

**UCHWAŁA nr 60**  
**strony pracowników i strony pracodawców Rady Dialogu Społecznego**  
**z dnia 12 lipca 2018 r.**  
**w sprawie dokumentu „Koncepcja nowego Prawa Zamówień Publicznych”**

Na podstawie art. 29 w zw. z art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 24 lipca 2015 r. o Radzie Dialogu Społecznego i innych instytucjach dialogu społecznego (Dz. U. poz. 1240 oraz z 2017 r. poz. 2371) uchwała się, co następuje:

**§ 1.**

1. Strona pracowników i strona pracodawców Rady Dialogu Społecznego pozytywnie ocenia cel i priorytety nowego prawa zamówień publicznych przedstawione w dokumencie „*Koncepcja nowego prawa zamówień publicznych*”, zwanym dalej: „Koncepcją”.
2. Wyrażamy uznanie dla pracy wykonanej przez stronę Rządową w związku z przygotowaniem Koncepcji. Opracowany dokument wskazuje na nowe podejście do dialogu w kluczowych kwestiach i zachęcamy, aby taki sposób procedowania stał się standardem współpracy z partnerami społecznymi.
3. Strona pracowników i strona pracodawców Rady Dialogu Społecznego podtrzymuje stanowisko zawarte w *Uchwale nr 58 strony pracowników i strony pracodawców Rady Dialogu Społecznego z dnia 25 kwietnia 2018 r. w sprawie przyjęcia Postulatów do nowej ustawy regulującej udzielanie zamówień publicznych w zakresie tzw. zamówień klasycznych* i wyraża gotowość współpracy z Ministerstwem Przedsiębiorczości i Technologii oraz Urzędem Zamówień Publicznych w procesie tworzenia nowego prawa zamówień publicznych.

**§ 2.**

Zmiana systemu zamówień publicznych powinna mieć na celu wzrost konkurencyjności prowadzonych postępowań, co od lat stanowi jedną z istotnych bolączek obecnego stanu rzeczy. Równocześnie, zamówienia publiczne mogą stanowić skuteczny środek do realizacji polityk państwa, wpływać na wykonanie przez podmioty publiczne celów w zakresie zrównoważonych zamówień publicznych i postawy przedsiębiorców, by poprzez stosowanie prawa i decyzje biznesowe kształtować zrównoważone łańcuchy dostaw.

**§ 3.**

1. Kluczowym elementem nowej polityki zakupowej oraz regulacji dotyczących zamówień publicznych powinno być efektywniejsze wydatkowanie środków publicznych, czyli urzeczywistnienie realizacji zasady best value for money. Pozytywnie oceniamy w związku z tym wszelkie elementy, które znalazły się w Koncepcji i które mają się przyczynić do osiągnięcia tego celu. W naszej ocenie, jednym z istotnych postulatów, który należy uwzględnić w tym zakresie jest zrównoważenie zobowiązań kontraktowych stron umowy w sprawie zamówienia publicznego.

2. Równie istotny dla nowej polityki dotyczącej zamówień publicznych powinien być wzrost udziału zrównoważonych zamówień publicznych w całym systemie. Konieczne jest zatem wprowadzenie mechanizmów, które spowodują wzrost stosowania w praktyce aspektów społecznych, w tym rzeczywistego stosowania klauzul społecznych. Wymóg zatrudnienia na umowę o pracę i przestrzegania prawa pracy w realizacji zamówień publicznych powinien zostać określony jako zasada ogólna, wspólna całemu systemowi zamówień publicznych, niezależnie od tego, czy mamy do czynienia z tzw. zamówieniami klasycznymi, sektorowymi, w dziedzinie obronności i bezpieczeństwa, modelami koncesyjnymi i niezależnie od wartości danego zamówienia. Pozwoli to w pełni zrealizować przez kraj dyrektywę 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych. Wymóg zatrudnienia na umowę o pracę nie może zostać uznany za element komplikujący procedurę realizacji zamówienia publicznego, być przedmiotem uelastycznienia bądź uproszczenia. Powinien też przestać być traktowany jako kategoria klauzuli społecznej. Zamawiający powinni mieć obowiązek weryfikacji realizacji tego wymogu w trakcie realizacji zamówienia i zostać wyposażeni w narzędzia umożliwiające taką kontrolę. Za właściwe uznajemy ponadto wprowadzenie solidarnej odpowiedzialności za zobowiązania wynikające z umów zawartych z pracownikami. Uchwaleniu nowego prawa zamówień publicznych powinna towarzyszyć ratyfikacja przez Polskę Konwencji nr 94 Międzynarodowej Organizacji Pracy dotyczącej postanowień o pracy w umowach zawieranych przez władze publiczne. Powyższe podejście wymaga zmian w nowym prawa zamówień publicznych w stosunku do obecnie obowiązujących przepisów ustawy. Tam, gdzie nie będą miały zastosowania przepisy ustawy, należy upowszechnić stosowanie takich narzędzi jak m.in. zalecenia, wzorce dokumentów, dobre praktyki, szkolenia dla zamawiających.
3. Pozytywnie oceniamy również zapowiedź ograniczenia wyłączeń stosowania ustawy. Powinien mu jednak równocześnie towarzyszyć przegląd przesłanek umożliwiających korzystanie przez zamawiających z trybu zamówień z wolnej ręki, w tym odpowiednie ograniczenie możliwości korzystania z zamówień in-house.

