



Warszawa, 14 czerwca 2013 r.

Pan
Jacek Sadowy
Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

Szanowny Panie Prezesie,

W nawiązaniu do ustaleń podczas spotkania z przedstawicielami Amerykańskiej Izby Handlowej w Polsce, przesyłamy w załączeniu propozycję zmiany Prawa zamówień publicznych w zakresie zastąpienia obowiązku składania list grup kapitałowych oświadczeniem wykonawcy, iż zgodnie z jego najlepszą wiedzą w postępowaniu przetargowym nie uczestniczy żaden podmiot należący do tej samej grupy kapitałowej wraz z omówieniem naszej propozycji.

Z poważaniem,

Józef Wancer
Prezes Rady Dyrektorów
Amerykańskiej Izby Handlowej w Polsce

Amerykańska Izba Handlowa w Polsce (AmCham) jako organizacja zrzeszająca inwestorów amerykańskich w Polsce, reprezentuje jednocześnie jedną z największych grup zagranicznych inwestorów w Polsce. Naszą misją jest poprawa klimatu inwestycyjnego w Polsce, wśród wszystkich inwestorów, nie tylko amerykańskich, gdyż wzrost inwestycji jest równoznaczny ze wzrostem gospodarczym, a tym samym poprawą warunków życia społeczeństwa polskiego.



USTAWA

z dnia [...] 2013 r.

o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych

Art. 1. W ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.²⁾) wprowadza się następujące zmiany:

1) w art. 24b:

a) ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający wyklucza z postępowania o udzielenie zamówienia wykonawcę, który nie złożył wyjaśnień oraz wykonawcę, który nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 26 ust. 2d lub 26 ust. 2e.”

2) w art. 26:

a) ust. 2d otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca, wraz z wnioskiem lub ofertą, składa oświadczenie, iż zgodnie z jego najlepszą wiedzą, w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie uczestniczy żaden podmiot, należący do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 24 ust. 2 pkt. 5. Przepisy ust. 3 i 4 stosuje się.”

b) dodaje się ust. 2e w brzmieniu:

„Wykonawca zobowiązany jest, nie później niż w terminie 7 dni od dnia w którym powziął wiadomość o tym fakcie, złożyć zamawiającemu oświadczenie, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia uczestniczy podmiot, należący do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 24 ust. 2 pkt. 5.”

Art. 2. Do postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe.

Art. 3. Ustawa wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.



Zmiana zmierza do zastąpienia obowiązku składania list grup kapitałowych oświadczeniem wykonawcy.

Rozwiązanie takie eliminuje bardzo uciążliwy dla wykonawców obowiązek składania informacji o grupach kapitałowych w ramach postępowań przetargowych.

W przypadku międzynarodowych grup kapitałowych, które wnoszą do naszych zamówień publicznych istotny know-how, często podanie wyczerpującej listy takich podmiotów nie jest możliwe, gdyż sytuacja w tym zakresie ulega nawet codziennym zmianom (np. zdarza się, że w krótkich odstępach czasu są zakładane lub likwidowane nowe spółki, nabywane lub zbywane są udziały lub akcje w innych spółkach itp.). Globalne grupy kapitałowe liczą bowiem czasami setki, a nawet tysiące podmiotów działających na całym świecie. Poza tym skład grupy kapitałowej stanowi często tajemnicę przedsiębiorstwa wykonawców i chociażby z tego powodu przepisy w aktualnym brzmieniu mogą stanowić dla zagranicznych grup kapitałowych barierę zniechęcającą do udziału w przetargach w Polsce.

Z powyższych względów proponujemy zastąpić istniejący obowiązek oświadczeniem wykonawcy, iż zgodnie z jego najlepszą wiedzą w postępowaniu przetargowym nie uczestniczy żaden podmiot, należący do tej samej grupy kapitałowej. Jednocześnie, gdyby było inaczej, wykonawca miałby obowiązek poinformowania zamawiającego o zaistniałej sytuacji.

Takie rozwiązanie ma szereg zalet:

Dla wykonawcy:

- Łatwiejsze niż składanie obszernych list;
- Mniejsze koszty i czasochłonność przygotowania wniosku/oferty składanej w oparciu o oświadczenie;
- Możliwe do wykonania nawet przy dużych grupach kapitałowych;
- Mniejsze ryzyko, gdyż obecna definicja grupy kapitałowej jest bardzo szeroka, w związku z tym niejednokrotnie przesądzenie czy dana relacja między podmiotami (polegająca chociażby na możliwości wykonywania prawa głosu, porozumieniach dotyczących wspólnego zajmowania stanowiska itp.) powinna być kwalifikowana jako przesłanka bycia w jednej grupie kapitałowej, jest niezmiernie trudne w praktyce.

Dla zamawiającego:

- Łatwiejsze do zweryfikowania – ciężar analizy przerzuca się w rzeczywistości na wykonawcę;
- Mniej czasochłonne – zamawiający nie musi śledzić obszernych list składanych przez wykonawców, opiera się tylko na oświadczeniu;
- Mniejsza liczba stron koniecznych do zweryfikowania przez przedstawicieli zamawiającego to także mniejsze ryzyko błędu i fiaska postępowania;
- Obowiązek taki nie stanowi dodatkowej bariery zniechęcającej do udziału w przetargu, a tym samym zwiększa konkurencyjność przetargów;
- W razie, gdy wykonawca nie jest rzetelny, zamawiający ma możliwość wykluczenia takiego wykonawcy z postępowania.