



# Nowelizacja ustawy „Prawo zamówień publicznych” – pozacenowe kryteria wyboru ofert

**Robert Siwik**

**Kancelaria Prawa Zamówień Publicznych Robert Siwik**

**Seminarium Techniczne: „Prawne i jakościowe aspekty budowy dróg samorządowych”  
Toruń, 17 listopada 2016 r.**

## Prowadzący – Robert Siwik

- Założyciel oraz partner zarządzający eksperckiej **Kancelarii Prawa Zamówień Publicznych**
- Doradza na wszystkich etapach postępowań o udzielenie zamówień publicznych
- Systematycznie występuje jako **pełnomocnik stron procedur odwoławczych w zakresie zamówień publicznych**, m.in. w największych krajowych przetargach z branży budowlanej, energetycznej, kolejowej, infrastrukturalnej, medycznej, transportu kolejowego, architektonicznej oraz IT
- Od 2014 r. **Przewodniczący komisji ds. zamówień publicznych** Polsko-Niemieckiej Izby Przemysłowo Handlowej w Warszawie
- Od 2013 r. Członek zarządu **Polsko-Austriackiego Stowarzyszenia Prawników**
- W latach 2012-2015 Członek Zespołu Problemowego Komisji Kodyfikacyjnej Prawa Cywilnego ds. regulacji umów o świadczenie usług w nowym Kodeksie cywilnym

## Prowadzący – Robert Siwik

- Autor ponad 70 publikacji naukowych z zakresu prawa cywilnego, handlowego, arbitrażu oraz prawa zamówień publicznych, w tym współautor Komentarza do Kodeksu Spółek Handlowych (wyd. C.H. Beck, Warszawa 2014)
- **Wykładowca prawa zamówień publicznych** na studiach podyplomowych pt. „*Proces inwestycyjno-budowlany dla prawników*” na **Uczelni Łazarskiego w Warszawie** oraz na **Uniwersytecie Kardynała Stefana Wyszyńskiego w Warszawie**
- **We wrześniu 2013 r. został uznany za wschodzącą gwiazdę prawa** w prestiżowym rankingu Dziennika Gazety Prawnej „Rising Stars – Prawnicy Lidera Jutra”, gdzie doceniono jego doświadczenie m.in. w zakresie prawa zamówień publicznych oraz arbitrażu

Kontakt: [robert.siwik@siwik-law.pl](mailto:robert.siwik@siwik-law.pl)

Kom. 503-025-226

## Dyrektywa wyboru „najlepszej oferty”

*„(...) zamawiający jako podmiot, który ma dokonywać oceny ofert, powinien kierować się nie tylko ceną zaproponowaną w ofertach, ale także jakością, sposobem wykonania tej realizacji. Powinien dokonać **wyboru najlepszej oferty** – najlepszej to nie znaczy tylko najtańszej, ale najlepszej z punktu widzenia szans jej prawidłowej realizacji...”*

**Wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 9 kwietnia 2014 r.,  
sygn. akt: V CA 3618/13**

## Definicja „najkorzystniejszej oferty”

Art. 2 ust. 5 ustawy Pzp

*Ilekroć w ustawie jest mowa o:*

*„**najkorzystniejszej ofercie** – należy przez to rozumieć ofertę:*

- a) która przedstawia najkorzystniejszy bilans ceny lub kosztu i innych kryteriów odnoszących się przedmiotu do zamówienia publicznego w szczególności w przypadku zamówień w zakresie działalności twórczej lub naukowej, których przedmiotu nie można z góry opisać w sposób jednoznaczny i wyczerpujący lub która najlepiej spełnia kryteria inne niż cena lub koszt, gdy cena lub koszt jest stała albo*
- b) z najniższą ceną lub kosztem, gdy jedynym kryterium oceny jest cena lub koszt;*

## Podstawa prawna określenia kryteriów oceny ofert

### **Art. 91 ust. 1.**

*Zamawiający wybiera ofertę najkorzystniejszą na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.*

### **Art. 91 ust. 2**

*Kryteriami oceny ofert są cena lub koszt albo cena lub koszt i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności:*

- 1) jakość, w tym parametry techniczne, właściwości estetyczne i funkcjonalne;*
- 2) aspekty społeczne, w tym integracja zawodowa i społeczna osób, o których mowa w art. 22 ust. 2, 22 ust. 2, dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników;*

## Podstawa prawna określenia kryteriów oceny ofert

3) aspekty środowiskowe, w tym efektywność energetyczna przedmiotu zamówienia;

4) aspekty innowacyjne;

5) organizacja, kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia;

6) serwis posprzedażny oraz pomoc techniczna, warunki dostawy, takie jak termin dostawy, sposób dostawy oraz czas dostawy lub okres realizacji.

**Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy  
Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26  
lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych,  
uchylająca dyrektywę 2004/18/WE**

**Art. 67 ust. 1**

*Bez uszczerbku dla krajowych przepisów ustawowych, wykonawczych lub administracyjnych dotyczących cen określonych dostaw lub wynagradzania z tytułu określonych usług, instytucje zamawiające opierają udzielanie zamówień publicznych na **ofercie najkorzystniejszej ekonomicznie.***



## Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE

### **Art. 67 ust. 2**

*Ofertę najkorzystniejszą ekonomicznie z punktu widzenia instytucji zamawiającej określa się na podstawie ceny lub kosztu, z wykorzystaniem podejścia opartego na efektywności kosztowej, takiego jak rachunek kosztów cyklu życia zgodnie z art. 68; może ona obejmować najlepszą relację jakości do ceny, którą szacuje się na podstawie kryteriów obejmujących aspekty jakościowe, środowiskowe lub społeczne związane z przedmiotem danego zamówienia publicznego. Kryteria takie mogą np. obejmować:*

**Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE**

- a) jakość, w tym wartość techniczną, właściwości estetyczne i funkcjonalne, dostępność, projektowanie dla wszystkich użytkowników, cechy społeczne, środowiskowe i innowacyjne, handel i jego warunki;*
- b) organizację, kwalifikacje i doświadczenie personelu wyznaczonego do realizacji danego zamówienia, w przypadku gdy właściwości wyznaczonego personelu mogą mieć znaczący wpływ na poziom wykonania zamówienia; lub*
- c) serwis posprzedażny oraz pomoc techniczną, warunki dostawy, takie jak termin dostawy, sposób dostawy oraz czas dostawy lub okres realizacji.*

## **Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE**

*Składnik kosztowy może również mieć postać stałej ceny lub kosztu stałego, na podstawie których wykonawcy konkurują wyłącznie w oparciu o kryteria jakościowe.*

*Państwa członkowskie mogą postanowić, że instytucje zamawiające nie mogą stosować wyłącznie ceny lub wyłącznie kosztu jako jedyne kryterium udzielenia zamówienia, lub ograniczyć ich zastosowanie do określonych kategorii instytucji zamawiających lub określonych rodzajów zamówień.*

# Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE

## **Art. 67 ust. 3**

*Uznaje się, że kryteria udzielenia zamówienia są powiązane z przedmiotem zamówienia publicznego, jeżeli dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, które mają być zrealizowane w ramach tego zamówienia, we wszystkich aspektach oraz na wszystkich etapach ich cyklu życia, co obejmuje czynniki związane z:*

- a) określonym procesem produkcji, dostarczania lub wprowadzania tych robót budowlanych, dostaw lub usług na rynek, albo*
  - b) określonym procesem dotyczącym innego etapu cyklu życia tych robót budowlanych, dostaw lub usług,*
- nawet jeżeli te czynniki nie są ich istotnym elementem.*

# Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE

## **Art. 67 ust. 4**

*Kryteria udzielenia zamówienia nie mogą skutkować przyznaniem instytucji zamawiającej nieograniczonej swobody wyboru. Zapewniają one możliwość efektywnej konkurencji i dołączone są do nich specyfikacje, które umożliwiają skuteczną weryfikację informacji przedstawianych przez oferentów, tak aby ocenić, na ile oferty spełniają kryteria udzielenia zamówienia. W razie wątpliwości instytucje zamawiające skutecznie weryfikują prawidłowość informacji i dowodów przedstawionych przez oferentów.*

