

Kierunki zmian ustawy koncesyjnej w kontekście nowej dyrektywy unijnej

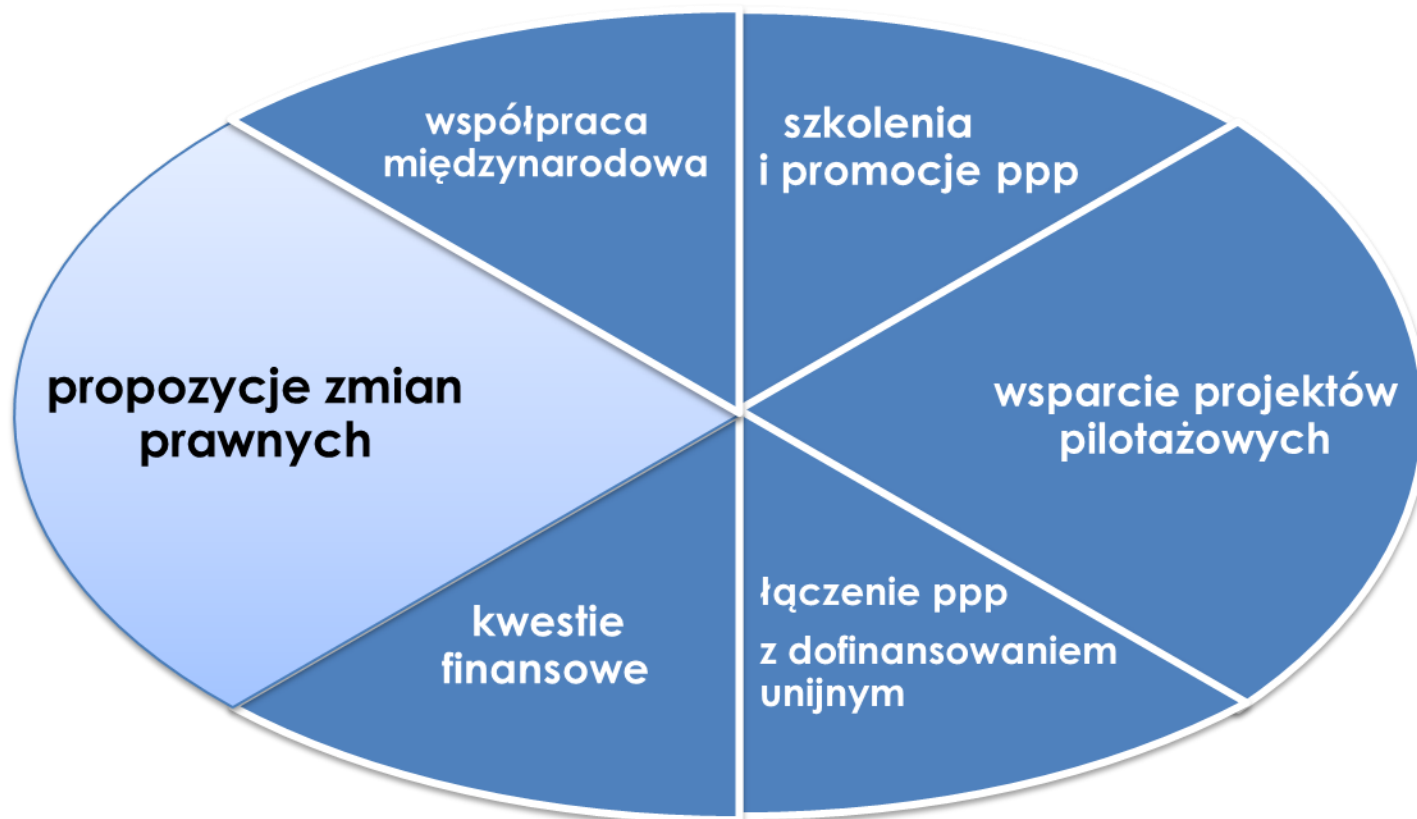
Robert Kałuża

Dyrektor Departamentu Wsparcia Projektów Partnerstwa Publiczno-Prywatnego
Ministerstwo Infrastruktury i Rozwoju
Warszawa, 29 czerwca 2015 r.

Plan prezentacji

- Obszary działania MliR w ramach PPP.
- Ustawa o koncesjach z 2009 r.
- Nowe dyrektywy dot. zamówień publicznych i koncesji.
- Nowe rozwiązania prawne w dyrektywie koncesyjnej.
- Projekt nowej ustawy o umowach koncesji.
- Porównanie projektu nowej ustawy z ustawą obowiązującą.

