

ZASADA KONKURENCYJNOŚCI W PRAKTYCE ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Pytania i odpowiedzi

Urszula Kobza, Krystian Saks



Wolters Kluwer

ZASADA KONKURENCYJNOŚCI W PRAKTYCE ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Pytania i odpowiedzi

Urszula Kobza, Krystian Saks

Zamów książkę w księgarni internetowej

proinfo.pl
księgarnia internetowa

PIKTOGRAMY

wskazują ważne elementy
książki i ułatwiają
ich odnalezienie



Ważne



Przykłady



Podstawa prawna
Kontekst prawny



Pytania
Zadania



Rozwiązania
Odpowiedzi



Stanowisko stron
Pogląd



Orzecznictwo



Literatura



Historia



Nowe przepisy

SPIS TREŚCI

Wykaz skrótów	21
Słowniczek	25
Wprowadzenie	29
Rozdział 1	
Źródła prawa	33
1. Jakie przepisy regulują udzielanie zamówień w projektach finansowanych z funduszy unijnych w perspektywie finansowej 2014–2020?	33
2. Czy Wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 ulegały zmianie w trakcie perspektywy finansowej 2014–2020?	33
3. Jaki jest charakter prawny Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 i skąd wynika moc wiążąca tego dokumentu?	34
4. Jaką wersję Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 należy stosować do udzielenia zamówienia w projekcie przez beneficjenta?	35

5. Czy zmienione postanowienia Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 w części dotyczącej udzielania zamówień w projektach mogą być stosowane przez beneficjentów wstecz? 36
6. Na podstawie jakich przepisów instytucja będąca stroną umowy o dofinansowanie nakłada korekty finansowe za naruszenia związane z udzielaniem zamówień w projektach finansowanych z funduszy unijnych w perspektywie finansowej 2014–2020? 36
7. Czy beneficjent zobowiązany do stosowania regulacji dotyczących udzielania zamówień w projekcie ustanowionych w wytycznych może zamiast nich stosować ustawę Prawo zamówień publicznych? 37
8. Czy w przypadku udzielania zamówienia w trybie zasady konkurencyjności przez podmiot, który nie jest zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, może on korzystać z rozwiązań określonych w ustawie Prawo zamówień publicznych w drodze analogii? 38

Rozdział 2

- Szacowanie wartości zamówienia** 40
1. Czy w świetle wytycznych z 2020 r. zamawiający powinien przed wszczęciem postępowania przeprowadzić szacowanie wartości zamówienia? 40
 2. Czy szacowanie wartości zamówienia można utożsamiać z rozeznaniem rynku w świetle wytycznych z 2020 r.? 40
 3. Jak należy prawidłowo przeprowadzić szacowanie wartości zamówienia zgodnie z wytycznymi z 2020 r.? 41
 4. Kiedy należy przeprowadzić szacowanie wartości zamówienia? 43
 5. Według jakiego kursu walutowego należy przeliczyć szacowaną wartość zamówienia wyrażoną w euro? 44
 6. Co oznacza zakaz zaniżania szacunkowej wartości zamówienia bądź jego podziału skutkującego zaniżeniem jego wartości? 45

7. Co to jest tożsamość przedmiotowa w kontekście szacowania wartości zamówienia?	47
8. Co to jest tożsamość podmiotowa w kontekście szacowania wartości zamówienia?	49
9. Co to jest tożsamość czasowa w kontekście szacowania wartości zamówienia?	50
10. Czy zamówienia dotyczące tego samego lub podobnego przedmiotu oraz realizowane przez tego samego wykonawcę, które według harmonogramu realizacji projektu zamawiający zamierza udzielać w różnych etapach, należy traktować jako tożsame pod względem czasowym?	50
11. Czy brak spełnienia przez zamówienie jednej z tożsamości (przedmiotowej, podmiotowej lub czasowej) powoduje, że zamawiający może podzielić je na odrębne?	52
12. Według jakich zasad należy oszacować wartość zamówienia, którego przedmiotem są roboty budowlane?	53
13. Czy zamawiający może podzielić zamówienie na mniejsze części bądź zamawiać je partiami w trakcie realizacji projektu i w ramach każdej z nich przeprowadzić odrębne postępowanie?	55
14. Czy zamówienia udzielane przez beneficjenta, niebędącego zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, poza projektem, np. w ramach jego bieżącej działalności, powinny być uwzględniane przy szacowaniu wartości zamówienia?	55
15. Czy zamawiający, które realizuje jednocześnie kilka projektów finansowanych ze środków unijnych, może zamówić w ramach jednego postępowania towary lub usługi na potrzeby tych wszystkich projektów?	56
16. Czy zamawiający, który realizuje równocześnie kilka projektów finansowanych ze środków unijnych, powinien szacować wartość zamówień łącznie dla wszystkich prowadzonych przedsięwzięć?	56

