

Porównanie ustawy z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z 2015 r., poz. 113) z projektem ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi	
Obowiązująca ustawa o koncesji na roboty budowlane lub usługi	Projekt ustawy o koncesji na roboty budowlane lub usługi
<u>Właściwość organów:</u> Brak regulacji w zakresie organów właściwych w sprawach koncesji.	<u>Właściwość organów:</u> Art. 1 ust. 1 i art. 50 określa organ właściwy w sprawach uregulowanych ustawą koncesyjną oraz zakres kompetencji co pozwoli na uniknięcie sporów kompetencyjnych.
<u>Ryzyka w koncesjach:</u> Art. 1 ust. 3 nieprecyzyjna regulacja, wywołująca spory interpretacyjne w zakresie sformułowania „ponosi w zasadniczej części ryzyko ekonomiczne”, nieuwzględniająca rodzajów ryzyk występujących w projektach PPP.	<u>Ryzyka w koncesjach:</u> Art. 2 precyzyjne określa ryzyka z jakimi wiąże się udzielenie koncesji wraz z wyjaśnieniem jak należy rozumieć poszczególne rodzaje ryzyk.
<u>Katalog zamawiających:</u> Art. 3 zawiera katalog zamawiających nieskorelowany z ustawą Prawo zamówień publicznych, nieuwzględniający wszystkich podmiotów objętych ustawą Pzp.	<u>Katalog zamawiających:</u> Art. 3 zawiera spójny z projektem ustawy Prawo zamówień publicznych i pełny katalog instytucji zamawiających obejmujący również zamawiających sektorowych.
<u>Próg stosowania ustawy</u> <u>Ustawę stosuje się do umów koncesji niezależnie od ich wartości.</u>	<u>Próg stosowania ustawy</u> <u>Ustawę stosuje się do umów koncesji, których wartość jest równa lub wyższa niż 5 186 000 euro</u>
<u>Wyłączenia:</u> Art. 4 zawiera niepełny katalog wyłączeń, brak wyłączeń z dziedziny obronności i bezpieczeństwa	<u>Wyłączenia:</u> Art. 5 zawiera precyzyjny, szczegółowy katalog wyłączeń podmiotowych i przedmiotowych uwzględniający m.in. zamówienia w dziedzinie obronności i bezpieczeństwa.
Brak regulacji.	<u>Umowy mieszane:</u> Art. 7-9 wprowadzają nowe regulacje dotyczące koncesji mieszanych tj. obejmujących równocześnie roboty budowlane oraz usługi. Przepisy uwzględniają sytuację, w których przedmiot umowy koncesyjnej jest obiektywnie podzielny, jak również sytuacje, w których przedmiot umowy jest obiektywnie niepodzielny.
<u>Zasady zawierania umów koncesji:</u> Art. 6 określa zasadę równego i niedyskryminacyjnego traktowania zainteresowanych podmiotów, działanie w sposób przejrzysty z zachowaniem zasady uczciwej konkurencji. W pozostałym zakresie brak regulacji.	<u>Zasady zawierania umów koncesji:</u> W art. 10 określona została podstawowa zasada równego i niedyskryminacyjnego traktowania wykonawców, działania w sposób przejrzysty i proporcjonalny. Art. 11 wprowadza niezbędne regulacje w zakresie zapewnienia gwarancji bezstronności osób wykonujących czynności w związku z powadzeniem postępowania o zawarcie

	<p>umowy koncesji.</p> <p>Art. 12 przewiduje możliwość wspólnego ubiegania się o zawarcie umowy koncesji w ramach konsorcjum</p> <p>Art. 14 i 15 określa sposób przekazywania informacji i ich udostępnienia.</p>
Brak regulacji.	<p><u>Umowy koncesji zastrzeżone oraz koncesji na usługi społeczne oraz inne szczególne usługi</u></p> <p>Art. 16 i 17 wprowadzają regulacje pozwalające na uwzględnienie aspektów społecznych przy udzielaniu koncesji.</p>
