



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
RADCOWIE PRAWNI
SPÓŁKA PARTNERSKA

02
2021

Nowa ustawa z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych

Tryb podstawowy – wariant I i II

Tryb podstawowy dla zamówień o wartości niższej niż równowartość progów unijnych wyrażonych w złotych



Nowością wprowadzoną ustawą z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019 - dalej jako „nPZP”) jest procedura dla zamówień o wartości szacunkowej poniżej progów unijnych, uregulowana w Dziale III nPZP tj. tryb podstawowy.

Jak wskazano w uzasadnieniu projektu nPZP: *„Procedura uproszczona (tryb podstawowy), gwarantując realizację celów systemu zamówień publicznych, zapewnia zarazem zamawiającym odpowiednią elastyczność umożliwiającą optymalną organizację procesu udzielania zamówienia publicznego. Ponadto w nowej ustawie proponuje się umożliwienie zamawiającym wykorzystania narzędzi, które sprzyjają dialogowi z wykonawcami w celu pozyskania jak najlepszych rozwiązań dotyczących konkretnego zamówienia.”*

Zasady i przebieg postępowania prowadzonego w trybie podstawowym nie są zupełną nowością, bowiem w szerokim zakresie opierają się na dotychczas istniejących trybach udzielenia zamówienia w szczególności przetargu nieograniczonym (wariant I) i negocjacjach z ogłoszeniem (wariant III).

Warianty trybu podstawowego

Ustawodawca przewidział przeprowadzenie trybu podstawowego w trzech wariantach, polegających na tym, że (art. 275 nPZP):

- 1) zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę bez przeprowadzenia negocjacji (wariant I),
- 2) zamawiający może prowadzić negocjacje w celu ulepszenia treści ofert, które podlegają ocenie w ramach kryteriów oceny ofert, o ile przewidział taką możliwość, a po zakończeniu negocjacji zamawiający zaprasza wykonawców do składania ofert dodatkowych (wariant II),
- 3) zamawiający prowadzi negocjacje w celu ulepszenia treści ofert, a po zakończeniu negocjacji zamawiający zaprasza wykonawców do składania ofert ostatecznych (wariant III).

Niniejsze opracowanie ma na celu przybliżenie Państwu trybu podstawowego udzielania zamówień w zakresie wariantu I i II.

Wariant I polega on na tym, że w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a następnie zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę bez przeprowadzenia negocjacji. Kształt trybu podstawowego w wariacie I jest zbliżony do powszechnie znanego i chętnie stosowanego przetargu nieograniczonego.

Natomiast wariant II polega na tym, że w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a następnie zamawiający może negocjować treść ofert w celu ich ulepszenia, o ile przewidział taką możliwość, co z kolei prowadzi do złożenia ofert dodatkowych przez wykonawców, z którymi prowadzone były negocjacje, przy czym nawet jeżeli zamawiający przewidział możliwość negocjacji treści ofert, to nie ma obowiązku ich przeprowadzania.

Ogłoszenie o zamówieniu

Poniżej przedstawiono wspólne uregulowania dla wariantu I i II w zakresie ogłaszania postępowania (art. 276 nPZP):

- Zamawiający wszczyna postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie podstawowym przez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych.
- Zamawiający może dodatkowo udostępnić ogłoszenie w inny sposób, w szczególności na swojej stronie internetowej.
- Zamawiający może także dodatkowo przekazać ogłoszenie do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.
- Udostępnienie lub przekazanie ogłoszenia w sposób, o którym mowa wyżej, nie może nastąpić przed jego zamieszczeniem w BZP.
- Zamawiający może, po zamieszczeniu ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, bezpośrednio poinformować o wszczęciu postępowania o udzielenie zamówienia znanych sobie wykonawców, którzy w ramach prowadzonej działalności świadczą usługi, dostawy lub roboty budowlane będące przedmiotem zamówienia.
- Zamawiający może zmienić ogłoszenie, zamieszczając w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia. Jeżeli zamawiający dodatkowo udostępnił ogłoszenie w inny sposób lub w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, wówczas zasadne jest także uwzględnienie zmian w tych ogłoszeniach.
- Zakres informacji zawartych w ogłoszeniach określił Minister Rozwoju, Pracy i Technologii w rozporządzeniu z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz.U. z 2020 r., poz. 2439).