Rozdział 3

Rozeznanie rynku	57
1. Czym jest rozeznanie rynku?	57
2. Dla zamówień o jakiej wartości beneficjent powinien przeprowadzić rozeznanie rynku?	58
3. W jaki sposób przeprowadzić postępowanie w trybie rozeznania rynku?	58
4. Jak postąpić w sytuacji, w której zamawiający w ramach rozeznania rynku nie może uzyskać drugiej ważnej oferty?	58
5. Czy w ramach rozeznania rynku zamawiający może dodatkowo upublicznić zapytanie ofertowe w Bazie Konkurencyjności?	59
6. Czy w przypadku rozeznania rynku istnieje minimalny okres publikacji zapytań ofertowych?	60
7. Czy w ramach trybu rozeznania rynku obowiązuje zakaz udzielania zamówień podmiotom powiązanim osobowo lub kapitałowo z zamawiającym?	60
8. Czy w trybie rozeznania rynku zamawiający powinien zamieścić w zapytaniu ofertowym kody CPV oraz nazwy ze Wspólnego Słownika Zamówień?	61
9. Czy rozeznanie rynku powinno zakończyć się sporządzeniem protokołu postępowania o udzielenie zamówienia?	61
10. Czy zwolnienia z procedur udzielania zamówień określone w podrozdziale 6.5 pkt 6, 7 lit. a–k i pkt 8 wytycznych z 2020 r. mają również zastosowanie do rozeznania rynku?	61
11. Czy rozeznanie rynku zobowiązuje zamawiającego do zawarcia umowy w formie pisemnej z wykonawcą?	62
12. Czy w przypadku najczęściej finansowanych towarów i usług, o których mowa w sekcji 6.5.1 pkt 5 wytycznych z 2020 r., zamawiający powinien przeprowadzić rozeznanie rynku?	63

Rozdział 4

Zasada konkurencyjności	65
1. Czym jest zasada konkurencyjności?	65
2. Dla zamówień o jakiej wartości szacunkowej beneficjent powinien przeprowadzić postępowanie zgodnie z zasadą konkurencyjności?	66

3. Jakie są niezbędne wymogi proceduralne zasady konkurencyjności?	67
4. W jaki sposób upublicznić zapytanie ofertowe w postępowaniu prowadzonym zgodnie z zasadą konkurencyjności? Co należy zrobić, gdy działalność Bazy Konkurencyjności została zawieszona?	67
5. Czy zamawiający jest zobowiązany do publikacji zapytania ofertowego w Dzienniku Urzędowym UE lub Biuletynie Zamówień Publicznych?	69
6. W jakim języku należy prowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia?	69
7. Ile powinien wynosić termin na składanie ofert?	70
8. W jaki sposób oblicza się termin składania ofert?	71
9. W jakiej formie mogą być składane oferty przez wykonawców?	72
10. Jakie elementy powinno zawierać zapytanie ofertowe?	73
11. Czy beneficjent może zmienić treść zapytania ofertowego?	74
12. Czy zamawiający może żądać od wykonawców wniesienia wadium w trybie zasady konkurencyjności?	76
13. Czy wykonawcy mają prawo do zadawania pytań odnośnie do treści zapytania ofertowego?	78
14. Czy w ramach zasady konkurencyjności zamawiający powinien zamieścić w zapytaniu ofertowym kody CPV i nazwy ze Wspólnego Słownika Zamówień?	79
15. W jaki sposób sporządzić opis przedmiotu zamówienia?	80
16. Czy dopuszczalne jest wskazanie w opisie przedmiotu zamówienia nazwy producenta, modelu lub innego określenia, które odnosi się wprost do konkretnego produktu lub wykonawcy?	83
17. Czy dopuszczając rozwiązania równoważne, zamawiający powinien określić zakres równoważności?	86
18. Czy zamawiający może ograniczyć dostęp do informacji związanych z postępowaniem o udzielenie zamówienia?	87
19. Czym są warunki udziału w postępowaniu? W jaki sposób prawidłowo sformułować warunki udziału w postępowaniu?	90
20. W jaki sposób beneficjent może zweryfikować spełnienie warunków udziału w postępowaniu przez wykonawców?	94

21. Czym są kryteria oceny ofert? W jaki sposób sformułować kryteria oceny ofert?	96
22. Czy cena może być jedynym kryterium oceny ofert?	101
23. Czy zamawiający może wezwać wykonawcę do wyjaśnienia treści oferty?	102
24. Czy dopuszczalne jest dokonywanie zmian w treści otrzymanych ofert?	103
25. Czy w postępowaniu prowadzonym zgodnie z zasadą konkurencyjności dopuszczalne są negocjacje z wykonawcami?	107
26. Czym jest oferta częściowa?	108
27. Czym jest oferta wariantowa?	109
28. Kiedy i w jaki sposób powinno nastąpić otwarcie ofert?	109
29. Kiedy zamawiający powinien odrzucić ofertę?	110
30. Jaka oferta może zostać uznana za najkorzystniejszą?	111
31. Jak postąpić w sytuacji, gdy nie można wybrać najkorzystniejszej oferty z uwagi na to, że co najmniej dwie oferty przedstawiają taką samą cenę lub bilans ceny i innych kryteriów oceny ofert?	112
32. Czy wybór wykonawcy w postępowaniu prowadzonym zgodnie z zasadą konkurencyjności powinien zakończyć się podpisaniem umowy?	114
33. Czy po upływie terminu związania ofertą zamawiający może udzielić zamówienia wykonawcy?	114
34. Czy postępowanie może zakończyć się wyborem kilku wykonawców?	116
35. Jak postąpić w sytuacji, w której wybrany zgodnie z zasadą konkurencyjności wykonawca odstępuje od podpisania umowy w sprawie danego zamówienia?	116
36. W jaki sposób upublicznić informację o wyniku postępowania? Co powinna zawierać informacja o wyniku postępowania?	117
37. Czy zamawiający powinien udostępnić ofertę wykonawcy pozostałym uczestnikom postępowania na ich żądanie?	117
38. Czy postępowanie prowadzone zgodnie z zasadą konkurencyjności powinno zakończyć się sporządzeniem protokołu? W jakiej formie sporządzić protokół postępowania i co powinien on zawierać?	117