# Kryteria udzielenia zamówienia wg. Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE

## **Art. 67 ust. 5**

*Instytucja zamawiająca określa w dokumentach zamówienia względną wagę, jaką przypisuje każdemu z kryteriów wybranych do celów ustalenia oferty najkorzystniejszej ekonomicznie, z wyjątkiem sytuacji, gdy najkorzystniejszą ekonomicznie ofertę określa się wyłącznie na podstawie ceny.*

*Wagi te mogą być wyrażone za pomocą przedziału z odpowiednią rozpiętością maksymalną.*

*Jeżeli przypisanie wagi nie jest możliwe z obiektywnych przyczyn, instytucja zamawiająca wskazuje kryteria w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.*

## Ocena personelu wykonawcy jako kryterium oceny ofert

*„Należy też zwrócić uwagę, że w **jednym postępowaniu wymagania dotyczące osób mogą stanowić i warunek udziału w postępowaniu, i kryterium oceny ofert**. W takim przypadku zamawiający w ramach warunków udziału w postępowaniu może określić minimalny zakres kwalifikacji i doświadczenia wymagany od personelu wykonawcy, a w ramach kryterium oceny ofert oceniać zakres kwalifikacji i doświadczenia osób przeznaczonych konkretnie do realizacji danego zamówienia, przyznając im stosowne punkty”.*

<http://sidir.pl/doswiadczenie-zespołu-jako-kryterium-oceny-ofert/#o4>

## Ocena personelu wykonawcy jako kryterium oceny ofert

*„Zamawiający może też wybrać inny model – warunki sformułować jedynie w stosunku do wiedzy i doświadczenia wykonawcy jako całej firmy, pominać takie wymogi w stosunku do personelu, aby personel ten (w postaci osób przeznaczonych konkretnie do realizacji tego zamówienia) oceniać w ramach kryteriów oceny ofert. W takim wypadku to w tym kryterium zamawiający musiałby określić minimalne wymogi co do kwalifikacji tych osób, za niespełnienie których odrzucałby ofertę, a następnie dokonywał oceny w zakresie przekraczającym wymagane minimum”.*

<http://sidir.pl/doswiadczenie-zespolu-jako-kryterium-oceny-ofert/#o4>



## Ocena personelu wykonawcy jako kryterium oceny ofert

„Konsekwencje rozróżnienia warunku i kryterium dotyczących osób widać także przy sposobie oceny kwalifikacji tych osób. **Oceniając spełnienie warunku zamawiający ocenia te kwalifikacje zero-jedynkowo**, czyli czy wymogi zostały spełnione, czy też nie. Poza trybami takimi jak przetarg ograniczony, zamawiający nie przyznaje dodatkowych punktów za „lepsze” spełnienie warunku. **Natomiast oceniając zespół w ramach kryterium oceny ofert, zamawiający dokonuje wartościowania kwalifikacji proponowanych osób i przyznaje za nie ofercie punkty**, które będą przyczyniały się do uplasowania oferty na danym miejscu rankingu ofert, ustalając, w jakiej proporcji chce premiować jakość w stosunku do ceny (jaką wagę przyzna obu tym kryteriom)”.

<http://sidir.pl/doswiadczenie-zespołu-jako-kryterium-oceny-ofert/#o4>

## Kwalifikacje personelu jako warunek

3) za spełniających warunek udziału w postępowaniu, o którym mowa w ust. 1 pkt 3), zostaną uznani Wykonawcy, którzy dysponują lub będą dysponować **Zespołem Ekspertów**, którzy będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, w tym:

**a) kierownik zespołu** spełniający łącznie następujące wymagania:

- wykształcenie wyższe oraz
- doświadczenie w kierowaniu zespołem ekspertów w co najmniej 3 projektach doradczych (przez „projekt doradczy” Zamawiający rozumie realizację badań ewaluacyjnych, analiz, ekspertyz, opinii itp.) na podstawie zawartej umowy w ciągu ostatnich 3 lat, w których zastosowano różnorodne metody badawcze jakościowe i ilościowe, poświadczone ich wykazem z podaniem co najmniej tytułu, zakresu, dat wykonania oraz zakresu wykonywanych czynności w ramach tych projektów oraz

