

Zamówienia mieszane

Ewa Wiktorowska

Warszawa, 26.11.2020 r.

Systematyka ustawy

- Dział I Przepisy ogólne
- Rozdział 4
Stosowanie przepisów ustawy do zamówień o charakterze mieszanym

Czego dotyczą przepisy

- zamówień o charakterze mieszanym, które podlegają różnym reżimom prawnym, właściwym dla:
 - zamówień klasycznych (K),
 - sektorowych (S) lub
 - w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa (OiB).
- oraz zamówień wyłączonych ze stosowania przepisów ustawy

Jakich zamawiających dotyczą przepisy

Publiczni- art. 4

Sektorowi- art. 5

Subsydiowani- art. 6

Rodzaje zamówień , których przepisy dotyczą – definicje art. 7

- 33) **zamówienie klasyczne** – należy przez to rozumieć zamówienie udzielane przez zamawiającego publicznego oraz zamawiającego subsydiowanego inne niż zamówienie sektorowe i zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa;
- 34) **zamówienie na usługi społeczne i inne szczególne usługi** – należy przez to rozumieć zamówienia klasyczne lub zamówienia sektorowe, na usługi wymienione odpowiednio w załączniku XIV do dyrektywy 2014/24/UE oraz załączniku XVII do dyrektywy 2014/25/UE;
- 35) **zamówienie sektorowe** – należy przez to rozumieć zamówienie udzielane przez zamawiającego sektorowego w celu prowadzenia jednego z rodzajów działalności sektorowej, o której mowa w art. 5 ust. 4 Pzp;

Rodzaje zamówień , których przepisy dotyczą – definicje art. 7

- 36) **zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa** – należy przez to rozumieć zamówienie udzielane przez zamawiającego publicznego lub zamawiającego sektorowego, którego przedmiotem są:
 - a) dostawy sprzętu wojskowego, w tym wszelkich jego części, komponentów, podzespołów lub jego oprogramowania,
 - b) dostawy newralgicznego sprzętu, w tym wszelkich jego części, komponentów, podzespołów lub jego oprogramowania,
 - c) roboty budowlane, dostawy i usługi związane z zabezpieczeniem obiektów będących w dyspozycji podmiotów realizujących zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa lub związane ze sprzętem, o którym mowa w lit. a i b, i wszystkich jego części, komponentów i podzespołów związanych z cyklem życia tego produktu lub usługi,
 - d) roboty budowlane i usługi przeznaczone wyłącznie do celów wojskowych, newralgiczne roboty budowlane lub newralgiczne usługi.

Rodzaje zamówień mieszanych

Podzielne na części – art. 24

Niepodzielne na części- art. 25

Służące wykonywaniu działalności
sektorowej i innych rodzajów
działalności- art. 26

Obejmujące równocześnie usługi,
dostawy lub roboty budowlane- art.
27

Zamówienia mieszane podzielne i niepodzielne na części

- **Podzielne na części** – można wydzielić poszczególne części i dodatkowo można ustalić które części służą działalności sektorowej, w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa.
- **Niepodzielne na części**, jeżeli ze względów technicznych, organizacyjnych lub ekonomicznych zamówienie tworzy nierozzerwalną całość.
- Art. 25 ust. 2- definicja zamówienia niepodzielnego

Reguły

- Nowe przepisy ustrukturyzowano na podstawie czytelnego podziału zamówień o charakterze mieszanym na zamówienia podzielne na części, niepodzielne na części oraz służące wykonywaniu różnych rodzajów działalności.
- Dla każdego z tych trzech przypadków wprowadzono odrębne reguły przyporządkowania zamówienia o charakterze mieszanym właściwemu reżimowi prawnemu.
- Reguły te zostały usystematyzowane według kolejności ich stosowania.
- *Uzasadnienie...*, VIII kadencja, druk sejm. nr 3624, s. 15–16.