39. Czy zamawiający może unieważnić postępowanie?	119
40. Jak postąpić w sytuacji, gdy w postępowaniu prowadzonym zgodnie z zasadą konkurencyjności nie wpłynie żadna oferta, wszystkie oferty zostaną odrzucone lub wszyscy wykonawcy zostaną wykluczeni z udziału w postępowaniu?	120
41. Czy wykonawca ma możliwość odwołania się od wyniku postępowania?	120
42. Czy beneficjent może udzielić zamówienia podmiotowi powiązanemu z nim osobowo lub kapitałowo?	120
43. Co oznacza konflikt interesów na płaszczyźnie udzielania zamówień w projektach?	121
44. Jakie podmioty należy uznać za powiązane kapitałowo lub osobowo z zamawiającym?	123
45. Czy zamawiający może udzielić zamówienia podmiotowi partnerskiemu?	125
46. Czy istnieją sytuacje, w których dopuszczalne będzie udzielenie zamówienia podmiotowi powiązanemu osobowo lub kapitałowo z beneficjentem?	125
47. Czy wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o udzielenie zamówienia w ramach projektu?	127
48. Czy beneficjenci, którzy jako partnerzy (konsorcjanci) wspólnie realizują projekt, zobowiązani są do wspólnego prowadzenia postępowania, w sytuacji gdy udzielają tożsamyh zamówień?	129
49. Czy zamawiających również obowiązują przepisy RODO w toku procedur udzielania zamówień w projektach w ramach programów operacyjnych?	129
50. Jakich obowiązków informacyjnych powinien przestrzegać zamawiający względem osób, których dane osobowe przetwarza w ramach postępowania o udzielenie zamówienia?	129
51. Jak zamawiający powinien realizować obowiązki informacyjne z RODO wobec wykonawców?	130

Rozdział 5

Wyłączenia procedur konkurencyjnych	131
1. W jakich przepisach uregulowane są sytuacje, w których obowiązek stosowania procedur konkurencyjnych jest wyłączony?	131

2. Czy zamawiający może być zwolniony ze stosowania wytycznych z 2020 r. w zakresie zamówień przez instytucję będącą stroną umowy o dofinansowanie? 133
3. Czy nabywając własność lub inne prawa do istniejących budynków lub nieruchomości, beneficjent zobowiązany jest stosować tryb konkurencyjny? 133
4. Czy zatrudnienie osoby do realizacji prac w ramach projektu na podstawie umowy o pracę powinno być dokonane z zastosowaniem konkurencyjnego trybu udzielania zamówień? 134
5. Czy angażując osoby do realizacji projektu na podstawie umowy cywilnoprawnej, beneficjent jest zobowiązany do przeprowadzenia procedury konkurencyjnej? 135
6. Czy w ramach projektów finansowanych z funduszy unijnych może mieć skuteczne zastosowanie art. 11 ust. 5 pkt 1 p.z.p. (art. 4d ust. 1 pkt 1 p.z.p.2004)? 136
7. Czy w sytuacji, gdy postępowanie konkurencyjne nie zakończyło się wyborem wykonawcy, beneficjent ma prawo udzielić zamówienia dowolnie wybranemu przez siebie wykonawcy (bez stosowania trybu konkurencyjnego)? 139
8. Czy w sytuacji, gdy na rynku właściwym działa tylko jeden wykonawca, beneficjent może udzielić zamówienia bez stosowania procedury konkurencyjnej? 142
9. Kiedy można uznać, że brak konkurencji ze względów technicznych ma obiektywny charakter? 143
10. Prawa wyłączne – kiedy można uznać, że istnieje tylko jeden wykonawca, który ma wyłączne prawo do dysponowania przedmiotem zamówienia? 146
11. Kiedy zamówienie z zakresu działalności twórczej i artystycznej może być udzielone z pominięciem procedury konkurencyjnej? 147
12. Czy w wyjątkowej, nieprzewidzianej sytuacji lub gdy wymagane jest pilne udzielenie zamówienia, zamawiający może udzielić zamówienia bez stosowania trybu konkurencyjnego? 148
13. Czy można bezpośrednio udzielić kolejnego zamówienia wykonawcy wybranemu w procedurze konkurencyjnej, jeżeli zachodzi potrzeba realizacji dodatkowych dostaw? 151

14. Czy w sytuacji, gdy zachodzi potrzeba powtórzenia podobnych usług lub robót budowlanych, beneficjent może udzielić zamówienia bez stosowania procedury konkurencyjnej? 153
15. Czy dokonując zakupu na giełdzie towarowej, beneficjent jest zobowiązany do przeprowadzania procedury konkurencyjnej? Czy zamawiający może dokonać zakupu na giełdzie towarowej zamiast stosowania procedur udzielania zamówień określonych w wytycznych z 2020 r.? 154
16. Czy beneficjent, który nie jest zobowiązany do stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych, udzielając zamówienia bez przeprowadzania procedury konkurencyjnej, musi przestrzegać zakazu powiązań? 155
17. Czy w przypadku zakupu ruchomości w ramach egzekucji komorniczej lub w toku likwidacji majątku masy upadłości w postępowaniu upadłościowym beneficjent jest zobowiązany do zastosowania zasady konkurencyjności albo rozeznania rynku? 155

Rozdział 6

Beneficjenci będący zamawiającymi w rozumieniu ustawy

- Prawo zamówień publicznych a wytyczne z 2020 r.** 157
1. Czy beneficjenci będący zamawiającymi w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych przy udzielaniu zamówień publicznych mają obowiązek stosowania zasady konkurencyjności? 157
 2. Czy przeprowadzenie przez zamawiającego w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przewidzianym w ustawie Prawo zamówień publicznych (np. przetargu nieograniczonego lub w trybie podstawowym) zamiast zasady konkurencyjności jest uznawane za nieprawidłowość indywidualną? 158
 3. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych w ramach szacowania wartości zamówienia w projekcie powinien uwzględnić zamówienia tożsame udzielane w toku bieżącej działalności? 158

4. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, udzielając zamówień w ramach projektów finansowanych ze środków unijnych, może skorzystać z uprawnienia przewidzianego w art. 30 ust. 4 p.z.p.? 159
5. Jaki tryb udzielania zamówień publicznych powinien przyjąć zamawiający w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych dla zamówień, których wartość nie przekracza kwoty 50 000 zł netto? 160
6. Na jakiej podstawie beneficjent może ustalić, czy jest zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych przy udzielaniu zamówień publicznych? 161
7. Czy w przypadku zamówień sektorowych obowiązuje zasada konkurencyjności? 161
8. Czy beneficjentów będących zamawiającymi w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązuje zakaz powiązań osobowych lub kapitałowych? 162
9. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych zamiast zasady konkurencyjności może zastosować wewnętrzny regulamin udzielania zamówień obowiązujący w jednostce? 163
10. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych zamiast zasady konkurencyjności może zastosować tryb konkurencyjny przewidziany w ustawie Prawo zamówień publicznych? 163
11. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, udzielając zamówienia w trybie zasady konkurencyjności, zobowiązany jest opublikować ogłoszenie o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym UE lub Biuletynie Zamówień Publicznych? 163
12. Czy beneficjent będący zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, który prowadzi postępowanie zgodnie z zasadą konkurencyjności, może udzielić zamówienia *in-house*? 164
13. Czy wykonawcom biorącym udział w postępowaniu w trybie zasady konkurencyjności prowadzonym przez beneficjenta będącego zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych przysługuje odwołanie do KIO? 164

14. Czy zamówienia udzielane w projektach współfinansowanych ze środków unijnych podlegają kontroli Prezesa UZP? 165

Rozdział 7

- Umowa o zamówienie** 167
1. W jakiej formie należy sporządzić umowę w sprawie zamówienia? 167
 2. Czy dopuszczalne jest dokonywanie zmian w umowie w sprawie zamówienia? 169
 3. Jaka zmiana umowy w sprawie zamówienia będzie uznana za zmianę istotną? 171
 4. Czy jeżeli możliwość dokonania istotnej zmiany umowy została przewidziana w zapytaniu ofertowym, to zamawiający może dokonać tego typu zmian? 172
 5. Czy można wprowadzić do umowy zmiany dotyczące realizacji dodatkowych dostaw, usług lub robót budowlanych przez dotychczasowego wykonawcę, które nie zostały objęte zamówieniem podstawowym? 176
 6. Czy w sytuacji, gdy konieczność wprowadzenia istotnych zmian do umowy spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający nie mógł przewidzieć, istnieje możliwość ich dokonania? 177
 7. Czy wykonawca może dokonać cesji wierzytelności wynikającej z umowy w sprawie zamówienia? 179
 8. Czy dopuszczalna jest zmiana wykonawcy przedmiotu zamówienia? 180
 9. Czy beneficjent może w ramach cesji (przelewu) przejąć wierzytelność od zamawiającego z umowy o realizację zamówienia bez obowiązku stosowania procedury konkurencyjnej? 181
 10. Czy zamawiający może dokonywać zmian w umowie w sprawie zamówienia, jeżeli wartość tych zmian nie jest znaczna? 183
 11. Czy umowa w sprawie zamówienia może zostać rozwiązana lub wypowiedziana przed terminem, na jaki została zawarta? 183

12. Czy dopuszczalne jest odstąpienie od umowy w sprawie zamówienia? 184
13. Czy w umowie zamówieniowej można przewidzieć kary umowne lub odsetki? 184
14. Czy istnieją ograniczenia w zakresie ustalania terminu zapłaty wynagrodzenia na rzecz wykonawcy? 185

Rozdział 8

- Wnioskodawca a udzielanie zamówień w projekcie** 190
1. Czy wnioskodawcy konkursów finansowanych ze środków unijnych są zobowiązani do stosowania procedur udzielania zamówień określonych w wytycznych? 190
 2. Czy zamawiający wnioskodawca może wybrać wykonawcę zamówienia przed złożeniem wniosku o dofinansowanie projektu? 191
 3. Czy zamawiający wnioskodawca może udzielić zamówienia w przedmiocie robót budowlanych przed złożeniem wniosku o dofinansowanie? 192
 4. W jaki sposób wnioskodawca powinien upublicznić zapytanie ofertowe w trybie zasady konkurencyjności? 192
 5. Czy udzielenie zamówienia przed złożeniem wniosku o dofinansowanie, zgodnie z wewnętrznym regulaminem zakupów zamawiającego, w czasie, w którym jeszcze nie zamierzał aplikować o środki, będzie podlegało zwolnieniu z procedur konkurencyjnych określonych w wytycznych z 2020 r.? 193
 6. Czy wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia przeprowadzonym w ramach jednego konkursu może być następnie uwzględniony jako wykonawca, np. kluczowych prac w projekcie, w innym konkursie, w którym aplikuje wnioskodawca? 193
 7. Czy wnioskodawca może w ramach postępowania o udzielenie zamówienia w trybie zasady konkurencyjności wybrać podmiot powiązany z nim osobowo lub kapitałowo? 193
 8. Czy wytyczne z 2020 r. formułują względem wnioskodawcy jako zamawiającego dodatkowe wymogi w zakresie udzielania zamówień w projekcie? 194