## Kwalifikacje osób jako warunek

- a)** *zespół badawczy* składający się minimum z 5 osób, posiadających wykształcenie wyższe, z których każda spełnia przynajmniej jedno z poniższych wymagań, a łącznie spełniają wszystkie niżej wymienione warunki:

[http://bip.transport.gov.pl/pl/bip/zamowienia\\_publiczne/ewaluacja\\_rozwiazan\\_pois/px\\_siwz9102013.pdf](http://bip.transport.gov.pl/pl/bip/zamowienia_publiczne/ewaluacja_rozwiazan_pois/px_siwz9102013.pdf)

## Kwalifikacje osób jako warunek

- *posiada co najmniej 5-letnie doświadczenie zawodowe w zakresie procedur obowiązujących w **przygotowaniu dokumentacji przetargowej na usługi polegające na wykonaniu dokumentacji projektowej lub pełnieniu nadzoru nad robotami budowlanymi**, w szczególności w zakresie doboru kryteriów, jak również określenia warunków udziału w postępowaniu o zamówienie publiczne (w szczególności na inwestycje transportowe), tj. **wykonywał czynności związane z przygotowaniem i prowadzeniem postępowania, w tym samodzielnie lub w zespole osób przygotował opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu lub określił kryteria oceny ofert, poświadczone wykazem min. 5 postępowań z podaniem co najmniej nazwy projektu/zamówienia, zakresu robót, dat wykonania oraz zakresu wykonywanych czynności w ramach tych projektów/zamówień przez te osoby**);*

## Kwalifikacje osób jako kryterium oceny ofert

*Kryteria, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert.*

*1. W celu wyboru najkorzystniejszej oferty, Zamawiający przyjął następujące kryteria, przypisując im odpowiednio wagę:*

*1) cena brutto za realizację zamówienia – waga kryterium – 60 %*

*2) **doświadczenie personelu kluczowego – waga kryterium – 40 %***

*2. Przyjmuje się, że 1% = 1 pkt i tak zostanie przeliczona liczba punktów w przyjętych kryteriach. Maksymalnie Wykonawca może uzyskać 100 pkt.*

*3. Ocenie zostaną poddane oferty niepodlegające odrzuceniu.*

## Kwalifikacje osób jako kryterium oceny ofert

2) dla kryterium „doświadczenie personelu kluczowego” (Dpk) – maksymalnie 40 pkt.

**Kryterium „doświadczenie personelu kluczowego”** będzie rozpatrywane na podstawie informacji dotyczących doświadczenia osoby posiadającej uprawnienia do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych wyznaczonej do realizacji zamówienia jako projektant lub kierownik prac projektowych, zawartych w Formularzu „Doświadczenie personelu kluczowego”. Punkty przyznawane będą tylko za projekty wykazane w ww. formularzu w których, wskazana osoba była projektantem lub kierownikiem prac projektowych polegających na wykonaniu dokumentacji projektowej w zakresie instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych.

## Kwalifikacje osób jako kryterium oceny ofert

*Za wskazanie ilości wykonanej dokumentacji projektowej w zakresie instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych termomodernizacji przez osobę posiadającą uprawnienia do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych pełniącą funkcję projektanta lub kierownika prac projektowych, Zamawiający przyzna następującą ilość punktów: - za wykonanie 7 lub większej ilości dokumentacji projektowych w ww. zakresie – otrzyma „40” pkt, - za wykonanie 6 dokumentacji projektowych w ww. zakresie – otrzyma „30” pkt, - za wykonanie 4 dokumentacji projektowych w ww. zakresie – otrzyma „20” pkt, - za wykonanie 2 dokumentacji projektowych w ww. zakresie – otrzyma „10” pkt, - za nie wykonanie lub wykonanie 1 dokumentacji projektowych w ww. zakresie – otrzyma „0” pkt.*

## Kwalifikacje osób jako kryterium oceny ofert

*UWAGA: Ocenie będzie podlegał jedynie Formularz „Doświadczenie personelu kluczowego” (który nie podlega uzupełnieniu), stanowiący Załącznik nr 7 do SIWZ, złożony wraz z ofertą. Jeżeli Wykonawca nie złoży wraz z ofertą w/w Formularza, to w tym kryterium Wykonawca otrzyma „0” punktów.*