Zamówienia mieszane podzielne na części

Zamówienie mieszane podzielne na części

1. Zamówienie obejmuje równocześnie:

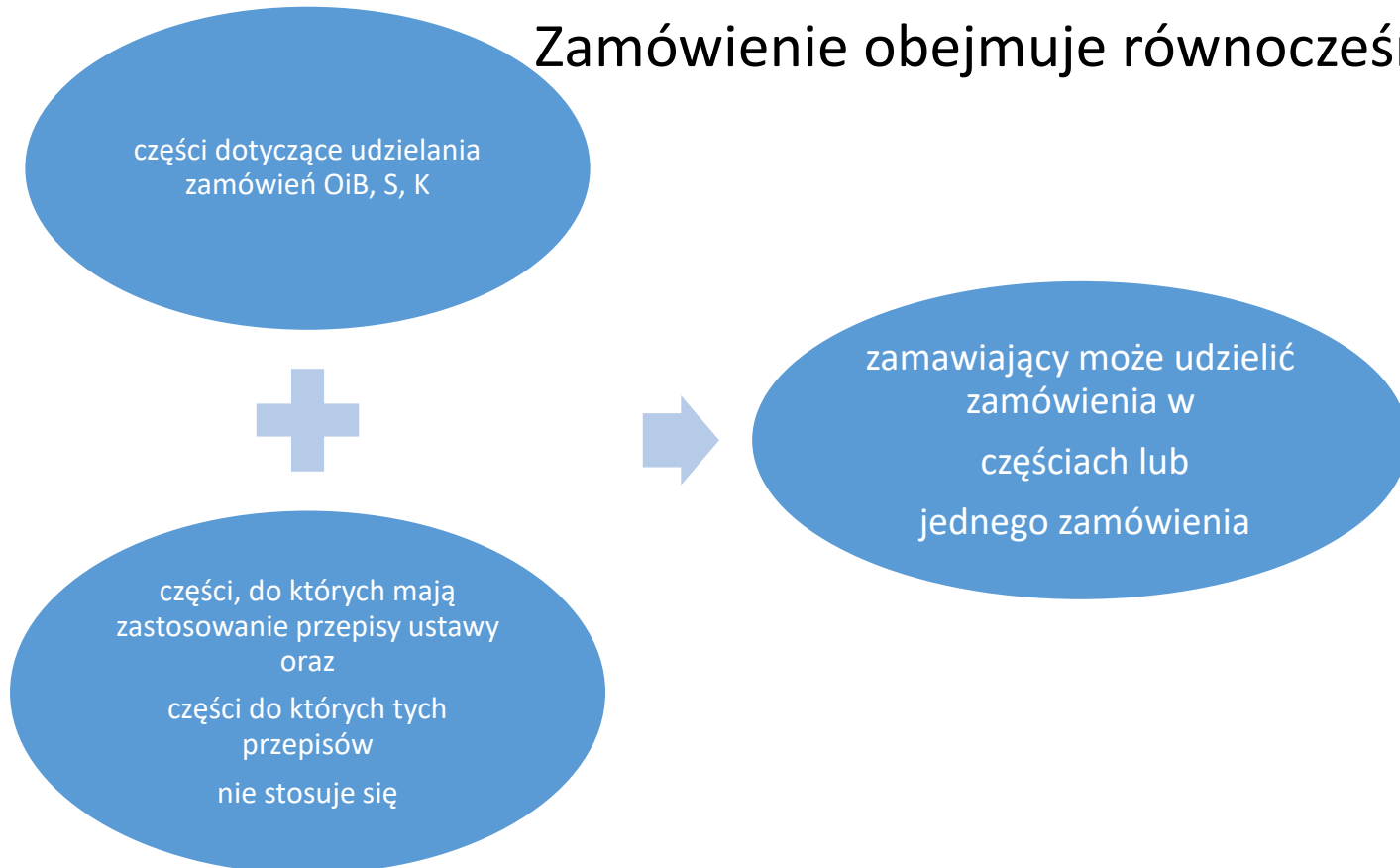
1) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych, lub

2) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, oraz części, do których tych przepisów nie stosuje się (NOWELIZACJA)

– zamawiający może udzielić zamówienia w częściach lub jednego zamówienia.