9. Czy zamawiający wnioskodawca może zmienić istotne warunki umowy warunkowej z wykonawcą po złożeniu wniosku o dofinansowanie, a przed podpisaniem umowy o dofinansowanie? 194
10. Czy wnioskodawca po wyborze wykonawcy zamówienia może przed złożeniem wniosku o dofinansowanie ponownie przeprowadzić procedurę konkurencyjną i wybrać innego wykonawcę? 194

Rozdział 9

Korekty finansowe	195
1. Czym jest korekta finansowa?	195
2. Jakie przepisy stanowią podstawę do nakładania korekt finansowych?	196
3. Czym jest nieprawidłowość indywidualna?	197
4. Czym różni się szkoda realna od szkody potencjalnej przy stwierdzeniu nieprawidłowości indywidualnej?	198
5. Jaką stawkę korekty stosuje się w przypadku stwierdzenia kilku nieprawidłowości w ramach jednego postępowania o udzielenie zamówienia?	200
6. Zamawiający w ramach postępowania w trybie zasady konkurencyjności udziela zamówień częściowych. Czy w przypadku stwierdzenia nieprawidłowości w jednej części tego samego postępowania o udzielenie zamówienia stawka korekty finansowej rozciąga się na pozostałe części zamówienia?	200
7. Czy stawka korekty finansowej z tytułu nieprawidłowości związanej z udzieleniem zamówienia może zostać obniżona?	201
8. Jakie czynniki wpływają na miarkowanie stawek korekt finansowych?	201
9. Czy właściwa instytucja może nałożyć korektę finansową na zamówienie udzielone według zasady konkurencyjności przed podpisaniem umowy o dofinansowanie?	204
10. Czy uchybienie związane z realizacją zamówień, dla którego rozporządzenie w sprawie korekt finansowych nie przewiduje stawki korekty finansowej, może skutkować nałożeniem korekty?	204

11. Jakie istotne zmiany w metodologii nakładania korekt finansowych wywołało wejście w życie 4.08.2020 r. rozporządzenia zmieniającego rozporządzenie w sprawie korekt finansowych? 205
12. Czy korekty finansowe na podstawie rozporządzenia w sprawie korekt finansowych mogą być stosowane wstecz na postępowania w trybie zasady konkurencyjności, które były wszczęte przed dniem wejścia w życie tego aktu prawnego? 206
13. Czy korekta finansowa może zostać nałożona na nieprawidłowość w projekcie, która nie stanowi pochodnej udzielania zamówienia, np. w procedurze zasady konkurencyjności? 207

Rozdział 10

- Postępowanie kontrydiktoryjne** 208
1. Czy beneficjent ma prawo odwołać się od nałożonej korekty finansowej w wyniku stwierdzenia nieprawidłowości indywidualnej? 208
 2. Czy postępowanie kontrydiktoryjne prowadzone zgodnie z przepisami ustawy wdrożeniowej jest równoznaczne z postępowaniem administracyjnym na podstawie Kodeksu postępowania administracyjnego? 209
 3. Do jakiego podmiotu beneficjent powinien skierować zastrzeżenia? 210
 4. Jak należy sformułować zastrzeżenia? 210
 5. W jakim terminie beneficjent może złożyć pisemne zastrzeżenia? 211
 6. W jakim terminie instytucja kontrolująca rozpoznaje pisemne zastrzeżenia? 211
 7. Czy beneficjent ma prawo wycofać złożone zastrzeżenia? 212
 8. Jakie czynności względem beneficjenta może podjąć instytucja kontrolująca w toku rozpoznawania pisemnych zastrzeżeń? 212
 9. W jakiej formie następuje rozpoznanie zastrzeżeń przez instytucję kontrolującą? 212

10. Czy od stanowiska instytucji, w którym rozpoznano zastrzeżenia beneficjenta, można się odwołać do instytucji nadrzędnej lub do sądu administracyjnego? 213
11. Czy stwierdzony przez instytucję kontrolującą brak nieprawidłowości w ramach postępowania o udzielenie zamówienia jest wiążący dla pozostałych organów kontrolujących? 213

Rozdział 11

Interpretacje indywidualne wytycznych z 2020 r.	214
1. Czym jest interpretacja indywidualna wytycznych z 2020 r.?	214
2. W jaki sposób beneficjent może wystąpić o wydanie przez instytucję będącą stroną umowy o dofinansowania interpretacji indywidualnej wytycznych z 2020 r.?	214
3. Co powinien zawierać wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej wytycznych z 2020 r.?	215
4. Czy od niekorzystnej interpretacji indywidualnej wytycznych z 2020 r. wydanej przez instytucję przysługuje odwołanie do instytucji nadrzędnej?	215
5. Czy od niekorzystnej interpretacji indywidualnej wytycznych z 2020 r. wydanej przez instytucję nadrzędną przysługuje odwołanie do sądu administracyjnego?	216
6. Czy interpretacja indywidualna wytycznych z 2020 r. wydana przez odpowiednią instytucję ma moc wiążącą?	216
7. Jaki czas na rozpatrzenie wniosku o wydanie interpretacji indywidualnej ma instytucja będąca stroną umowy o dofinansowanie lub instytucja ogłaszająca konkurs?	216
8. Czy wydana interpretacja indywidualna wytycznych z 2020 r. może mieć zastosowanie do podobnych przypadków występujących podczas realizacji projektu przez beneficjenta? ...	217
Bibliografia	219