*Osoba wskazana przez Wykonawcę w Formularzu ofertowym oraz ww. formularzu będzie wpisana do umowy. Osoba ta będzie musiała wykonywać przewidziane dla niej czynności osobiście. Nie dopuszcza się możliwości zmiany tej osoby za wyjątkiem sytuacji opisanych we Wzorze Umowie stanowiącym Załącznik nr 3 do SIWZ.*



## Wskaźnik zatrudnienia na umowę o pracę jako kryterium

*Zamawiający będzie oceniał oferty według następującego kryterium:*

*1. Cena - \_\_\_\_\_*

*2. Wskaźnik zatrudnienia na umowę o pracę - \_\_\_\_\_%*

*Zamawiający zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę na pełen etat co najmniej 50% pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia w zakresie \_\_\_\_\_.*

*Zamawiający dodatkowo przyzna punkty w niniejszym kryterium oceny ofert za zatrudnienie na podstawie umowy o pracę (na pełen etat) większej ilości pracowników niż wymagane 50%, w poniżej podany sposób:*

- od 51% do 60 % pracowników na umowę o pracę (na pełen etat) – 5 pkt*
- od 61% do 70% pracowników na umowę o pracę (na pełen etat) – 10 pkt*
- powyżej 71% pracowników na umowę o pracę (na pełen etat) – 15 pkt*

## Koncepcja wykonania usługi jako kryterium

*Całoroczne, kompleksowe utrzymanie autostrady A1 na odcinku od węzła Czerniewice (z węzłem) do węzła Kutno Północ (bezwęzła) od km 151+900 do km 244+300 wraz ze wszystkimi jej elementami w okresie 72 miesięcy od daty podpisania umowy (GDDKiA Oddział Bydgoszcz) Kryteria wyboru oferty i ich znaczenie:*

- Cena – 70%*
- Koncepcja wykonania usługi – 30%*

*„Koncepcja przedstawiająca najlepszy z punktu widzenia zamawiającego opis otrzyma 5 punktów. Kolejna oferta, której opis oceniany jest na niższym poziomie od najlepszego otrzyma 2,5 pkt. Kolejne oferty odpowiednio będą pomniejszane o połowę w stosunku do wyżej ocenianej oferty. Istnieje możliwość, aby dwie koncepcje opisujące powyższe uzyskały taką samą punktację.” – SIWZ*

## Jakość sprzętu jako kryterium oceny ofert

*„**Jakość sprzętu** rozumiana jako **gwarancja dostarczenia przez wykonawcę opisu procedur konserwacyjnych oraz stosunek godzin przestoju wykonawcy z powodu napraw do stawki godzinowej**”; potwierdzana w ofercie jedynie oświadczeniem wykonawcy, dotyczy w istocie właściwości podmiotowych wykonawcy, nie zaś przedmiotu zamówienia, tym samym należy uznać, iż ma charakter podmiotowy. Powyżej przedstawiony sposób, w jaki zamawiający ukształtował kryteria oceny ofert w przedmiotowym postępowaniu, stoi w sprzeczności z dyspozycjami przepisów art. 91 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, które stanowią, iż kryteriami oceny ofert są cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia oraz że kryteria oceny ofert nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, a w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej i finansowej. Źródło: Informator UZP, nr4/2009*

**Dziękuję za uwagę!**

# Kontakt

**Robert Siwik**  
**Kancelaria Prawa Zamówień Publicznych**  
Equator II, Aleje Jerozolimskie 96  
00-807 Warszawa  
[robert.siwik@siwik-law.pl](mailto:robert.siwik@siwik-law.pl)  
Kom.: 503 025 226



- *Ekspercka wiedza z zakresu zamówień publicznych, postępowań odwoławczych przed Krajową Izbą Odwoławczą*
- *Doradztwo w zakresie przygotowania i realizacji projektów infrastrukturalnych, kolejowych i energetycznych*
- *Szkolenia specjalistyczne z prawa zamówień publicznych*