Zamówienie mieszane podzielne na części (art. 24 ust.1 pkt 1)

Zamówienie obejmuje równocześnie:



Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielanie zamówienia w częściach

W przypadku udzielania zamówienia w częściach:

do udzielenia każdego zamówienia stosuje się przepisy ustawy właściwe dla danej części,
z uwzględnieniem przepisów ustawy *o szacowaniu wartości zamówienia* **dotyczące łącznego szacowania zamówień** (art. 29 ust. 2 i art. 30 ust. 1, 2 i 4).

Art. 24 ust.1 pkt 2 pzp

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielanie zamówienia w częściach

Stosuje się przepisy dotyczące łącznego szacowania zamówień

29 ust. 2. Zamawiający **nie może dzielić zamówienia na odrębne zamówienia**, jeżeli prowadzi to do niestosowania przepisów ustawy, chyba że jest to uzasadnione obiektywnymi przyczynami.

Art. 30. 1. Jeżeli zamawiający **planuje udzielić zamówienia na roboty budowlane lub usługi w częściach**, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, lub dopuszcza możliwość składania ofert częściowych, **wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia**.

2. W przypadku gdy **zamawiający planuje nabycie podobnych dostaw, wartością zamówienia jest łączna wartość podobnych dostaw**, nawet jeżeli zamawiający udziela zamówienia w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, lub dopuszcza możliwość składania ofert częściowych.

4. W przypadku zamówień udzielanych w częściach, do udzielenia zamówienia na daną część zamawiający **może stosować przepisy ustawy właściwe dla wartości tej części zamówienia, jeżeli jej wartość jest mniejsza niż wyrażona w złotych równoważność kwoty 80 000 euro dla dostaw lub usług oraz 1 000 000 euro dla robót budowlanych, pod warunkiem że łączna wartość tych części wynosi nie więcej niż 20% wartości zamówienia**.

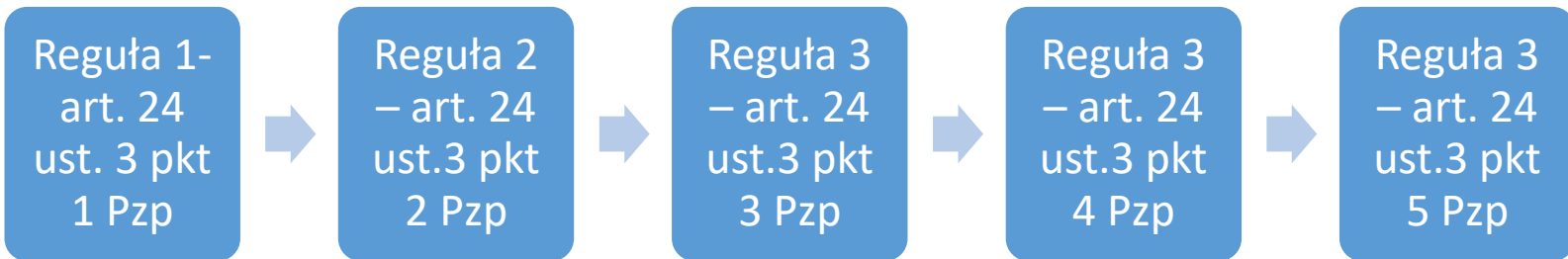
Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

Zamawiający wybierając reżim udzielenia zamówienia:

- **nie może udzielić jednego zamówienia w celu uniknięcia** stosowania przepisów ustawy;
- **stosuje kolejność reguł określoną w Pzp**
- Art. 24 ust. 3 pzp

Reguły- kolejność stosowania

Reguły wyboru, który przepis ma zastosowanie zostały usystematyzowane według kolejności ich stosowania.



- Jeżeli określona reguła ma zastosowanie (np. art. 24 ust. 3 pkt 3), nie analizuje się możliwości zastosowania kolejnych reguł (np. art. 24 ust. 3 pkt 4 i 5)
- *Uzasadnienie...*, VIII kadencja, druk sejm. nr 3624, s. 15–16.

