

Warszawa, 30 listopada 2020 roku

DP.022.179.2020.AŚ.
KW-5858/2020

Pani
Aldona Kowalczyk
Prezes Zarządu

Pan
dr hab. Piotr Bogdanowicz
Członek Zarządu

Stowarzyszenie Prawa Zamówień
Publicznych

Szanowna Pani Prezes,
Szanowny Panie Prezesie,

W odpowiedzi na wniosek dotyczący zajęcia stanowiska w przedmiocie interpretacji przepisów ustawy z dnia 19 czerwca 2020r. o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID – 19 oraz o uproszczonym postępowaniu o zatwierdzenie układu w związku z wystąpieniem COVID – 19 (Dz. U. 2020r., poz. 1086), w zakresie dotyczącym modyfikacji umowy w sprawie zamówienia publicznego, uprzejmie wyjaśniam, co następuje:

Art. 77 pkt 20 ww. ustawy wprowadza zmiany w brzmieniu art. 15r ust. 4 ustawy z dnia 2 marca 2020r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID -19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020r., poz. 374), zwanej dalej „ustawą o COVID-19” odnoszące się do dopuszczalności modyfikacji umów w sprawie zamówienia publicznego, w związku z panującą sytuacją epidemiologiczną. Zaznaczyć jednocześnie należy, że przepis ten nie przewiduje żadnej cenzury czasowej - ustawodawca nie wskazał, do jakich umów tj. zawartych, w jakim okresie, należy tę regulację stosować. Również w ww. ustawie nowelizującej ustawę o COVID – 19 brak jest przepisów przejściowych i dostosowujących, które normowałyby tę kwestię. Podkreślenia wymaga fakt, iż art. 93 ust. 2 tej ustawy, przytoczony przez wnioskodawcę, odwołuje się w swej treści wprost do art. 15 vb ustawy o COVID – 19, nie można zatem przyjąć, że znajduje także zastosowanie do regulacji przewidzianej w

art. 15r ust. 4. W tym miejscu należy również odnieść się do uzasadnienia ustawy nowelizującej ustawę o COVID – 19. Z jego treści wynika, że „rozwiązania szczególne wprowadzane w zakresie wadium oraz w zakresie umów w sprawie zamówienia publicznego (częściowe płatności i zaliczki, jak również zabezpieczenie należytego wykonania umowy) będą dotyczyć zamówień publicznych udzielanych po przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia, a także po przeprowadzeniu konkursu, wszczętego w okresie od dnia wejścia w życie przepisów wprowadzających te rozwiązania, tj. art. 15va i art. 15vb...”. Jednocześnie ustawodawca wskazuje, że „art. 69 (rządowego projektu ustawy nowelizującej) rozstrzyga o stosowaniu dotychczasowych przepisów, tj. przepisów ustawy Pzp, do postępowań o udzielenie zamówienia, wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie art. 15va i art. 15vb oraz do umów w sprawie zamówienia publicznego zawartych przed dniem wejścia w życie tych przepisów albo zawartych już w okresie obowiązywania art. 15va i art. 15vb, lecz w następstwie postępowań wszczętych przed dniem wejścia w życie tych przepisów. W opisanych przypadkach rozwiązania przewidziane w art. 15va i w art. 15vb nie będą miały zastosowania.” Powyższe wskazuje zatem w sposób jednoznaczny na zakres, którego dotyczy przepis przejściowy z art. 93 ustawy nowelizującej (art. 69 jej rządowego projektu), który nie obejmuje kwestii związanych ze zmianami umowy w sprawie zamówienia publicznego dokonanyymi na podstawie art. 15r ust. 4 ustawy o COVID – 19.

Odnosząc się do zagadnienia przedstawionego w przedmiotowym piśmie należy zwrócić również uwagę na samo brzmienie art. 15r ust. 4 ustawy o COVID – 19, jak również ideę, jaka przyświecała wprowadzeniu przedmiotowej regulacji oraz otoczenie prawne, w jakim ona funkcjonuje. Art. 15r ust. 4 ustawy o COVID – 19 stosując odesłanie do ust. 1 odwołuje się do ogólnego sformułowania „umowy w sprawie zamówienia publicznego” w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r. poz. 1843), nawiązując przy tym do przewidzianego w niej art. 144 ust. 1 pkt 3. Powyższe przemawia zatem za uznaniem, że ustawodawca zakładał objęcie zakresem stosowania ww. przepisu wszystkie umowy w sprawie zamówienia publicznego, o ile ich wykonanie jest zagrożone przez COVID – 19. W tym kontekście należy jednocześnie zwrócić uwagę na fakt iż możliwość dokonywania zmian w umowach w sprawie zamówienia publicznego w oparciu o art. 15r ust. 4 ma na celu minimalizowanie negatywnych skutków gospodarczych wynikających z panującej epidemii. Założeniem przepisu jest bowiem zapewnienie trwałości i ciągłości realizacji umów, w warunkach, gdy okoliczności związane z wystąpieniem COVID – 19 wpływają lub mogą wpłynąć na ich należyte wykonanie. Zatem również na tej podstawie można uznać, że regulacja przewidziana w art. 15r ust. 4 odnosi się do wszystkich umów w sprawie zamówienia publicznego, niezależnie od okresu ich zawarcia, a więc zarówno tych, zawartych przed ogłoszeniem stanu epidemicznego jak i w czasie późniejszym.

Z poważaniem

Bogdan Artymowicz
Dyrektor
Departamentu Prawnego
- podpisano elektronicznie -