<p><u>Szacowanie wartości umowy koncesji:</u></p> <p>Art. 9 zawiera podstawowe regulacje nieuwzględniające specyfiki umowy koncesyjnej.</p>	<p><u>Szacowanie wartości umowy koncesji:</u></p> <p>Art. 18 reguluje w sposób kompleksowy obliczanie szacunkowej wartości umowy koncesyjnej mając na uwadze specyfikę tej umowy. Przy szacowaniu umowy koncesyjnej uwzględnienie zostały np. przychodów z opłat, kar uiszczanych przez użytkowników robót budowlanych lub usług; płatności lub inne korzyści finansowe, niezależnie od ich formy, przekazywane koncesjonariuszowi przez zamawiającego albo inny organ publiczny; wartość dotacji lub innych korzyści finansowych, niezależnie od ich formy, od osób trzecich z tytułu realizacji umowy koncesji.</p>
<p><u>Postępowanie o zawarcie umowy koncesji – procedura:</u></p> <p>Art. 10-20</p> <ul style="list-style-type: none"> ➤ ogłoszenie o koncesji ➤ wnioski o zawarcie umowy koncesji (termin składania powyżej progów unijnych – 45 dni, poniżej progów – 21, możliwe skrócenie do 14) ➤ negocjacje z kandydatami, który złożyli wnioski zgodne z art. 13 tej ustawy ➤ zaproszenie do składania ofert wraz z przesłaniem opisu warunków koncesji ➤ złożenie ofert (możliwość ich sprecyzowania i doprecyzowania) ➤ wybór oferty najkorzystniejszej ➤ złożenie przez oferenta, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą wskazanych w opisie warunków koncesji dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu ➤ odwołanie postępowania w sytuacji określonych w ogłoszeniu o koncesji. 	<p><u>Postępowanie o zawarcie umowy koncesji – procedura</u></p> <p>Art. 19- 23</p> <p>Większa swoboda w organizowaniu postępowania o zawarcie umowy koncesji:</p> <p>Zamawiający może przeprowadzić postępowanie o zawarcie umowy koncesji w którym:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) w odpowiedzi na ogłoszenie oferty wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej składają wszyscy zainteresowani wykonawcy, lub 2) w odpowiedzi na ogłoszenie wszyscy zainteresowani wykonawcy składają wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej, lub 3) przeprowadza negocjacje z dopuszczonymi do udziału kandydatami lub oferentami. <p>W zależności od wybranego sposobu procedowania:</p> <ul style="list-style-type: none"> ➤ ogłoszenie o koncesji (jednoczesne udostępnienie dokumentów koncesji) ➤ składanie ofert (pierwsza możliwość) – termin nie krótszy niż 30 dni

<p>Brak regulacji w powyższym zakresie za wyjątkiem wyłączenia z obowiązku stosowania ustawy ze względu na istnienie prawa wyłącznego.</p>	<p>(komunikacja elektroniczna daje możliwość skrócenia o 5 dni); składanie wniosków (druga możliwość) - termin nie krótszy niż 30 dni (komunikacja elektroniczna daje możliwość skrócenia o 5 dni)</p> <ul style="list-style-type: none"> ➤ ewentualne negocjacje z dopuszczonymi kandydatami lub oferentami ➤ zawarcie umowy koncesji z wybranym wykonawcą na podstawie kryteriów oceny ofert określonych przez zamawiającego, jeśli spełnione są następujące warunki: <ul style="list-style-type: none"> - oferta spełnia wymogi minimalne określone przez zamawiającego, o ile takie wymogi zostały określone; - oferent nie podlega wykluczeniu z postępowania; - oferent spełnia kryteria kwalifikacji; <p>Termin na zawarcie umowy koncesji 10 dni od przesłania zawiadomienia o wyborze oferty najkorzystniejszej, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, 15 dni jeśli zostało przesłane w inny sposób-;</p> <ul style="list-style-type: none"> ➤ unieważnienie postępowania (wprowadzono przejrzyste przesłanki skutkujące unieważnieniem) regulacje powyższe służą realizacji zasady przejrzystości postępowania; ➤ przekazanie ogłoszenia o udzieleniu koncesji w terminie 48 od zawarcia umowy koncesji. <p>Art. 25 przewiduje możliwość zawarcia umowy koncesji bez obowiązku publikacji ogłoszenia o koncesji lub wstępnego ogłoszenia informacyjnego jeśli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:</p> <ul style="list-style-type: none"> ➤ roboty budowlane lub usługi mogą być wykonane lub świadczone tylko przez jednego wykonawcę z powodu: <ol style="list-style-type: none"> a) braku konkurencji ze względów technicznych, b) istnienia prawa wyłącznego, c) ochrony praw własności intelektualnej oraz praw wyłącznych, innych niż określone w art. 3pkt 6 d) celem koncesji jest stworzenie lub nabycie unikatowego dzieła sztuki lub działania artystycznego;