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

- 1) **może nie stosować przepisów ustawy**, jeżeli zamówienie obejmuje:
- część, wobec której zachodzą przesłanki, **o których mowa w art. 12 Pzp** (*część, wobec której nie stosuje się Pzp ze względu na klauzule niejawności lub interes bezpieczeństwa państwa*),
- **udzielenie jednego zamówienia jest uzasadnione obiektywnymi przyczynami;**

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

- 2) **stosuje przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa**, jeżeli zamówienie:
 - obejmuje część, do której mają zastosowanie te przepisy,
 - a udzielenie jednego zamówienia jest uzasadnione obiektywnymi przyczynami;

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

3) **stosuje przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień sektorowych**, w przypadku gdy:

- zamówienie obejmuje część, **do której mają zastosowanie przepisy sektorowe**, a jej wartość jest równa lub przekracza progi unijne,
- oraz
- część do której mają **zastosowanie przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi**;

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

- 4) **stosuje przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych**, jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie
- część, do której mają zastosowanie te przepisy, oraz
- część, do której mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 21 października 2016 r. o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi;

Zamówienie mieszane podzielne na części- udzielenie jednego zamówienia

- 5) **jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie część, do której:**
 - **nie stosuje się przepisów ustawy, oraz**
 - **część, do której mają zastosowanie jej przepisy,**
- **stosuje przepisy ustawy właściwe dla części, do której mają zastosowanie przepisy ustawy, niezależnie od wartości części, do której nie stosuje się przepisów ustawy.**

Zamówienie mieszane niepodzielne na części - art. 25 Pzp

Zamówienie mieszane niepodzielne na części

- **oraz obejmuje równocześnie elementy,**

- do których mają zastosowanie przepisy **dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych,**

lub

- elementy, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, i do których tych przepisów nie stosuje się,

do udzielenia tego zamówienia:

- 1) **stosuje się przepisy ustawy właściwe ze względu na główny przedmiot zamówienia**, z tym że, jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie elementy koncesji na usługi i zamówienia na dostawy, główny przedmiot zamówienia określa się przez ustalenie, która z wartości danych usług lub dostaw jest wyższa;

Główny przedmiot zamówienia

- za główny przedmiot zamówienia uznaje się przedmiot związany z celem udzielania zamówienia, z potrzebą, którą dane zamówienie ma zaspokoić
- „Zgodnie z wyrokiem TSUE z 21 lutego 2008 r. (Komisja v. Włochy, C-412/04, Legalis), celem ustalenia, co stanowi główny przedmiot zamówienia mieszanego, **należy zbadać zasadnicze zobowiązania wykonawcy w ramach zamówienia i przeciwstawić je zobowiązaniom mającym jedynie charakter dodatkowy, poboczny**” .
- **Wyjątek** - jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie elementy koncesji na usługi i zamówienia na dostawy, główny przedmiot zamówienia określa się przez ustalenie, która z wartości danych usług lub dostaw jest wyższa

Zamówienie mieszane niepodzielne na części

- **oraz obejmuje równocześnie elementy,**
 - ✓ do których mają zastosowanie przepisy **dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych,**

lub

- ✓ elementy, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, i do których tych przepisów nie stosuje się,

do udzielenia tego zamówienia:

- 2) **nie stosuje się przepisów ustawy,** jeżeli zamówienie obejmuje elementy, w stosunku do których zachodzą przesłanki, o których mowa w art. 12 (*nie stosuje się Pzp ze względu na klauzule niejawności lub interes bezpieczeństwa państwa*);

Zamówienia mieszane niepodzielne na części

- **oraz obejmuje równocześnie elementy,**

- ✓ do których mają zastosowanie przepisy **dotyczące udzielania zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, zamówień sektorowych lub zamówień klasycznych,**

lub

- ✓ elementy, do których mają zastosowanie przepisy ustawy, i do których tych przepisów nie stosuje się,

do udzielenia tego zamówienia:

- 3) **stosuje się przepisy ustawy dotyczące zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa,** jeżeli zamówienie obejmuje elementy obronności i bezpieczeństwa.

