o przewidywanym zamówieniu uzupełniającym
 - Określenie „charakteru” przewidywanego zamówienia uzupełniającego (zamówienie uzupełniające **zgodne** z przedmiotem zamówienia podstawowego)



Termin związania ofertą

Wykonawca samodzielnie lub na wniosek zamawiającego może **przedłużyć termin związania ofertą**, na czas niezbędny do zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, z tym, że zamawiający może tylko raz zwrócić się do wykonawców (co najmniej **na 3 dni** przed upływem terminu składania ofert) o wyrażenie zgody na przedłużenie tego terminu o oznaczony okres, nie dłuższy jednak niż 60 dni.



Badanie i ocena ofert oraz wybór najkorzystniejszej oferty

- ❖ Wyjaśnienia ofert
- ❖ Ustalanie czy oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny

Rażąco niska cena – cena niewiarygodna, nierealistyczna w porównaniu z cenami rynkowymi podobnych zamówień. *Przy ocenie wyjaśnień* zamawiający winien wziąć pod uwagę czynniki obiektywne, w szczególności: oszczędność metody wykonania zamówienia, wybrane rozwiązania techniczne, wyjątkowo sprzyjające warunki wykonania zamówienia dostępne dla wykonawcy, oryginalność projektu wykonawcy, wpływ pomocy publicznej udzielonej na podstawie odrębnych przepisów

- ❖ Kryteria oceny ofert inne niż cena – jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, zastosowanie najlepszych technologii w zakresie oddziaływania na środowisko, koszty eksploatacji, serwis, termin wykonania zamówienia, okres gwarancji, termin płatności
- ❖ Zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty



Poprawianie omyłek

- Uprawnienie zamawiającego do poprawiania:
 - oczywistych omyłek pisarskich,
 - oczywistych omyłek rachunkowych,
 - oraz innych omyłek polegających na niezgodności oferty ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia, nie powodujących istotnych zmian w treści oferty.
- Informacja o poprawieniu omyłki w ofercie kierowana jedynie do wykonawcy, którego oferta została poprawiona.



Poprawianie omyłek

- Odrzucenie oferty tylko wtedy, jeżeli wykonawca w terminie 3 dni od dnia doręczenia zawiadomienia nie zgodził się na poprawienie innej omyłki polegającej na niezgodności oferty ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia, niepowodującej istotnych zmian w treści oferty.
- Rezygnacja z zamkniętego katalogu sposobu **poprawiania omyłek rachunkowych**.
- Możliwość precyzowania w specyfikacji istotnych warunków zamówienia przykładowych okoliczności, w których dokonywane będą poprawy omyłek w ofertach – uzasadnienie do projektu ustawy.



Umowy w sprawach zamówień publicznych

- Zachowanie formy pisemnej pod rygorem nieważności
- Umowy są jawne i podlegają udostępnianiu
- Zakres świadczenia umowy = zobowiązanie zawarte w ofercie
- Umowa nieważna w części wykraczającej poza określenie przedmiotu zamówienia w SIWZ
- Umowę zawiera się na czas oznaczony, w terminie nie dłuższym niż 4 lata, poza wyjątkami w ustawie



Zmiany w umowie o zamówienie publiczne

Zmiana w umowie o zamówienie publiczne możliwa jedynie wtedy, gdy została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub SIWZ oraz zostały określone warunki takiej zmiany.

Termin na zawarcie umowy dla zamówień „podprogowych” wynosi 7 dni od przekazania zawiadomienia wykonawcom, ale zgodnie z art. 94 ust. 1a ustawy Pzp. Zamawiający jest uprawniony do zawarcia umowy w terminie wcześniejszym w przypadku, gdy w postępowaniu **została złożona tylko jedna oferta**.



Dokumentowanie postępowań

Zasada jawności i udostępniania

Załączniki do protokołu – udostępnia się po dokonaniu wyboru oferty najkorzystniejszej lub unieważnieniu postępowania

Oferty – od chwili ich otwarcia

Oferty wstępne – od dnia zaproszenia do składania ofert

Wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu – od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert, ofert wstępnych lub dialogu

Zamawiający przechowuje protokół wraz z załącznikami przez okres 4 lata.



Środki ochrony prawnej

- Wykreślenie wyłączenia środków ochrony prawnej na czynność oceny prac konkursowych oraz wyboru najlepszych prac konkursowych.
- Wydłużenie do 10 dni terminu na wniesienie protestu i odwołania w postępowaniach o wartości powyżej „progów unijnych”.
- 10 dni na wniesienie protestu od dnia w którym powzięto lub **przy zachowaniu należytej** staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia.
- 10 dni na wniesienie protestu na SIWZ w postępowaniach o wartości powyżej „progów unijnych” bez względu na to, kiedy upływa termin składania ofert.



