



# **ALERT PRAWNY: Tarcza antykryzysowa 4.0**

## **– najnowsze zmiany w prawie zamówień publicznych**

24 czerwca 2020 r.

**Ustawa o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych na zapewnienie płynności finansowej przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 (dalej: „Tarcza antykryzysowa 4.0”) z dnia 19 czerwca 2020 r. wprowadza kolejne istotne zmiany w zakresie zamówień publicznych.**

**Poniżej przedstawiamy analizę nowych przepisów:**

### **1. Szczególny reżim prawny zamówień publicznych w dobie zagrożenia epidemicznego COVID-19**

Kryzys związany z bieżącą sytuacją zagrożenia epidemicznego może wywierać negatywny wpływ na prawidłowe wykonanie umów zawieranych w sprawach z zakresu zamówień publicznych.

W celu przeciwdziałania gospodarczym skutkom epidemii COVID-19, sukcesywnie wprowadzane są rządowe pakiety rozwiązań prawnych, zwane tarczami antykryzysowymi. Reżim zamówień publicznych ulegał dotychczas zmianom na podstawie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw z dnia 2 marca 2020 r. (dalej: „**Ustawa COVID-19**”) oraz ustawy o jej zmianie z dnia 31 marca 2020 r. (dalej: „**Ustawa o zmianie ustawy COVID-19**”). O zmianach tych szczegółowo informowaliśmy Państwa w poprzednich alertach.

Tarcza antykryzysowa 4.0 rozszerza dotychczasowo obowiązujące rozwiązania poprzez wprowadzenie dodatkowych mechanizmów, których celem jest zwiększenie efektywności

Kieszowska Rutkowska Kolasiński Kancelaria Prawna sp.j. ul. Emilii Plater 25/8, 00-688 Warszawa. Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy, KRS 0000499898, NIP 7010414793, REGON 147128364, T. +48 22 620 63 25, F. +48 22 101 73 38, www.krklegal.pl, biuro@krklegal.pl

Informacje dotyczące przetwarzania danych osobowych w Kieszowska Rutkowska Kolasiński Kancelaria Prawna Sp. J. znajdują się w naszej Polityce Prywatności. Informujemy, że przekazane przez Państwa dane nie będą wykorzystywane w innych celach niż te ujęte w Polityce Prywatności.

postępowania z zakresu zamówień publicznych, w szczególności zaś ułatwienie przepływów pieniężnych w trakcie realizacji umów przetargowych.

## **2. Przetarg nieograniczony: elektronizacja ogłoszenia o zamówieniu**

Braki kadrowe oraz wymogi społecznej izolacji wynikające z aktualnego stanu zagrożenia wirusem COVID-19, uzasadniają konieczność ograniczenia bezpośrednich kontaktów pomiędzy osobami reprezentującymi strony postępowania w sprawach z zakresu zamówień publicznych.

W związku z powyższym, art. 49 Tarczy antykryzysowej 4.0 nadaje nowe brzmienie art. 40 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: „PZP”). Przepis ten odnosi się do procedury wszczęcia postępowania w trybie przetargu nieograniczonego.

Zgodnie z nowym brzmieniem przepisu, **zamawiający wszczyna postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego, zamieszczając ogłoszenie o zamówieniu na stronie internetowej**. Oznacza to rezygnację z dotychczasowego obowiązku publikowania takiego ogłoszenia w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego.

Zmiana art. 40 ust. 1 PZP nie wyłącza możliwości zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w siedzibie zamawiającego, który nadal będzie mógł dodatkowo zamieścić ogłoszenie o zamówieniu w ten właśnie sposób.

## **3. Obowiązek dokonania zmiany umowy przetargowej**

Efektywna kontynuacja realizacji umowy o udzielenie zamówienia publicznego w okresie stanu epidemii może być uzależniona od modyfikacji jej treści.

W związku z powyższym, już na mocy art. 15r ustawy o zmianie ustawy COVID-19 wprowadzono następującą procedurę zmiany umów:

- Na uczestnikach ciąży obowiązek niezwłocznego informowania drugiej strony o wpływie okoliczności związanych z epidemią COVID-19 na należyte wykonanie umowy. Obowiązek ten dotyczy tylko okoliczności, które mają lub mogą mieć w przyszłości wpływ na realizację konkretnego zamówienia. Przykładem takiej sytuacji może być m.in. okoliczność, w której wystąpi brak możliwości odebrania przedmiotu zamówienia ze względu na niedobory kadrowe.
- Strona umowy jest zobowiązana do potwierdzenia takiego wpływu poprzez adekwatne wykazanie związku przyczynowego pomiędzy okolicznościami, na które się powołuje, a niemożliwością należytego spełnienia świadczenia, np. poprzez złożenie odpowiednich oświadczeń lub dokumentów.

- Po otrzymaniu ww. informacji druga strona jest zobowiązana do oceny wpływu tych okoliczności na zamówienie.

Dotychczasowe przepisy zapewniały zamawiającemu możliwość wprowadzenia odpowiednich zmian w umowie przetargowej w wypadku stwierdzenia, że okoliczności związane z COVID-19 w istocie wpływają na wykonanie umowy przetargowej.

Na mocy Tarczy antykryzysowej 4.0, brzmienie art. 15r uległo zmianie. Art. 15r ust. 4 stanowi, że zmiana umowy w ww. sytuacji staje się obowiązkiem zamawiającego. Kompetencja pozostaje fakultatywna jedynie w wypadku, w którym okoliczności związane z COVID-19 mogą wpłynąć na należyte wykonanie umowy (a zatem ich skutki są na etapie informowania jedynie potencjalne).

