

DWF Poland - Departament Zamówień Publicznych

Zamówienia publiczne w dobie epidemii COVID-19

Obecna sytuacja związana z wirusem COVID-19 wpływa na wszystkie sfery życia, zmuszając ich uczestników do bieżącego dostosowywania swoich działań do panujących realiów. Nie inaczej jest w przypadku rynku zamówień publicznych.

W dniu 1 kwietnia 2020 r. weszły w życie przepisy ustawy o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw – tzw. „Tarczy Antykryzysowej”.

Zapraszamy do bezpośredniego kontaktu z prawnikami kancelarii DWF Poland w celu uzyskania opinii dotyczącej konkretnej sprawy, rekomendacji lub porady prawnej.

KONTAKT



dr Piotr Kunicki
Partner, radca prawny

M +48 664 482 877
E piotr.kunicki@dwf.law



Łukasz Gembiś
Senior Associate, adwokat

M +48 571 244 766
E lukasz.gembis@dwf.law

JAKIE ROZWIĄZANIA ZOSTAŁY DOTYCHCZAS ZASTOSOWANE W OBSZARZE ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH?



Możliwość wyłączenia stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych dla niektórych zamówień

Wyłączenie Banku Gospodarstwa Krajowego i Polskiego Funduszu Rozwoju z obowiązku stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych przy wdrażaniu instrumentów wsparcia mających na celu niwelowanie skutków gospodarczych wystąpienia COVID-19.

Do zamówień na usługi lub dostawy udzielane przez **Zakład Ubezpieczeń Społecznych** w związku z realizacją zadań związanych z ustalaniem prawa lub wypłatą świadczenia postojowego nie stosuje się przepisów o zamówieniach publicznych.

Przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych nie stosuje się do zamówień na usługi, dostawy lub roboty budowlane udzielanych w związku z zapobieganiem lub zwalczaniem epidemii na obszarze, na którym ogłoszono stan zagrożenia epidemicznego lub stan epidemii.



Realizacja umów zawartych pod ustawą Prawo zamówień publicznych

Generalny obowiązek **wzajemnego informowania się** o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy.

Możliwości dokonania **zmiany umowy**:

Informacja do strony o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie danej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić.

Obowiązek potwierdzenia wpływu przedmiotowych okoliczności poprzez odpowiednie oświadczenia lub dokumenty (przewiduje się otwarty katalog dokumentów, które potwierdzają wpływ wskazanych okoliczności na realizację konkretnego zamówienia). Możliwość żądania przedstawienia dodatkowych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie danej umowy.

Przekazanie w terminie 14 dni drugiej stronie swojego stanowiska, wraz z uzasadnieniem, dotyczącego przedstawionych okoliczności na należyte wykonanie umowy.

Po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy, możliwość dokonania zmiany umowy.

Katalog zmian w umowie jest otwarty, a w szczególności zmiany mogą dotyczyć: (i) terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowego zawieszenia wykonywania umowy lub jej części, (ii) zmiany sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych, (iii) zmiany zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy.

Wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą **nie może przekroczyć 50% wartości pierwotnej umowy (!)**.

Jeżeli umowa przewiduje **korzystniejsze warunki zmiany postanowień**, stosuje się **korzystniejsze zapisy**.

Okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 **nie mogą stanowić samodzielnej podstawy** do wykonania umownego prawa odstąpienia od umowy.

Możliwość niedochodzenia należności, w tym kar umownych oraz zwolnienie z kar wynikających z ustawy o naruszenie dyscypliny finansów publicznych, czy odstąpienie od dochodzenia należności:

Zamawiający uznając, że istnieją podstawy do stwierdzenia braku odpowiedzialności wykonawcy **powinien odstąpić od ustalenia i dochodzenia przewidzianych kar umownych lub odszkodowania**.

W przeciwnym razie powinna zostać rozważona **możliwość obniżenia wysokości kar umownych lub odszkodowania**, stosownie do stopnia wpływu okoliczności związanych z COVID-19 na prawidłowość realizacji umowy, a także uwzględniając treść dokonanych zmian umowy.

W przypadku nieustalenia lub niedochodzenia od strony umowy należności powstałych w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego na skutek okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19, a także zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego, **nie stanowią naruszenia dyscypliny finansów publicznych**.

Rozwiązania mają zastosowanie także do umów z podwykonawcami i dalszymi podwykonawcami.



Postępowania przetargowe w toku

W okresie epidemii COVID-19 zamawiający **mogą prowadzić postępowania przetargowe**, w tym w szczególności otworzyć oferty, gwarantując jawność tej czynności poprzez transmisję online.

Brak na tę chwilę regulacji **zakazujących zamawiającym zatrzymywania wadium** jeżeli wykonawca nie będzie mógł zawrzeć umowy z uwagi na COVID-19.

Wstrzymanie i zawieszenie biegu terminów procesowych i sądowych z powodu COVID-19 **nie dotyczy kontroli uprzednich zamówień** współfinansowanych ze środków Unii Europejskiej, prowadzonych przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz **postępowań odwoławczych** prowadzonych przed Krajową Izbą Odwoławczą.

Terminy dotyczące postępowania odwoławczego (w szczególności na wniesienie odwołania i przystąpienia do postępowania odwoławczego) **nie ulegają wstrzymaniu ani zawieszeniu**. W praktyce oznacza to, że wnoszenie odwołań do Krajowej Izby Odwoławczej pozostaje na niezmiennych zasadach.