Środki ochrony prawnej

- Ograniczone prawo do wnoszenia środków ochrony prawnej w postępowaniach o wartości poniżej „progów unijnych” (w odniesieniu do robót budowlanych próg ten wynosi 5 150 000 euro) do czynności dotyczących:
 - nieprawidłowego wyboru trybu negocjacji bez ogłoszenia, wolnej ręki, zapytania o cenę;
 - opisu sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu;
 - wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia;
 - odrzucenia oferty.



Środki ochrony prawnej

- Orzeczenie KIO ostatecznym rozstrzygnięciem protestu również w postępowaniach o wartości większej niż 10 mln euro dla dostaw i usług i 20 mln euro dla robót budowlanych.
- Wyłączenie uprawnienia KIO do unieważnienia postępowania o zamówienie publiczne „z urzędu”.

Zgoda na zawarcie umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem protestu w kompetencji Krajowej Izby Odwoławczej, gdy niezawarcie umowy mogłoby wywołać negatywne skutki dla interesu publicznego przewyższające korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu.



Kontrola procedury zawierania umów w ramach POIG

Zakres kontroli:

W ramach kontroli IP/IW opiniuje dokumenty przekazane przez Beneficjenta pod względem:

- zgodności z umową o dofinansowanie projektu
- zgodności z zasadami zawierania umów określonymi w **Wytycznych w zakresie kwalifikowania wydatków w ramach POIG**, w tym kontrola pod względem zgodności postępowania z ustawą Pzp



Kontrola procedury zawierania umów w ramach POIG

- W przypadku powzięcia uzasadnionego podejrzenia rażącego naruszenia ustawy Pzp mogącego skutkować koniecznością unieważnienia umowy, IP może wystąpić do Prezesa UZP z wnioskiem o przeprowadzenie kontroli zgodnie z ustawą Pzp
- W ramach prowadzonej kontroli procedur zawierania umów, IP będzie prowadziła również kontrole pod kątem stwierdzenia, czy nie doszło do naruszenia w stosowaniu przepisów w dziedzinie zamówień publicznych powodujących konieczność nałożenia korekty finansowej, zgodnie z zasadami opisanymi w dokumencie „**Wymierzanie korekt finansowych za naruszenia prawa zamówień publicznych związane z realizacją projektów współfinansowanych ze środków funduszy UE**” (tzw. „taryfikator”)



Kontrola procedury zawierania umów w ramach POIG

- **Taryfikator** określa pożądany poziom korekty w przypadku wykrycia nieprawidłowości w zakresie zamówień publicznych, związanych z realizacją projektów współfinansowanych z funduszy UE.
Jego celem jest **koordynacja i ujednoczenie stosowanych poziomów korekt w przypadku wykrycia naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych.**
- Taryfikator ma zastosowanie w odniesieniu do tych przypadków naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych, w których nie jest możliwe oszacowanie nieprawidłowo wydatkowanej kwoty.



Kontrola procedury zawierania umów w ramach POIG

- Wysokość korekt finansowych - **wysokość szkody**, rodzaj lub stopień naruszenia i skutki finansowe naruszenia dla wydatków ze środków funduszy UE
- Metody ustalania wysokości korekty:
 - metoda dyferencyjna - różnica pomiędzy wysokością rzeczywistych wydatków ze środków funduszy UE po wystąpieniu naruszenia a hipotetyczną wysokością wydatków, gdyby nie było naruszenia;
 - metoda wskaźnikowa - brak możliwości obliczenia rozmiaru szkody, obliczanie wg wzoru:

UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJOWY I REGIONALNY

Ustawy prawo zamówień publicznych **nie stosuje się** do zamówień, których przedmiotem są „usługi w zakresie badań naukowych i prac rozwojowych, świadczenia usług badawczych, które nie są w całości opłacane przez Zamawiającego, których rezultaty nie stanowią wyłącznie jego własności.” - **art. 4 pkt.3) ppkt e).**

Zamawiający chcący skorzystać z powyższego wyłączenia zobowiązani są:

zakwalifikować przedmiot zamówienia jako usługi badawczej, pracę rozwojową lub też świadczenie usług badawczych zgodnie z definicjami zawartymi w art. 2 pkt. 2 i 3 ustawy z dnia 8.10.2004r o zasadach finansowania nauki (Dz.U. t.j. Z 2008 nr 169 poz.1049)

Zwolnienie to w żadnym wypadku nie dotyczy nabywania materiałów czy urządzeń koniecznych do świadczenia usług w zakresie badań naukowych lub prac rozwojowych. Ponadto zwolnienie to nie obejmuje żadnych usług doradczych, konsultingowych, świadczonych przez placówki naukowo-badawcze

rezultaty przedmiotowych usług **nie mogą stanowić wyłącznie własności Zamawiającego**, co oznacza, iż w umowie z Wykonawcą winna być ta kwestia uregulowana w sposób w którym prawo własność powstałych rezultatów będzie stanowiło własność i Wykonawcy i Zamawiającego.

w/w usługi nie mogą być w całości opłacane przez Zamawiającego.

