



Pan
Hubert Nowak
Prezes
Urzędu Zamówień Publicznych
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Szanowny Panie Prezisie

w nawiązaniu do pisma z dnia 26 lipca 2019 r., znak: Dzk-9060/19 KW-5543/19, w którym poinformował Pan o przekazaniu materiału wypracowanego przez Zespół Roboczy ds. Zamówień Publicznych¹ działający w ramach Rady Przedsiębiorców przy Rzeczniku Małych i Średnich Przedsiębiorców do działającego w Urzędzie Zamówień Publicznych Zespołu ds. *przygotowania i upowszechniania wzorcowych dokumentów i praktyk stosowanych przy udzielaniu zamówień publicznych*, uprzejmie proszę o informację na temat dotychczasowych wyników prac nad ww. materiałem. Z kolei poniżej pragnę podzielić się z Panem Prezesem ustaleniami i wynikami prac Zespołu Roboczego ds. Zamówień Publicznych z ostatnich posiedzeń, które odbyły się w dniach 26 września i 30 października 2019 r.

Po pierwsze, zdaniem Zespołu podstawowym założeniem tworzenia wzorów dokumentów i dobrych praktyk w zamówieniach publicznych powinna być ich kompleksowość oraz podział na poszczególne rodzaje zamówień, tak, aby zamawiający sięgając do nich, mogli w całości oprzeć się na tych dokumentach. Przykładowo, zamawiający planujący przeprowadzić zamówienie na dostawy sprzętu komputerowego korzystając ze wzorców dokumentów zamieszczonych na stronie Urzędu Zamówień Publicznych mieliby w jednym miejscu wszystkie niezbędne szablony dokumentów przetargowych wraz ze wskazówkami dobrych praktyk. Wydaje się, że takie założenie zakładające wygodę i użyteczność dla

¹ Dalej: Zespół.



zamawiających przyczyni się do zwiększenia popularności wypracowanych wzorów dokumentów i dobrych praktyk. Dodatkowo członkowie Zespołu wskazali, że pożądane byłoby stworzenie w przyszłości generatora wzorów umów, który poprzez przejrzysty system kryteriów i założeń co do rodzaju planowanego zamówienia umożliwiłby zamawiającym łatwe i szybkie stworzenie takich wzorcowych umów, które jednocześnie gwarantowałyby wykonawcom brak abuzywnych postanowień oraz zrównoważenie pozycji stron.

Po drugie, członkowie Zespołu przedstawili najważniejsze w ich ocenie problemy, z jakimi wciąż spotykają się wykonawcy:

- 1) nieproporcjonalne kształtowanie kar umownych,
- 2) brak mechanizmów naprawczych przed nałożeniem kar umownych,
- 3) stosowanie instytucji kary umownej jako pozacenowego kryterium oceny ofert,
- 4) niesymetryczne i niepartnerskie postanowienia uprawniające wykonawców do odstąpienia od umowy,
- 5) przerzucanie wszelkich ryzyk związanych z realizacją umowy na wykonawców, w tym ryzyk zmian prawnych i administracyjnych.

Z powyższego widać, że w ocenie członków Zespołu istotnym problemem rynku zamówień publicznych jest nadużywanie przez zamawiających instytucji kar umownych – są one nieproporcjonalnie wysokie, dotyczą zbyt wielu okoliczności, a ich nakładanie nie jest poprzedzane żadnym mechanizmem ostrzegawczym lub korygującym (np. wezwanie do usunięcia braków/wad itp. w odpowiednim terminie) co powoduje, że nawet w sytuacji co do zasady właściwej realizacji umowy i woli stron do podjęcia dialogu celem polubownego rozwiązania problemów zamawiający czują się zobowiązani do ich nakładania. Dodatkowo, stosowanie przez wykonawców jako pozacenowego kryterium oceny ofert wysokości kar umownych może zniechęcać do udziału w takich zamówieniach oraz wydaje się wypaczać ideę najkorzystniejszej oferty jako takiej, która jest korzystna dla obu stron, promuje bowiem oferty nie tyle najkorzystniejsze ile najbardziej ryzykowne dla wykonawców. Co do możliwych środków zaradczych to na chwilę obecną być może właściwym rozwiązaniem byłoby wydanie wytycznych, które zwróciłyby uwagę zamawiających na powyższe problemy oraz potrzebę większego zrównoważenia stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego.

Po trzecie, członkowie Zespołu zwrócili uwagę na problem braku standardów dla platform technicznych stosowanych przez zamawiających, co prowadzi do sytuacji,



że w zależności od zamawiającego wykonawcy spotykają się z różnymi wymogami technicznymi im stawianymi, co w konsekwencji prowadzi do zniechęcenia do udziału w rynku zamówień publicznych. Z powyższego wynika, iż istnieje potrzeba w zakresie standaryzowania tych platform.

Ostatnim istotnym zagadnieniem, na które zwrócił uwagę Zespół, jest potrzeba podjęcia działań o charakterze edukacyjnym, które rozpropagują dobre praktyki oraz wzorcowe dokumenty wśród zamawiających. Do rozważenia pozostaje też formuła, w jakiej byłyby one realizowane (np. webinaria, szkolenia, krótkie seminaria).

Mając powyższe na uwadze, zwracam się do Pana Prezesa z uprzejmą prośbą o odniesienie się do powyższych pomysłów i postulatów.

Jednocześnie pragnę poinformować, że członkowie Zespołu Roboczego ds. Zamówień Publicznych odnieśli się z dużą aprobatą i optymizmem do słów z pisma Pana Prezesa wyrażających nadzieję na owocną współpracę w zakresie wypracowania dobrych praktyk i wzorcowych dokumentów służącym uczestnikom rynku zamówień publicznych. Najbliższe posiedzenie ww. Zespołu zaplanowane jest na 21 listopada 2019 r. i ma stanowić kontynuację prac zmierzających do wypracowania dalszych propozycji w zakresie dobrych praktyk. Jeśli Pan Prezes wyraziłby chęć uczestnictwa lub oddelegowanie swojego przedstawiciela, to będzie mi bardzo miło gościć na ww. posiedzeniu.

z pozdrowieniami

Z up. Rzecznika Małych i Średnich Przedsiębiorców

RADCA RZECZNIKA
Wydział Prawno-Legislacyjny

Marek Woźniak
Dm. pr. Marek Woźniak