**Obszary działania
Ministerstwa Infrastruktury
i Rozwoju w ramach ppp**



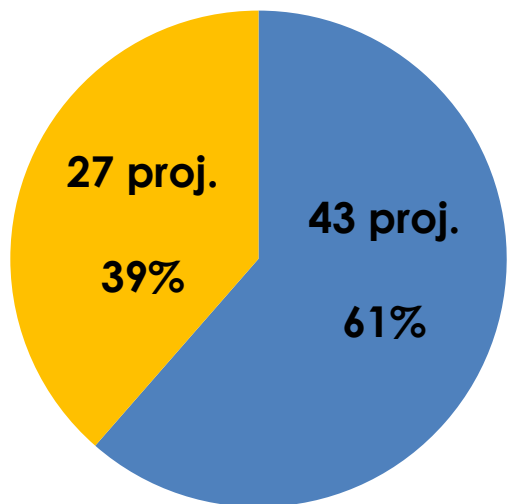
**Ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r.
o koncesji na roboty
budowlane lub usługi**

- **Ministerstwo Infrastruktury i Rozwoju – autor i gospodarz obecnej ustawy;**
- **Bieżąca współpraca z Urzędem Zamówień Publicznych przy pracach legislacyjnych nad projektem nowej ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi.**

- Ustawa ma podwójny charakter: i) samoistny oraz ii) proceduralny w połączeniu z ustawą o PPP;
- 5 nowelizacji ustawy;
- 1 akt wykonawczy: Rozporządzenie Prezesa RM z dnia 3 marca 2009 r. w sprawie wzoru ogłoszenia o koncesji na usługi zamieszczanego w Biuletynie Zamówień Publicznych;
- Odwołania do ustawy w 7 innych ustawach;
- 22 stycznia 2015 r. opublikowano tekst jednolity ustawy.

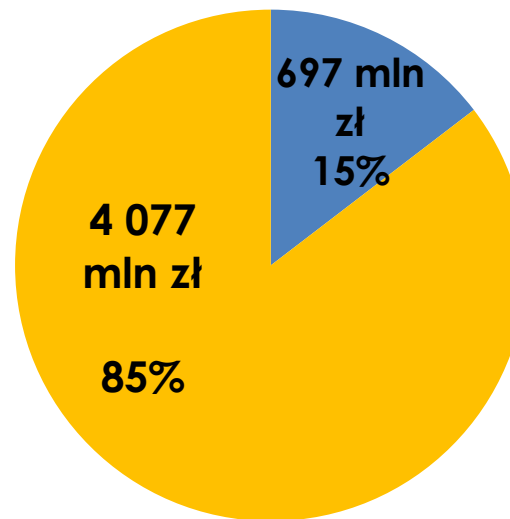
Liczba i wartość podpisanych umów z uwzględnieniem procedury wyboru

Ilość projektów z podpisanymi umowami w podziale na procedurę wyboru



- Procedura koncesyjna
- Pozostałe procedury

Wartość projektów z podpisanymi umowami w podziale na procedurę wyboru (mln zł)



- Procedura koncesyjna
- Pozostałe procedury

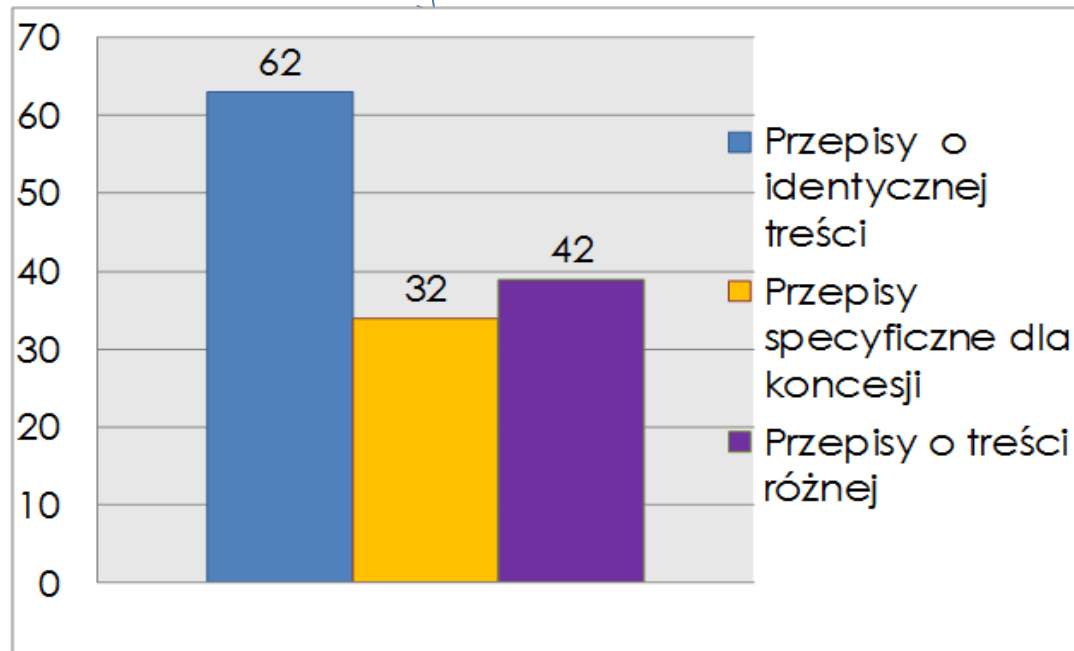
**Nowe dyrektywy dot.
zamówień publicznych i
koncesji**

Informacje ogólne

- Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE
- Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylająca dyrektywę 2004/17/WE oraz
- Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/23/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji.