#### § 4.

1. Odnosząc się do poszczególnych zagadnień strona pracowników i pracodawców Rady Dialogu Społecznego wskazuje, co następuje:
  - 1) uznajemy za właściwe stanowisko o konieczności zmiany przepisów dotyczących szacowania wartości przedmiotu zamówienia, który to proces jest kluczowy dla realizacji zamówienia zarówno z punktu widzenia publicznego, jak i społecznego; w przepisach kształtujących ustalanie wartości zamówienia należy zawrzeć obowiązek uwzględnienia całkowitych kosztów pracy; zamawiający powinien określać w warunkach zamówienia rodzaje prac wymagających zatrudnienia na umowę o pracę i koszty wynikające z zatrudnienia oraz przestrzegania prawa w zakresie bhp;
  - 2) pozytywnie oceniamy zapowiedź przygotowania ustawowych instrumentów waloryzacji umów oraz usprawniających płatności w ramach realizacji zamówienia;
  - 3) pozytywnie odnosimy się do zapowiedzi zmian w zakresie potencjału własnego wykonawcy, który powinien zwiększać swoją wagę w zamówieniach publicznych i ograniczyć łańcuch podwykonawstwa;

- 4) pozytywny wpływ na rynek zamówień publicznych będzie miało przygotowanie katalogu klauzul abuzywnych – katalog ten powinien powstać w konsultacji z uczestnikami rynku zamówień publicznych;
  - 5) kary umowne powinny być adekwatne do wartości przedmiotu zamówienia i proporcjonalne do skali zawinienia, ich wysokość powinna jednak stanowić element swobody kształtowania umów;
  - 6) finalna ocena zapowiedzi zmian dotyczących obligatoryjnych oraz fakultatywnych przesłanek wykluczenia będzie możliwa po przedstawieniu projektu nowego prawa zamówień. Zapisy te powinny mieć jednak na uwadze cele postawione przed systemem prawa zamówień publicznych i polityką zakupową państwa.
2. W zakresie zagadnień kluczowych wskazanych w Koncepcji, w tym m. in. tzw. dziewięć pozycji do dyskusji, należy wskazać, że w przejrzysty sposób pozwalają one rozpocząć pogłębione prace nad poszczególnymi regulacjami. Na tym etapie prac nad nowymi regulacjami wskazujemy na następujące zagadnienia, które mogą okazać się istotne z punktu widzenia praktyki w obszarze zamówień publicznych:
- 1) wprowadzenie obowiązku przeprowadzenia analizy poprzedzającej wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w każdym przypadku, z zastrzeżeniem, że analiza powinna być dostosowana do wielkości i rodzaju postępowania i nie powodować nadmiernych kosztów dla zamawiającego – chodzi o posiadanie w aktach dokumentu wskazującego na przeprowadzenie takiej analizy;
  - 2) obniżenie progu bagatelności, zgodnie z *Uchwałą nr 58*;
  - 3) wyodrębnienie do osobnej ustawy przepisów dotyczących zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, z zachowaniem spójności pomiędzy ustawami, w szczególności w zakresie zasad, równości dostępności stron i aspektów społecznych oraz jednolitym podejściem do polityki zakupowej państwa;
  - 4) rozważenie wprowadzenie instrumentów miękkich zachęcających do uczestniczenia w zamówieniach MŚP, w szczególności na rzecz poprawy jakości dokumentacji ofertowej, obawiamy się bowiem, że wprowadzenie sztywnych wymogów może negatywnie wpłynąć na konkurencję w zamówieniach;
  - 5) wprowadzenie możliwości zorganizowania spotkania zamawiającego po wyborze oferty, na wniosek wykonawcy, jest właściwym kierunkiem do budowy zaufania wobec stron oraz może wpłynąć na zmniejszenie liczby odwołań;
  - 6) wprowadzenie do nowej ustawy systemu certyfikacji prowadzonego przez jednostkę sektora finansów publicznych oraz proponujemy wpisanie udziału ekspertów branżowych w opracowywaniu systemu dla poszczególnych sektorów;
  - 7) konieczność prowadzenia dalszych prac nad zmianą modelu postępowania odwoławczego, w tym dokonanie pogłębionej analizy dotyczącej ewentualnego wprowadzenia tzw. prekluzji dowodowej; należy mieć na uwadze, aby ewentualne wprowadzenie zmian w zakresie możliwości prowadzenia postępowania dowodowego w postępowaniu przed Krajową Izbą Odwoławczą nie prowadziło do utrudnień lub do uniemożliwienia kompleksowego zbadania sprawy, strony uczestniczące w procedurze powinny mieć możliwość aktywnego, rzeczowego zgłaszania dowodów, co oczywiście powinno pozostawać w zgodzie z zasadą ekonomiki postępowania; zagadnienie ma charakter kompleksowy i powinno być rozpatrywane łącznie z kwestią dotyczącą