SŁOWNICZEK

Baza Konkurencyjności – działająca od 1.01.2016 r. internetowa baza ofert zawierająca ogłoszenia beneficjentów realizujących projekty w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności; administratorem Bazy Konkurencyjności jest Ministerstwo Funduszy i Polityki Regionalnej.

beneficjent – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. a wytycznych z 2020 r.: podmiot, o którym mowa w art. 2 pkt 10 lub w art. 63 rozporządzenia nr 1303/2013; na potrzeby wytycznych, ilekroć jest mowa o beneficjencie, należy przez to rozumieć również wskazanych w umowie o dofinansowanie projektu partnera i podmiot upoważniony do ponoszenia wydatków, chyba że z treści wytycznych wynika, że w danym kontekście chodzi o beneficjenta jako stronę umowy o dofinansowanie.

korekta finansowa – zgodnie z art. 2 pkt 12 u.z.r.p. kwota, o jaką pomniejsza się współfinansowanie UE dla projektu lub programu operacyjnego w związku z nieprawidłowością indywidualną lub systemową; na potrzeby niniejszej książki to również pomniejszenie, o którym mowa w art. 24 ust. 1 pkt 1 u.z.r.p.

partner – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. q wytycznych z 2020 r.: podmiot w rozumieniu art. 33 ust. 1 u.z.r.p., który jest wymieniony w zatwierdzonym wniosku o dofinansowanie projektu, realizujący wspólnie z beneficjentem (i ewentualnie innymi partnerami) projekt na warunkach określonych w umowie o dofinansowanie projektu

i porozumieniu albo umowie o partnerstwie i wnoszący do projektu zasoby ludzkie, organizacyjne, techniczne lub finansowe (warunki uczestnictwa partnera w projekcie określa IZ PO). Zgodnie z wytycznymi jest to podmiot, który ma prawo do ponoszenia wydatków na równi z beneficjentem, chyba że z treści wytycznych wynika, że chodzi o beneficjenta jako stronę umowy o dofinansowanie projektu.

perspektywa finansowa 2014–2020 – okres programowania polityki regionalnej związany z budżetem Unii Europejskiej na lata 2014–2020 (wieloletnie ramy finansowe).

perspektywa finansowa 2021–2027 – okres programowania polityki regionalnej związany z budżetem Unii Europejskiej na lata 2021–2027 (wieloletnie ramy finansowe).

projekt – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. u wytycznych z 2020 r.: przedsięwzięcie w rozumieniu art. 2 pkt 18 u.z.r.p., zmierzające do osiągnięcia założonego celu określonego wskaźnikami, z określonym początkiem i końcem realizacji, zgłoszone do objęcia albo objęte współfinansowaniem UE jednego z funduszy strukturalnych albo Funduszu Spójności w ramach programu operacyjnego.

projekt partnerski – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. v wytycznych z 2020 r.: projekt w rozumieniu art. 33 u.z.r.p.

wnioskodawca – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. ff wytycznych z 2020 r.: według definicji w art. 2 pkt 28 u.z.r.p. podmiot, który złożył wniosek o dofinansowanie projektu.

wykonawca – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. ii wytycznych z 2020 r.: osoba fizyczna niebędąca personelem projektu w rozumieniu rozdziału 3 pkt 1 lit. r, osoba prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która oferuje realizację robót budowlanych, określone produkty lub usługi na rynku lub zawarła umowę w sprawie realizacji zamówienia w projekcie realizowanym w ramach programu operacyjnego.

zamawiający – wnioskodawca lub beneficjent zobowiązany do udzielenia zamówienia w projekcie na podstawie rozeznania rynku albo zasady konkurencyjności bądź ustawy Prawo zamówień publicznych.

zamówienie – zgodnie z rozdziałem 3 pkt 1 lit. II wytycznych z 2020 r.: umowa odpłatna zawarta zgodnie z warunkami wynikającymi z ustawy Prawo zamówień publicznych albo umowy o dofinansowanie projektu pomiędzy zamawiającym a wykonawcą, których przedmiotem są usługi, dostawy lub roboty budowlane przewidziane w projekcie realizowanym w ramach programu operacyjnego.

Rozdział 1

ŹRÓDŁA PRAWA

- ?** 1. Jakie przepisy regulują udzielanie zamówień w projektach finansowanych z funduszy unijnych w perspektywie finansowej 2014–2020?

{podrozdział 6.5 wytycznych z 2020 r.; art. 5 ust. 1 pkt 5 u.z.r.p.}

Procedury udzielania zamówień wynikają z Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 wydanych przez ministra właściwego do spraw rozwoju regionalnego. Upoważnienie do wydania wytycznych przez ww. ministra zostało określone w art. 5 ust. 1 pkt 5 u.z.r.p.

- ?** 2. Czy Wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 ulegały zmianie w trakcie perspektywy finansowej 2014–2020?

Wytyczne od początku ich obowiązywania czterokrotnie ulegały nowelizacji. Pierwsza wersja wytycznych została ustanowiona 10.04.2015 r. (weszła w życie z dniem zatwierdzenia dokumentu), druga – 19.09.2016 r. (weszła w życie 14.10.2016 r.), trzecia – 19.07.2017 r. (weszła w życie

23.08.2017 r.), kolejna – 22.08.2019 r. (weszła w życie 9.09.2019 r.), zaś ostatnia – związana z koniecznością dostosowania regulacji do brzmienia przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych z 2019 r. – 21.12.2020 r. (weszła w życie 1.01.2021 r.).

? 3. Jaki jest charakter prawny Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 i skąd wynika moc wiążąca tego dokumentu?