Specyfikacja Warunków Zamówienia

Poniżej przedstawiono wspólne uregulowania dla obu wariantów (I i II) w zakresie Specyfikacji Warunków Zamówienia:

- Zamawiający obligatoryjnie sporządza SWZ (art. 277 nPZP).
- Od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych zamawiający zapewnia, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, bezpłatny, pełny, bezpośredni i nieograniczony dostęp do SWZ (art. 280 nPZP).
- SWZ powinno obligatoryjnie zawierać co najmniej elementy wskazane w art. 281 ust. 1 i 2 nPZP, a w wariantcie II powinno zawierać również informację, czy zamawiający przewiduje możliwość ograniczenia liczby wykonawców, których zaprosi do negocjacji, stosując kryteria oceny ofert.
- Zaznaczenia wymaga, że art. 281 ust. 1 pkt 4 PZP nakłada na zamawiającego obowiązek zamieszczenia w SWZ informacji czy przewiduje wybór najkorzystniejszej oferty z możliwością prowadzenia negocjacji.
- W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ. W przypadku gdy zmiana treści SWZ jest istotna dla sporządzenia oferty lub wymaga od wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą treści SWZ i przygotowanie ofert, zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny na ich przygotowanie. (art. 286 nPZP).
- Dokonaną zmianę treści odpowiednio SWZ zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.





Termin składania ofert

Zamawiający, niezależnie od wybranego wariantu, wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem złożoności zamówienia oraz czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten:

- 1) w przypadku dostaw i usług nie może być krótszy niż 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych
- 2) w przypadku robót budowlanych nie może być krótszy niż 14 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych (art. 283 nPZP).

Przy określaniu terminu składania ofert należy mieć na uwadze dyspozycję art. 131 ust. 2 nPZP, zgodnie z którym w przypadku gdy zamawiający przewiduje możliwość lub obowiązek odbycia przez wykonawcę wizji lokalnej, wyznacza terminy składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego do zapoznania się przez wykonawców z informacjami koniecznymi do przygotowania oferty, a termin składania ofert musi być dłuższy od ustawowych terminów minimalnych.

Informacje istotne w zakresie wariantu II



Ku przypomnieniu – wariant ten polega on na tym, że w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu oferty mogą składać wszyscy zainteresowani wykonawcy, a następnie zamawiający może negocjować treść ofert w celu ich ulepszenia, o ile przewidział taką możliwość. Skutkiem negocjacji jest złożenie ofert dodatkowych przez wykonawców zaproszonych do negocjacji.

Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców, których zaprosi do negocjacji ofert, o ile liczba ta jest wystarczająca, aby zapewnić konkurencję i nie jest mniejsza niż 3 (art. 288 ust. 1 nPZP). W przypadku dokonania takiego ograniczenia zamawiający wskazuje, w ogłoszeniu o zamówieniu oraz odpowiednio w SWZ, kryteria oceny ofert, które zamierza stosować w celu ograniczenia liczby wykonawców zapraszanych do negocjacji ofert, oraz podaje maksymalną liczbę wykonawców, których zaprosi do negocjacji ofert (art. 288 ust. 2 nPZP).

Nawet jeżeli liczba wykonawców, którzy złożyli oferty niepodlegające odrzuceniu jest mniejsza niż 3, zamawiający kontynuuje postępowanie.

Jeżeli zamawiający w wariantcie II nie zamierza przeprowadzić negocjacji, wówczas dokonuje wyboru najkorzystniejszej oferty spośród niepodlegających odrzuceniu ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu.

Informacje istotne w zakresie wariantu II

Zamawiający informuje równocześnie wszystkich wykonawców, którzy w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu złożyli oferty, o wykonawcach:

- 1) których oferty nie zostały odrzucone, oraz punktacji przyznanej ofertom w każdym kryterium oceny ofert i łącznej punktacji,
 - 2) których oferty zostały odrzucone,
 - 3) którzy nie zostali zakwalifikowani do negocjacji, oraz punktacji przyznanej ich ofertom w każdym kryterium oceny ofert i łącznej punktacji, w przypadku, o którym mowa w art. 288 ust. 1 PZP
- podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

Powyższe nie zwalnia zamawiającego z obowiązku niezwłocznego udostępniania na stronie internetowej postępowania informacji o (1) nazwach albo imionach i nazwiskach oraz siedzibach lub miejscach prowadzonej działalności gospodarczej albo miejscach zamieszkania wykonawców, których oferty zostały otwarte; (2) cenach lub kosztach zawartych w ofertach.



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
— RADCOWIE PRAWNI —
SPÓŁKA PARTNERSKA

Wariant II - negocjacje

Prowadzone negocjacje mają charakter poufny (art. 291 nPZP) i nie mogą prowadzić do zmiany treści SWZ oraz mogą dotyczyć wyłącznie tych elementów treści ofert, które podlegają ocenie w ramach kryteriów oceny ofert (art. 278 nPZP). W nPZP nie została przewidziana forma negocjacji, jej ustalenie leży w gestii zamawiającego.

Po negocjacjach zamawiający informuje równocześnie wszystkich wykonawców, których oferty zostały złożone w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu i nie zostały odrzucone, o zakończeniu negocjacji oraz zaprasza ich do składania ofert dodatkowych. Zaproszenie takie zawiera co najmniej:

- 1) nazwę oraz adres zamawiającego, numer telefonu, adres poczty elektronicznej oraz strony internetowej prowadzonego postępowania;
- 2) sposób i termin składania ofert dodatkowych oraz język lub języki, w jakich muszą one być sporządzone, oraz termin otwarcia tych ofert.