#### **4. Niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przetargowej – zakaz potrącania kar umownych oraz zaspokajania tych kar z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy**

Tarcza antykryzysowa 4.0 wprowadza w ustawie COVID-19 nowy art. 15r(1), zgodnie z którym w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19, a także przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy ani z innych jego wierzytelności.

Zamawiający nie może również dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy przetargowej, jeśli zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii.

W okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii, terminy przedawnienia roszczeń zamawiającego z tytułu kary umownej nie rozpoczynają się, zaś rozpoczęte ulegają zawieszeniu. Uptyw tych terminów nie może nastąpić wcześniej niż po upływie 120 dni od dnia odwołania tego ze stanów, który obowiązywał jako ostatni.

W przypadku, gdy termin ważności zabezpieczenia należytego wykonania umowy upływa w okresie stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii, zamawiający nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia, jeżeli wykonawca - na 14 dni przed upływem ważności tego zabezpieczenia - przedłuży jego ważność lub wniesie nowe zabezpieczenie, którego warunki zostaną zaakceptowane przez zamawiającego.

W przypadku, gdy termin ważności zabezpieczenia należytego wykonania umowy upływa w okresie między 91 a 119 dniem po odwołaniu stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii, termin ważności tego zabezpieczenia przedłuża się, z mocy prawa, do 120 dnia

Kieszkowska Rutkowska Kolasiński Kancelaria Prawna sp.j. ul. Emilii Plater 25/8, 00-688 Warszawa. Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy, KRS 0000499898, NIP 7010414793, REGON 147128364, T. +48 22 620 63 25, F. +48 22 101 73 38, www.krklegal.pl, biuro@krklegal.pl

Informacje dotyczące przetwarzania danych osobowych w Kieszkowska Rutkowska Kolasiński Kancelaria Prawna Sp. J. znajdują się w naszej Polityce Prywatności. Informujemy, że przekazane przez Państwa dane nie będą wykorzystywane w innych celach niż te ujęte w Polityce Prywatności.

po dniu odwołania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19.

## **5. Zniesienie obowiązku żądania wadium w postępowaniach o wartości przekraczającej tzw. progi unijne**

Tarcza antykryzysowa 4.0 wprowadza w ustawie COVID-19 nowy art. 15va, zgodnie z którym zastosowanie przepisu art. 45 ust. 1 PZP zostaje wyłączone. Art. 45 ust. 1 PZP przewiduje obowiązek żądania wadium w przypadku, gdy wartość zamówienia publicznego jest równa lub przekracza kwoty, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (tzw. zamówienia unijne).

Na mocy art. 15va ustawy COVID-19 **obowiązek żądania wadium w zakresie tzw. zamówień unijnych zostaje więc zniesiony.**

## **6. Obowiązek płatności wynagrodzenia w częściach lub udzielania zaliczek**

Zgodnie z wprowadzonym na mocy Tarczy antykryzysowej 4.0 nowym art. 15vb ust. 2 ustawy COVID-19, w przypadku umów przetargowych zawieranych na okres przekraczający 12 miesięcy, **zamawiający ma obowiązek zapłaty należnego wykonawcy wynagrodzenia w częściach lub udzielenia zaliczki na poczet wykonania takiego zamówienia.**

Na podstawie art. 15vb ust. 3 zamawiający określa w umowie procent wynagrodzenia wyliczanego za wykonanie poszczególnych jej części, przy czym procentowa wartość ostatniej części wynagrodzenia nie może wynosić więcej niż 50% całkowitej wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy. Udzielona zaliczka nie może natomiast wynosić mniej niż 5% wysokości tego wynagrodzenia.

## **7. Ograniczenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy**

Zgodnie z wprowadzonym na mocy Tarczy antykryzysowej 4.0 art. 15vb ust. 5 ustawy COVID-19, **zabezpieczenie należytego wykonania umowy ustala się w wysokości nieprzekraczającej 5% ceny całkowitej określonej w ofercie lub maksymalnej wartości zobowiązania zamawiającego określonego w umowie przetargowej.**

Na podstawie art. 15vb ust. 6, zabezpieczenie może zostać określone w wysokości przekraczającej progi wskazane powyżej, nie wyższej jednak niż 10% ceny całkowitej lub maksymalnej wartości zobowiązania zamawiającego, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia lub wystąpieniem ryzyka związanego z jego realizacją, jeżeli zostało to przez zamawiającego opisane w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Art. 15vb ust. 7 stanowi, że zamawiający może również dokonać częściowego zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy po wykonaniu części zamówienia, jeżeli taka możliwość przewidziana została w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

**Na bieżąco monitorujemy działania ustawodawcy dotyczące kwestii opisanych w niniejszym alercie i będziemy niezwłocznie informować o wszelkich istotnych zmianach.**

**W razie jakichkolwiek pytań lub wątpliwości, służymy pomocą i pogłębioną analizą prawną interesujących Państwa tematów.**



**r.pr. Marcin Kolasinski**

e-mail: [marcin.kolasinski@krklegal.pl](mailto:marcin.kolasinski@krklegal.pl)



**apl. adw. Aleksandra Kardas**

e-mail: [aleksandra.kardas@krklegal.pl](mailto:aleksandra.kardas@krklegal.pl)