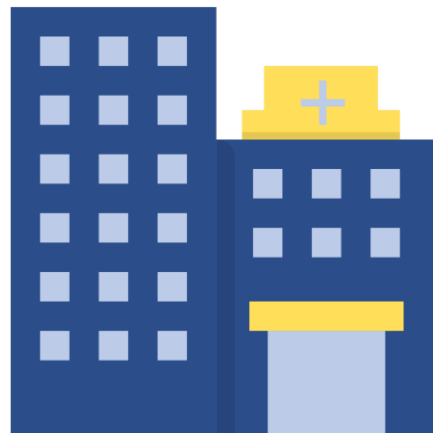


Podmioty lecznicze a umowy o zamówienia publiczne w czasie epidemii (Tarcza 1.0., 2.0., 3.0.)



COVID-19

W związku z epidemią COVID-19 wprowadzono specustawami (tzw. tarcze) szczególne rozwiązania¹ w zakresie stosowania przepisów dotyczących zamówień publicznych (PZP)². Te, które są przez nas oceniane jako najważniejsze dla prawidłowego funkcjonowania podmiotów leczniczych w tym czasie i w tym obszarze, prezentujemy Wam poniżej.

NIE STOSUJESZ USTAWY PZP³:

- do zamówień na usługi lub dostawy niezbędne do przeciwdziałania COVID – 19 gdy zachodzi:

- ▶ wysokie prawdopodobieństwo,
 - ▶ szybkiego i niekontrolowanego rozprzestrzeniania się choroby
- lub
- ▶ jeżeli wymaga tego ochrona zdrowia publicznego

CHCESZ ZAWRZEĆ NOWĄ UMOWĘ O ZAMÓWIENIE PUBLICZNE⁴

W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii oraz związanych z nimi ograniczeń w przemieszczaniu się, ww. umowy zawierasz:

- ▶ w formie pisemnej - pod rygorem nieważności, albo
- ▶ w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym - za zgodą zamawiającego.



MASZ ZAWARTĄ UMOWĘ O ZAMÓWIENIE PUBLICZNE

Prawa i obowiązki stron umowy⁵

- ▶ wzajemnie i niezwłocznie należy się **informować o wpływie** okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ:
 - wystąpił lub
 - może wystąpić.
- ▶ należy **potwierdzić** ww. wpływ przez dołączenie do informacji oświadczeń lub dokumentów, które mogą dotyczyć w szczególności:
 - **nieobecności** pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia,
 - **obowiązku** podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych – czyli decyzje wydane przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z przeciwdziałaniem COVID-19,

- **działań** wynikających z poleceń lub decyzji wydanych przez wojewodów, ministra właściwego do spraw zdrowia lub Prezesa Rady Ministrów, związanych z przeciwdziałaniem COVID-19,
- **wstrzymania dostaw** produktów, komponentów produktu lub materiałów, **trudności w dostępie** do sprzętu lub **trudności w realizacji usług** transportowych,
- **innych okoliczności**, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy,
- okoliczności, o których mowa powyżej w zakresie w jakim dotyczą one **podwykonawcy** lub **dalszego podwykonawcy**.

Wykonawca poza terytorium RP⁶

[tzn. mający siedzibę poza terytorium RP lub wykonujący działalność związaną z realizacją umowy poza terytorium RP]

potwierdza wpływ poprzez

- ▶ dokumenty wydane przez odpowiednie instytucje w krajach jw. siedziby lub działalności lub
- ▶ własne oświadczenia.



PAMIĘTAJ⁷

każda ze stron umowy **może żądać** przedstawienia **dodatkowych** oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy

Możliwość zmiany umowy⁸

- ▶ wpływa do Ciebie ww. informacja wraz z potwierdzeniami,
- ▶ masz wtedy **14 dni** na przekazanie informującemu **swojego stanowiska wraz z uzasadnieniem** co do wpływu okoliczności na należyte wykonanie umowy.

Jeżeli składane są kolejne oświadczenia lub dokumenty - termin 14 dni liczysz od dnia ich otrzymania.

Możesz dokonać zmiany umowy, **gdy stwierdzisz**, jako adresat ww. informacji, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19 mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie umowy. Wtedy, skoro jesteś Zamawiającym, to możesz, w uzgodnieniu z Wykonawcą, dokonać zmiany umowy.

Pamiętasz przy tym o warunkach zmiany z PZP⁹, czyli potwierdzić musisz spełnienie łącznie dwóch przesłanek:

- 1 że konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami, których jako zamawiający, działając z należytą starannością, nie mogłeś przewidzieć i
- 2 wartość zmiany nie przekracza 50% wartości zamówienia określonej pierwotnie w umowie lub umowie ramowej.

Zmiany dokonujesz w szczególności poprzez:

- ▶ zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
- ▶ zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
- ▶ zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy.



Nie ma przeciwwskazań, aby ww. zmian dokonywać łącznie lub również w inny sposób, z zastrzeżeniem jednak, że wszystkie zmiany do umowy nie mogą w sumie powodować wzrostu wynagrodzenia wykonawcy o więcej niż 50% względem wartości pierwotnej umowy.