Zamawiający wyznacza termin na złożenie ofert dodatkowych z uwzględnieniem czasu potrzebnego na ich przygotowanie, z tym że termin ten nie może być krótszy niż 5 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert dodatkowych (art. 296 ust. 1 nPZP).

Wykonawca może złożyć ofertę dodatkową, która zawiera nowe propozycje w zakresie treści oferty podlegających ocenie w ramach kryteriów oceny ofert wskazanych przez zamawiającego w zaproszeniu do negocjacji. Oferta dodatkowa nie może być mniej korzystna w żadnym z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji niż oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu. Oferta przestaje wiązać wykonawcę w zakresie, w jakim złoży on ofertę dodatkową zawierającą korzystniejsze propozycje w ramach każdego z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji. **Co istotne oferta dodatkowa, która jest mniej korzystna w którymkolwiek z kryteriów oceny ofert wskazanych w zaproszeniu do negocjacji niż oferta złożona w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu, podlega odrzuceniu.**

Informacje dodatkowe

- **Procedura odwrócona**, tj. możliwość dokonania w pierwszej kolejności badania i oceny ofert, a następnie dokonania kwalifikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona w zakresie braku podstaw wykluczenia oraz spełnienia warunków udziału w postępowaniu, uregulowana w art. 139 nPZP, **nie ma zastosowania do postępowań o wartości poniżej progów unijnych prowadzonych w trybie podstawowym**. Stosownie bowiem do dyspozycji art. 266 nPZP, zamawiający publiczni przygotowujący i przeprowadzający postępowania o udzielenie zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne, nie stosują m. in. przepisów art. 132–188 nPZP. W konsekwencji procedura odwrócona w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym nie ma zastosowania.
- Zamawiający obowiązany jest przekazać Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych informację o złożonych wnioskach o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertach, nie później niż **w terminie 7 dni od dnia otwarcia odpowiednio ofert lub ofert dodatkowych albo ofert wstępnych lub ofert ostatecznych albo unieważnienia postępowania**.
- Zamawiający obowiązany jest wskazać w dokumentach zamówienia (np. SWZ) powody niedokonania podziału zamówienia na części.



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
RADCOWIE PRAWNI
SPÓŁKA PARTNERSKA

Informacje dodatkowe

- Analogiczną do dotychczas obowiązującej w prawie zamówień publicznych instytucją jest zebranie wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia treści odpowiednio SWZ. Zebranie takie może zwołać zamawiający poprzez udostępnienie na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacji o jego terminie. Z zebrania sporządzana jest informacja, która udostępniana jest na stronie internetowej prowadzonego postępowania. W informacji zawiera się zgłoszone na zebraniu pytania o wyjaśnieniu treści oraz odpowiedzi na nie, bez wskazywania źródeł zapytań (art. 285 nPZP).
- Zamawiający może żądać wniesienia wadium w wysokości nie większej niż 1,5 % wartości zamówienia (art. 281 ust. 4 nPZP).
- Zabezpieczenie należytego wykonania umowy ustala się w wysokości nieprzekraczającej 5% ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy. Zabezpieczenie można ustalić w wysokości większej, ale nie większej jednak niż 10% ceny całkowitej podanej w ofercie albo maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania zamawiającego wynikającego z umowy, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub wystąpieniem ryzyka związanego z realizacją zamówienia, co zamawiający opisał w SWZ lub innych dokumentach zamówienia.
- Zamawiający może w dokumentach postępowania zobowiązać wykonawców do uczestnictwa w wizji lokalnej. Złożenie oferty przez wykonawcę, który udziału w wizji lokalnej nie wziął skutkuje wówczas odrzuceniem jego oferty na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 18 nPZP.



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
RADCOWIE PRAWNI
SPÓŁKA PARTNERSKA

Informacje dodatkowe

- Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie odpowiednio treści SWZ. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacom, pod warunkiem że wnioski o wyjaśnienie treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacom (art. 284 nPZP). Jeżeli zamawiający nie udzieli wyjaśnień w terminie, przedłuża termin składania odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacom o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych wykonawców z wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia odpowiednio ofert albo ofert podlegających negocjacom.



JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
RADCOWIE PRAWNI
SPÓŁKA PARTNERSKA





JERZYKOWSKI I WSPÓLNICY
— RADCOWIE PRAWNI —
SPÓŁKA PARTNERSKA

Kancelaria
Jerzykowski i Wspólnicy
Radcowie Prawni Sp.P.

ul. Sławomira 4/13,

71-606 Szczecin

tel. 91 464 68 50

kancelaria@jerzykowski.pl

www.jerzykowski.pl



Aplikant radcowski
Aleksandra Pściuk