--	---

<p><u>Przesłanki wykluczenia:</u> Jedynie obowiązek złożenia oświadczenia o niekaralności zainteresowanego podmiotu lub wspólnika, partnera, komplementariusza, członka zarządu zainteresowanego podmiotu, za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o zawarcie umowy koncesji lub postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego, przestępstwo przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową, przestępstwo przekupstwa, przestępstwo przeciwko obrotowi gospodarczemu lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowych, a także za przestępstwo skarbowe lub przestępstwo udziału w zorganizowanej grupie albo związku mających na celu popełnienie przestępstwa lub przestępstwa skarbowego.</p> <p><u>Kwalifikacja wykonawców:</u> Brak możliwości ograniczenia liczby kandydatów, którzy zostaną zaproszeni do udziału w negocjacjach</p> <p><u>Poleganie na zdolnościach innych podmiotów</u> Art. 19 ogólna regulacja umożliwiająca powoływanie się na zasoby innego podmiotu.</p>	<p>➤ w postępowaniu z publikacją ogłoszenia nie wpłynął żaden odpowiedni wniosek o zawarcie umowy koncesji lub żadna odpowiednia oferta, a istotne warunki umowy koncesji nie uległy zmianie.</p> <p><u>Przesłanki wykluczenia:</u> Określenie pełnego katalogu przesłanek skutkujących obowiązkiem lub możliwością wykluczenia wykonawców z postępowania o zawarcie umowy koncesji.</p> <p><u>Kwalifikacja wykonawców:</u> Zamawiający może ograniczyć liczbę zaproszonych kandydatów lub oferentów do odpowiedniego poziomu, pod warunkiem, że odbywa się to w sposób przejrzysty i w oparciu o obiektywne kryteria. Liczba zaproszonych kandydatów lub oferentów powinna zapewniać rzeczywistą konkurencję (arg. z art. 20 ust. 5).</p> <p>Uprawnienie powyższe służy efektywnemu i sprawnemu prowadzeniu postępowania.</p> <p><u>Poleganie na zdolnościach innych podmiotów</u> Art. 37 Nowe brzmienie przepisu kładzie nacisk na konieczność udowodnienia przez wykonawcę zamawiającemu, że będzie dysponował niezbędnymi zasobami w ciągu całego okresu realizacji umowy koncesji. W odniesieniu do sytuacji finansowej wprowadzono możliwość żądania przez zamawiającego od wykonawców i podmiotów udostępniających zasoby solidarnej odpowiedzialności za wykonanie umowy koncesji.</p> <p>Regulacje powyższe będą miały pozytywny wpływ na etap realizacji umowy.</p>
---	--

<p><u>Kryteria oceny ofert</u> Nie przewiduje odpowiednich regulacji w zakresie promowania kryteriów uwzględniających aspekty innowacyjne.</p> <p><u>Informowanie oferentów:</u> Art. 17 ust. 5 Koncesjodawca informuje oferentów o wyborze oferty najkorzystniejszej podając uzasadnienie. Informacja o wyborze oferty najkorzystniejszej zawiera również powody niedopuszczenia ofert do oceny i porównania.</p>	<p><u>Kryteria oceny ofert</u> Art. 38 wprowadza elastyczne rozwiązania promujące innowacyjność produktów i usług wskazując, iż przypadku gdy, oferta zawiera rozwiązanie innowacyjne, stanowiące wdrażanie nowego lub znacznie udoskonalonego produktu, usługi lub procesu, w tym procesów produkcji, budowy lub konstrukcji, nowej metody marketingowej lub nowej metody organizacyjnej w działalności przedsiębiorczej, organizowaniu pracy, lub relacjach zewnętrznych, w szczególności mające na celu rozwiązanie problemów społecznych lub wspieranie strategii społecznych, o wyjątkowym poziomie funkcjonalności, których zamawiający nie mógł przewidzieć, mimo zachowania należytej staranności, w drodze wyjątku, może zmienić kolejność kryteriów oceny ofert w celu uwzględnienia tego rozwiązania.