{art. 2 pkt 32, art. 5 ust. 1 pkt 5 u.z.r.p.}

Charakter prawny wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków wynika z przepisów ustawy wdrożeniowej. Na podstawie art. 5 ust. 1 pkt 5 u.z.r.p. minister właściwy do spraw rozwoju regionalnego wykonujący zadania państwa członkowskiego, w celu zapewnienia zgodności sposobu realizacji programów operacyjnych z prawem Unii Europejskiej w zakresie wdrażania funduszy strukturalnych i Funduszu Spójności oraz spełniania wymagań określanych przez Komisję Europejską w tym zakresie, a także w celu zapewnienia jednolitości sposobu realizacji programów operacyjnych i prawidłowości realizacji zadań i obowiązków określonych ustawą wdrożeniową, może wydać wytyczne dotyczące kwalifikowalności wydatków w ramach programów operacyjnych.

Ponadto ustawa wdrożeniowa w art. 2 pkt 32 charakteryzuje wytyczne jako instrument prawny określający ujednoczone warunki i procedury wdrażania funduszy strukturalnych i Funduszu Spójności skierowane do instytucji uczestniczących w realizacji programów operacyjnych oraz stosowane przez te instytucje na podstawie właściwego porozumienia, kontraktu terytorialnego albo umowy oraz przez beneficjentów na podstawie umowy o dofinansowanie projektu albo decyzji o dofinansowaniu projektu.

Wytyczne dotyczące kwalifikowalności wydatków w ramach programów operacyjnych stanowią swoisty instrument prawny regulujący prawa i obowiązki właściwych instytucji w systemie realizacji programów operacyjnych oraz beneficjentów, który przede wszystkim ma na celu utrzymanie zgodności realizacji tych programów z prawem Unii Europejskiej. Wytyczne nie zaliczają się do zbioru aktów prawnych prawa powszechnie obowiązującego, natomiast podstawa ich wydania przez właściwego ministra wynika z delegacji ustawowej.

W konkursach organizowanych w ramach realizacji programów operacyjnych omawiany akt prawny znajduje się w dokumentacji konkursowej. Po podpisaniu umowy o dofinansowanie albo otrzymaniu przez beneficjenta decyzji o dofinansowaniu obowiązek stosowania wytycznych wynika ze stosunku zobowiązaniowego.

? 4. Jaką wersję Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 należy stosować do udzielenia zamówienia w projekcie przez beneficjenta?

{rozdział 4 pkt 8 i 9 wytycznych z 2020 r.}

Beneficjent powinien zastosować wersję wytycznych obowiązującą w dniu wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, które zakończyło się zawarciem danej umowy. W świetle rozdziału 4 pkt 9 wytycznych z 2020 r. za dzień wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia uznaje się dzień publikacji ogłoszenia o wszczęciu postępowania. Ocena kwalifikowalności wydatków według daty publikacji informacji o wszczęciu postępowania stanowi odstępstwo od reguły kwalifikowania wydatków na podstawie przepisów obowiązujących w dniu ich poniesienia zgodnie z metodą kasową, co zostało przewidziane w rozdziale 4 pkt 8 wytycznych z 2020 r.

- ?** 5. Czy zmienione postanowienia Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014–2020 w części dotyczącej udzielania zamówień w projektach mogą być stosowane przez beneficjentów wstecz?

{rozdział 4 pkt 11 wytycznych z 2020 r.}

Postanowienia wytycznych normujące dziedzinę udzielania zamówień w projektach mogą być stosowane wstecz, ale dopiero po ziszczeniu się określonych warunków: po pierwsze, mechanizm ten dotyczy jedynie zmian wytycznych, które są korzystniejsze dla beneficjentów od postanowień poprzednio obowiązujących wersji wytycznych, a po drugie, takie uprawnienie musi być przewidziane umową przez IZ PO.

- ?** 6. Na podstawie jakich przepisów instytucja będąca stroną umowy o dofinansowanie nakłada korekty finansowe za naruszenia związane z udzielaniem zamówień w projektach finansowanych z funduszy unijnych w perspektywie finansowej 2014–2020?

{podrozdział 6.5 pkt 12 wytycznych z 2020 r.; art. 24 ust. 13 u.z.r.p.}

Podstawę prawną do nakładania korekt finansowych określa umowa o dofinansowanie projektu oraz podrozdział 6.5 pkt 12 wytycznych z 2020 r., który odnosi się do art. 24 ust. 13 u.z.r.p. Na podstawie art. 24 ust. 13 u.z.r.p. minister właściwy do spraw rozwoju regionalnego wydał rozporządzenie w sprawie korekt finansowych, którego załącznik zawiera szczegółowe przypadki nieprawidłowości związanych z udzielaniem zamówień w projektach oraz stawki korekt finansowych. Załącznik do omawianego rozporządzenia nazywany jest również taryfikatorem, ponieważ katalogowi nieprawidłowości nadano formę tabeli z przypisanymi stawkami korekt finansowych wyrażonych w procentach, z których najniższa to 5%, zaś najwyższa – 100%.

? 7. Czy beneficjent zobowiązany do stosowania regulacji dotyczących udzielania zamówień w projekcie ustanowionych w wytycznych może zamiast nich stosować ustawę Prawo zamówień publicznych?

{art. 2 ust. 1, art. 4, 5, 6, 108, 109 p.z.p.; sekcja 6.5.2 pkt 1 wytycznych z 2020 r.}

Procedury udzielania zamówień określone w wytycznych z 2020 r. (rozeznanie rynku oraz zasada konkurencyjności) stosują podmioty, które nie są zamawiającymi w rozumieniu art. 4–6 p.z.p.