całościowego systemu środków odwoławczych dotyczących zamówień publicznych – a zatem wymaga pogłębionego rozpatrzenia na etapie dalszych prac;

- 8) dalsze prace nad propozycją dotyczącą list kontrolnych, tzw. „checklist”; pragniemy zasygnalizować, iż regulacje dotyczące zamówień publicznych mają swoisty, ponadbranżowy charakter oraz dotyczą różnych sfer i regulacji prawnych, ponadto niezwykle kluczowe wydaje się zagadnienie korelacji zamówienia publicznego z zapewnieniem zasad uczciwej konkurencji i otwartości rynku. Dotychczasowa praktyka pokazuje, iż w tym zakresie ma miejsce swoista luka kompetencyjna pomiędzy właściwymi organami. Zagadnienie to ma charakter pierwotny względem zakresu prowadzonych później kontroli. Proponujemy kompleksowo omówić tę tematykę w ramach prac nad nowymi regulacjami.

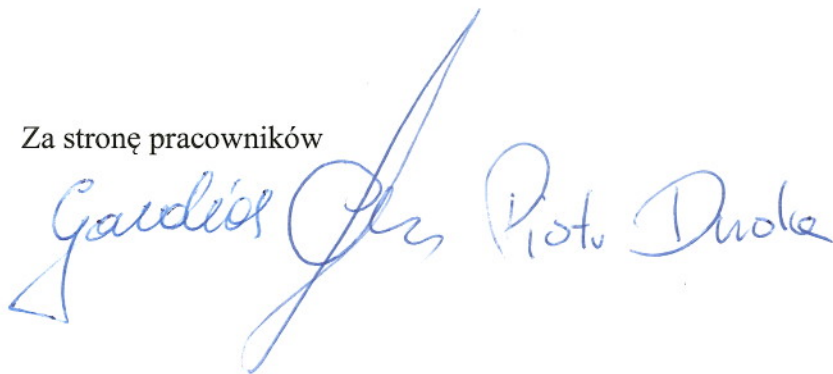
#### § 5.

Niniejsze stanowisko strony pracowników i strona pracodawców Rady Dialogu Społecznego nie kończy prac strony pracowników i strona pracodawców Rady Dialogu Społecznego nad Koncepcją. Dokument nie wyczerpuje wątków wymagających korekty w nowym prawie zamówień publicznych. Strona pracowników i strona pracodawców Rady Dialogu Społecznego zastrzega sobie prawo do ostatecznej oceny zapowiedzi przedstawionych w Koncepcji po przedłożeniu przygotowanych na podstawie tego dokumentu przepisów projektu nowego prawa zamówień publicznych.

#### § 6.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Za stronę pracowników



Za stronę pracodawców