</p> <p><u>Informowanie kandydatów i oferentów:</u> Znacznie rozszerzono obowiązki informacyjne co stanowi realizację zasady przejrzystości postępowania. W art. 40 wskazano, iż zamawiający informuje każdego kandydata i oferenta o: - wyborze oferty najkorzystniejszej podając nazwę wybranego oferenta; - powodach odrzucenia wniosku lub oferty; - powodach unieważnienia postępowania o zawarcie umowy koncesji; - ponownym wszczęciu postępowania o zawarcie umowy koncesji. Po wyborze oferty najkorzystniejszej zamawiający przekazuje każdemu oferentowi, którego oferta nie została odrzucona informację zawierającą: - uzasadnienie wyboru oferty najkorzystniejszej, w tym cechy i względne przewagi wybranej oferty; - punktację jaką otrzymał oferent, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą; - punktację, jaką otrzymał oferent, któremu jest przekazywana informacja; - termin po upływie którego zostanie zawarta umowa koncesji.</p>
<p><u>Udostępnienie zawartej umowy</u> Brak regulacji</p>	<p><u>Udostępnienie zawartej umowy</u> Art. 14 zawarta umowa podlega udostępnieniu na zasadach określonych w przepisach o dostępie do informacji publicznej.</p>

<p><u>Umowa koncesji</u> Brak regulacji uwzględniających kwestie społeczne, innowacyjne, środowiskowe.</p> <p>Art. 23 Możliwość wprowadzenia zmian wyłącznie w przypadku, kiedy nie można było ich przewidzieć w dniu zawarcia umowy</p> <p>Brak regulacji w zakresie podwykonawstwa.</p> <p>Brak regulacji w zakresie wypowiedzenia.</p> <p>Brak regulacji w zakresie określenia przesłanek unieważnienia umowy koncesji.</p>	<p><u>Umowa koncesji</u> Art. 42 zwraca szczególną uwagę na warunki związane z realizacją umowy koncesyjnej w zakresie aspektów gospodarczych, środowiskowych, społecznych, związanych z zatrudnieniem lub innowacyjnością Zamawiający zobowiązany został do podjęcia stosowych środków w celu zapewnienia na etapie realizacji umowy koncesji przestrzegania przez wybranego koncesjonariusza przepisów z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska oraz przepisów o zabezpieczeniu społecznym, w szczególności w klauzulach umownych zawiera stosowne zobowiązania koncesjonariusza do przestrzegania przepisów z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska oraz przepisów o zabezpieczeniu społecznym oraz określa sankcje w przypadku stwierdzenia nieprzestrzegania wskazanych zobowiązań.</p> <p>Art. 46 uelastycznienia możliwości dokonywania zmian w zawartych umowach koncesji.</p> <p>Art. 48 wprowadza regulacje dotyczące podwykonawstwa.</p> <p>Art. 47 określa przesłanki wypowiedzenia umowy koncesji.</p> <p>Art. 49 określa przesłanki unieważnienia umowy koncesji.</p>
<p><u>Środki ochrony prawnej</u> Art. 27 skarga do sądu administracyjnego</p>	<p><u>Środki ochrony prawnej</u> Art. 51 przewiduje nowy środek ochrony prawnym jakim jest odwołanie, organem właściwym do rozpoznawania ustanawia Krajową Izbę Odwoławczą. Art. 54 określa drugi środek ochrony prawnej tj. skargę do sądu. Powyższe zmiany ujednocniają środki ochrony prawnej przysługujące na gruncie ustawy Prawo zamówień publicznych i ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi. Przyznają uprawnienie do rozpoznawania odwołań wyspecjalizowanemu organowi jakim jest Krajowa Izba Odwoławcza.</p>