W przypadku gdy dany podmiot nie jest zamawiającym w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych, wówczas powinien stosować tryby udzielania zamówień z wytycznych z 2020 r. Ewentualne przeprowadzenie przez zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia w trybie określonym w ustawie Prawo zamówień publicznych (np. w przetargu nieograniczonym czy w trybie podstawowym) zamiast zasady konkurencyjności lub rozeznania rynku, mimo braku podstawy prawnej, zwiększa ryzyko popełnienia uchybień.

Reguła prostego podziału beneficjentów na zamawiających w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych i tych objętych regulacjami wytycznych doznaje częściowej modyfikacji względem pierwszej grupy zamawiających. Artykuł 2 ust. 1 p.z.p. w zw. z sekcją 6.5.2 pkt 1 lit. b wytycznych z 2020 r. wprowadza katalog sytuacji, w których zamawiający w rozumieniu art. 4–6 p.z.p. w ustalonym kwotowo zakresie powinni przeprowadzać postępowania według rozeznania rynku lub zasady konkurencyjności.

Należy podkreślić, że wytyczne z 2020 r. nie utożsamiają ani nie zrównują trybów z ustawy Prawo zamówień publicznych z zasadą konkurencyjności, tryby konkurencyjne z ustawy Prawo zamówień publicznych, cechujące się wyższym formalizmem i szczegółowością, są bowiem trudniejsze do wykonania przez zamawiającego. Ponadto mechanizmy określone w przywołanych aktach prawnych w niektórych kwestiach różnią się znacząco, co może wywoływać problemy z oceną

Stan prawny na 1 września 2021 r.

Wydawca
Izabella Matecka

Redaktor prowadzący
Livia Śpiewak

Opracowanie redakcyjne
Violet Design Wioletta Kowalska

Projekt okładek serii
Wojtek Kwiecień-Janikowski, Przemek Dębowski

prawolubni

Ta książka jest wspólnym dziełem twórcy i wydawcy. Prosimy, byś przestrzegał przystępujących im praw. Książkę możesz udostępnić osobom bliskim lub osobiście znanym, ale nie publikuj jej w internecie. Jeśli cytujesz fragmenty, nie zmieniaj ich treści i koniecznie zaznacz, czyje to dzieło. A jeśli musisz skopiować część, rób to jedynie na użytek osobisty.

Szanujmy prawo i własność
Więcej na www.legalnakultura.pl
Polska Izba Książki

© Copyright by Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o., 2021

ISBN 978-83-8246-534-1

Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o.
Dział Praw Autorskich
01-208 Warszawa, ul. Przyokopowa 33
tel. 22 535 82 19
e-mail: PL-ksiazki@wolterskluwer.com

księgarnia internetowa www.profinfo.pl

Zasada konkurencyjności stanowi unikalną procedurę udzielania zamówień w projektach finansowanych ze środków Unii Europejskiej. Obowiązkiem jej stosowania zostali objęci przede wszystkim polscy przedsiębiorcy, którzy stanowią istotną grupę beneficjentów pomocy publicznej. W książce przedstawiono wieloletnią praktykę oraz dorobek doktryny wypracowane przez instytucje finansujące projekty oraz sądy administracyjne w zakresie prawidłowego udzielania, a także kontroli zamówień dotowanych ze środków unijnych.

Omówiono przy tym kwestie dotyczące:

- szacowania wartości zamówienia,
- rozeznania rynku,
- wyłączeń procedur podstawowych,
- umowy zamówieniowej i możliwości jej zmiany,
- nakładania korekt finansowych z tytułu nieprawidłowości przy udzielaniu zamówień.

Całość ujęto w formule pytań i odpowiedzi wraz z poradami autorów, co czyni publikację przystępną dla odbiorcy oraz nadaje jej wymiar praktyczny. Autorzy zwrócili również uwagę na najczęściej popełniane błędy, dzięki czemu książka może pomóc zmniejszyć ryzyko stwierdzenia nieprawidłowości przy udzielaniu zamówień.

Poradnik przeznaczony jest dla beneficjentów środków unijnych, którym pozwoli skutecznie zastosować konkurencyjne procedury zamówieniowe. Ponadto może stanowić wsparcie merytoryczne dla kontrolerów weryfikujących poprawność prowadzenia tych procedur. Zainteresuje również właściciele firm doradczych specjalizujących się w pozyskiwaniu oraz rozliczaniu dotacji unijnych.

Urszula Kobza – prawniczka; specjalistka w dziedzinie prawa zamówień publicznych, w szczególności w aspekcie zamówień udzielanych w projektach unijnych; zdobywała doświadczenie, świadcząc obsługę prawną procesów zakupowych po stronie zamawiającego oraz w agencji wykonawczej finansującej projekty B+R, zajmując się oceną konkurencyjności wydatków oraz doradztwem prawnym w tym zakresie.

Krzysztof Saks – radca prawny; ekspert oraz prowadzący szkolenia z zakresu realizacji i kontroli projektów dotowanych ze środków publicznych; zdobywał doświadczenie w agencji wykonawczej finansującej projekty B+R; specjalizuje się w problematyce zamówień udzielanych w projektach unijnych, prawie pomocy publicznej oraz prawie administracyjnym.



9788382465341 W01P01

ISBN 978-83-8246-534-1



9 788382 465341

ZAMÓWIENIA:

INFOLINIA: 801 04 45 45

ZAMÓWIENIA@WOLTERSKLUWER.PL

WWW.PROFINFO.PL

CENA 119 ZŁ (W TYM 5% VAT)