Zamówienia mieszane
zamówienie służy jednocześnie
wykonywaniu kilku rodzajów
działalności z których co najmniej
jeden jest działalnością sektorową
art. 26 Pzp

Służy wykonywaniu działalności sektorowej i innych rodzajów działalności

- **jeżeli zamówienie służy jednocześnie wykonywaniu działalności sektorowej, o której mowa w art. 5 ust. 4, (tj. w zakresie gospodarki wodnej, energii elektrycznej, gazu i energii cieplnej, usług transportowych, portów, przystani i portów lotniczych, usług pocztowych, wydobycia paliw)**

oraz

- wykonywaniu **innego lub innych niż działalność sektorowa** rodzajów działalności:
 - **zamawiający może udzielić odrębnych zamówień** w celu wykonywania poszczególnych rodzajów działalności – w takim przypadku zamawiający stosuje przepisy ustawy właściwe ze względu na rodzaj działalności, któremu służy każde zamówienie

lub

- **jednego zamówienia** - w takim przypadku zamawiający stosuje przepisy ustawy właściwe ze względu na rodzaj działalności, którego zasadniczo dotyczy zamówienie. **Jest wyjątek gdy są elementy koncesji główny przedmiot zamówienia przez ustalenia która wartość dostaw lub usług jest wyższa.**
- Zamawiający nie może udzielić jednego zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

Służy wykonywaniu działalności sektorowej i działalności obejmującej aspekty OiB

- **zamówienie dotyczy równocześnie działalności sektorowej** w zakresie gospodarki wodnej, energii elektrycznej, gazu i energii cieplnej, usług transportowych, portów, przystani i portów lotniczych, usług pocztowych, wydobycia paliw, o których mowa w art. 5 ust. 4 Pzp

oraz

- **działalności obejmującej aspekty obronności i bezpieczeństwa:**
 - zamawiający do udzielenia jednego zamówienia stosuje odpowiednio przepisy jak dla zamówień podzielnych udzielanych bez podziału na części (art. 24 ust. 3 pkt 2 i 3),
 - zamawiający nie może udzielić jednego zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy.

Nie jest możliwe określenie, którego rodzaju działalności zasadniczo dotyczy zamówienie

- **Jeżeli nie jest możliwe określenie, którego rodzaju działalności zasadniczo dotyczy zamówienie o charakterze mieszanym**, do udzielenia zamówienia stosuje się:
 - **przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych**, jeżeli do jednego z rodzajów działalności, którego to zamówienie dotyczy, mają zastosowanie te przepisy, a do drugiego przepisy dotyczące udzielania zamówień sektorowych;
 - **przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień sektorowych**, jeżeli zamówienie dotyczy równocześnie:
 - działalności sektorowej, o której mowa w art. 5 ust. 4 Pzp, oraz
 - działalności, do której mają zastosowanie **przepisy ustawy o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi** albo nie mają zastosowania **przepisy ustawy dotyczące udzielania zamówień klasycznych** ani **przepisy ustawy o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi**.

Zamówienia mieszane
zamówienie obejmuje
równocześnie usługi, dostawy lub
roboty budowlane

Zamówienie obejmuje równocześnie usługi, dostawy lub roboty budowlane

- do udzielenia zamówienia stosuje się przepisy ustawy **dotyczące głównego przedmiotu zamówienia**,
- głównym przedmiotem zamówienia będzie część związana z celem, efektem końcowym udzielenia zamówienia bez względu na jej wartość.

Zamówienie obejmuje usługi i dostawy lub usługi i usługi społeczne

Jeżeli zamówienie obejmuje równocześnie:

- 1) usługi i dostawy lub
- 2) usługi i usługi społeczne oraz inne szczególne usługi

– główny przedmiot zamówienia określa się przez ustalenie, **która z szacowanych wartości danych usług lub dostaw jest wyższa.**

Ewa Wiktorowska

E – mail: ewa-00@tlen.pl

Tel. 601-352 -605