Umowa może przewidywać rozwiązania korzystniejsze dla Wykonawcy w zakresie możliwości i warunków zmian umowy, niż opisane powyżej. W takim przypadku stosuje się postanowienia korzystniejsze dla Wykonawcy – czyli postanowienia tej umowy. Nie jest jednak możliwe skorzystanie z umownego prawa odstąpienia od umowy (wynikające z umowy prawo jej „rozwiązania” z mocą wsteczną przez jedną ze stron), jeżeli miałyby ono nastąpić wyłącznie z powodu zaistnienia okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19.

Kary umowne i odszkodowania¹⁰

Jeżeli umowa zawiera tego rodzaju postanowienia, to w ww. stanowisku opisać należy także wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na:

- należyte wykonanie umowy oraz
- na zasadność ustalenia i dochodzenia tych kar lub odszkodowań, lub
- na ich wysokość.

Zmiana umowy o podwykonawstwo

umowa o zamówienie publiczne nie została zmieniona¹¹:

- ▶ jeżeli wykonawca i podwykonawca stwierdzą, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, mogą wpłynąć lub wpływają na należyte wykonanie łączącej ich umowy (związanej z wykonaniem zamówienia publicznego lub jego części) → uzgadniają odpowiednią zmianę tej umowy, w szczególności mogą:
 - zmienić termin wykonania umowy lub jej części,
 - czasowo zawiesić wykonywanie umowy lub jej części,
 - zmienić sposób wykonywania umowy lub
 - zmienić zakres wzajemnych świadczeń

umowa o zamówienie publiczne została zmieniona¹²:

- ▶ jeżeli zmiana ta obejmuje część zamówienia powierzoną do wykonania podwykonawcy → wykonawca i podwykonawca uzgadniają odpowiednią zmianę łączącej ich umowy,
 - zmiana ta nie może prowadzić do tego, aby nowe warunki wykonania umowy przez podwykonawcę były mniej korzystne niż warunki wykonania zmienionej umowy łączącej wykonawcę z zamawiającym.

*powyższe stosuje się do umowy zawartej między podwykonawcą a dalszym podwykonawcą¹³.

*wszystkie opisane wcześniej regulacje stosuje się także do umów w sprawie zamówień publicznych wyłączonych ze stosowania ustawy PZP (z wyjątkiem przytoczonych przepisów dotyczących formy zawarcia umowy).

Wstrzymanie i zawieszenie biegu terminów¹⁴

Poszczególne postępowania uzyskały na ten szczególny czas nowe uregulowanie - **wstrzymanie i zawieszenie biegu terminów procesowych i sądowych** (*terminy nierozpoczęte nie zaczynają biegu*)

Uregulowanie to nie dotyczy jednak odpowiednio:

- kontroli uprzedniej zamówień współfinansowanych ze środków Unii Europejskiej - art. 169-171a PZP oraz
- odwołania – art. 180-198 PZP.



Prezes KIO w porozumieniu z Prezesem UZP może zarządzeniem określić szczegółowe warunki organizacji pracy KIO związane z zapewnieniem prawidłowego toku jej urzędowania oraz stosowane środki zapewniające bezpieczeństwo, mając na względzie konieczność podejmowania działań związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19. Instytucja wstrzymania i zawieszenia biegu terminów procesowych i sądowych w toku ostatnich prac legislacyjnych¹⁵ została uchylona. **Od dnia 24 maja 2020 r. terminy zaczną biec dalej.**

Mamy nadzieję, że to kompendium drogi postępowania z umowami o zamówienia publiczne w czasie epidemii COVID-19 ułatwi Ci podejmowanie decyzji w konkretnej sprawie. Jeżeli jednak masz wątpliwości czy dobrze interpretujesz nowe przepisy, nie jesteś pewien czy odnoszą się one do Twojej sytuacji, pozostajemy dla Ciebie do dyspozycji.



Umów konsultację

Karolina Sasanowicz

radca prawny
Kancelaria Ostrowski i Wspólnicy

731 376 777
k.sasanowicz@ostrowski-legal.net

¹ ustawa z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 374 ze zm.) – dalej jako: „specustawa”.

² ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) – dalej jako: „PZP”.

³ art. 6 ust. 1 specustawy.

⁴ art. 15r ust. 10 specustawy.

⁵ art. 15r ust. 1.

⁶ art. 15r ust. 1a specustawy.

⁷ art. 15r ust. 2 specustawy.

⁸ art. 15r ust. 3 i 4 specustawy.

⁹ art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy PZP.

¹⁰ art. 15r ust. 6 specustawy; chodzi o odszkodowania z tytułu odpowiedzialności za jej niewykonanie lub nienależyte wykonanie z powodu oznaczonych okoliczności.

¹¹ art. 15r ust. 7 specustawy.

¹² art. 15r ust. 8 specustawy.

¹³ art. 15r ust. 9 specustawy.

¹⁴ art. 15z ust. 1 i 3 specustawy.

¹⁵ art. 46 pkt 20 i art. 68 ustawy z dnia 14 maja 2020 r. o zmianie niektórych ustaw w zakresie działań osłonowych w związku z rozprzestrzenieniem się wirusa SARS-CoV-2 (Dz.U. z 2020 r. poz. 875).