Szczegółowe wyjaśnienia w zakresie interpretacji **art. 4 pkt.3) ppkt e)** według UZP :

„ Zmiana brzmienia treści wyłączenia stosowania ustawy dla usług badawczych lub rozwojowych (art. 4 pkt 3 lit. e)

W toku omawiania zmian wprowadzonych nowelizacją, a dotyczących usług, warto również zwrócić uwagę na kwestię zmiany brzmienia treści wyłączenia stosowania ustawy dla kategorii usług badawczych lub rozwojowych, czyli na nowy przepis art. 4 pkt 3 lit. e ustawy. Nowe brzmienie art. 4 pkt 3 lit. e stanowi precyzyjne odzwierciedlenie przepisów dyrektyw wspólnotowych - odpowiednio art. 16 lit. f) dyrektywy 2004/18/WE oraz art. 24 lit. e) dyrektywy 2004/17/WE, a także czyni zadość celowi wyłączenia o którym mowa w preambułach do wspomnianych dyrektyw (pkt 23 preambuły do dyrektywy 2004/18/WE oraz pkt 37 preambuły do dyrektywy 2004/17/WE), a którym jest wprowadzenie wyjątku od zasady stosowania ustawy w przypadku zamówień na usługi badawcze lub rozwojowe sformułowanej w sposób uniemożliwiający rozszerzającą interpretację. Z treści dyrektyw wynika, że spod zakresu ich regulacji powinny zostać wyłączone usługi badawcze i rozwojowe, w których zaangażowane są środki inne niż zamawiającego i których realizacja ma służyć również innym podmiotom niż zamawiający. Należy zauważyć, że zgodnie z art. 163 Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską, Unia Europejska powinna wzmacniać bazę naukową i technologiczną oraz sprzyjać zwiększeniu jej międzynarodowej konkurencyjności przy jednoczesnym promowaniu działalności o charakterze badawczym. W związku z powyższym polityka Państw Członkowskich powinna sprzyjać zarówno przedsiębiorstwom (w tym małym i średnim), jak i ośrodkom badawczym i uniwersytetom we wspieraniu ich wzajemnej współpracy poprzez umożliwienie pełnego wykorzystania potencjału rynku wewnętrznego, w szczególności przez otwarcie krajowych rynków zamówień publicznych, a także poprzez zachęcanie do udziału we współfinansowaniu badań zamawiających i zwolnienie w takim przypadku z obowiązku stosowania przepisów dyrektyw regulujących zasady udzielania zamówień publicznych. Wobec powyższego, zasadą jest stosowanie procedur udzielania zamówień publicznych przewidzianych ustawą w przypadku postępowań dotyczących usług badawczo - rozwojowych, o czym świadczy ujęcie ich w załączniku IIA do dyrektywy 2004/18/WE oraz w załączniku XVIIA do dyrektywy 2004/17/WE, jako tzw. usługi priorytetowe, natomiast jako wyjątek niewymagający stosowania przepisów ustawy, należy traktować udzielenie zamówienia na usługi badawcze i rozwojowe, które nie są w całości opłacane przez zamawiającego i których rezultaty nie stanowią wyłącznie jego własności.

Zmiana wprowadzona w art. 4 pkt 3 lit. e ma na celu bardziej jasne i przejrzyste wskazanie przesłanek, których spełnienie pozwoli zamawiającym na wyłączenie obowiązku stosowania przepisów ustawy. Ustawodawca nowelizując art. 4 pkt 3 lit. e wyszedł z założenia, że niniejszy przepis, jako wyjątek, powinien być sformułowany jak najbardziej precyzyjnie, w sposób nie budzący jakichkolwiek wątpliwości w trakcie interpretacji.

Z uwagi na fakt, że dotychczasowe brzmienie art. 4 pkt 3 lit. e) mogło budzić wątpliwości interpretacyjne, a tym samym prowadzić do wykładni rozszerzającej wprowadzenie niezbędnych uściśleń było koniecznym zabiegiem gwarantującym jednocześnie pełną zgodność z ustawodawstwem wspólnotowym.

Joanna Czarnecka Departament Unii Europejskiej i Współpracy Międzynarodowej Urząd Zamówień Publicznych