Termin implementacji dyrektyw do porządków prawnych państw członkowskich Unii Europejskiej upływa 18 kwietnia 2016 r.

Porównanie przepisów dyrektywy o koncesji oraz dyrektywy dot. udzielania zamówień publicznych



Nowe rozwiązania prawne w dyrektywie koncesyjnej

Dyrektywa PE i Rady 2014/23/UE

- Wprowadzenie progu stosowania dyrektywy.
- Nowe zasady szacowania wartości koncesji.
- Wprowadzenie pojęcia ryzyka operacyjnego.
- Szeroki katalog wyłączeń.
- Modyfikacja umowy koncesji.
- Podwykonawstwo.
- Kwalifikacja podmiotowa wykonawców.
- Wspólna procedura dla koncesji na roboty i usługi.

Dyrektywa PE i Rady 2014/23/UE

- Poszerzony zakres podmiotowy i przedmiotowy.
- Nowe wymogi w zakresie ogłoszeń o koncesji.
- Terminy składania wniosków i ofert.
- Okres obowiązywania koncesji.
- Monitorowanie i sprawozdawczość.

Projekt ustawy z dnia 17 kwietnia 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi

Cel ustawy: wprowadzenie jasnych i przejrzystych zasad oraz procedur udzielania zamówień w drodze umów koncesji na roboty budowlane lub usługi, zapewniających zgodność z obowiązującym w tym zakresie prawem Unii Europejskiej.

Zakres przedmiotowy: uregulowanie zasad udzielania zamówień w drodze umów koncesji na roboty budowlane lub usługi oraz realizacji umowy koncesji, środki ochrony prawnej, organy właściwe w sprawach umów koncesji.

Zakres podmiotowy: podmioty biorące udział w postępowaniu jak i będące stronami umowy tj. zamawiający, wykonawcy, kandydaci, oferenci, koncesjonariusze. Zastąpienie pojęcia ~~koncesjodawca~~ – zamawiającym. Rozszerzenie stosowania ustawy na zamawiających sektorowych.

Ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o
koncesji na roboty budowlane lub usługi

vs.

Projekt ustawy z dnia 17 kwietnia 2015 r.
o umowach koncesji na roboty
budowlane lub usługi

Ryzyka w koncesjach

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 1 ust. 3 - nieprecyzyjna regulacja, wywołująca spory interpretacyjne w zakresie sformułowania: „*ponosi w zasadniczej części ryzyko ekonomiczne*”, brak uwzględnienia rodzajów ryzyk występujących w projektach PPP.

projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 2 precyzyjne określenie ryzyka z jakimi wiąże się udzielenie koncesji wraz z wyjaśnieniem jak należy rozumieć poszczególne rodzaje ryzyk.
Powiązanie udzielenia koncesji na roboty budowlane lub usługi z przeniesieniem na koncesjonariusza ryzyka operacyjnego związanego z eksploatacją tych obiektów lub wykonywaniem tych usług i obejmującego ryzyko związane z popytem lub z podażą, albo oba te rodzaje ryzyka.

Próg stosowania ustawy

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi

Brak minimalnego progu, stosowanie ustawy do koncesji bez względu na jej wartość.

projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 4 ust. 1. Stosowanie ustawy do umów koncesji, których wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty progu stosowania dyrektywy koncesyjnej, o którym mowa w art. 8 ust. 1 tej dyrektywy, zwanego dalej „progiem unijnym” – obecnie 5 186 000 euro.

Szacowanie wartości umowy koncesji

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 9. Podstawa obliczenia szacunkowej wartości koncesji na roboty budowlane – koszt robót budowlanych oraz całkowita wartość dostaw niezbędnych do ich wykonania – bez VAT

projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 18. Kompleksowa regulacja obliczania szacunkowej wartości umowy koncesyjnej z uwzględnieniem specyfiki tej umowy. Szacunkowa wartość koncesji: całkowity obrót koncesjonariusza wytworzony podczas obowiązywania umowy, z tytułu wynagrodzenia za roboty budowlane lub usługi będące przedmiotem koncesji oraz dostawy towarzyszące takim robotom i usługom - bez VAT.

Wyłączenia

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Art. 4. Wąski katalog wyłączeń.	Art. 5 Precyzyjny i uszczegółowiony katalog wyłączeń podmiotowych i przedmiotowych. Wyłączenia obejmują między innymi: <ul style="list-style-type: none">• Koncesje na usługi w zakresie publicznego transportu pasażerskiego,• Koncesje w sektorze wodno-kanalizacyjnym.

Kwalifikacja wykonawców

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Brak możliwości ograniczenia liczby kandydatów, którzy zostaną zaproszeni do udziału w negocjacjach	Możliwość ograniczenia liczby zaproszonych kandydatów lub oferentów do odpowiedniego poziomu, pod warunkiem zachowania przejrzystości i obiektywne kryteriów. Liczba zaproszonych kandydatów lub oferentów powinna zapewniać rzeczywistą konkurencję (art. 20 ust. 5).

Tryb wyboru koncesjonariusza

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Art. 14. Wyłącznie tryb negocjacji	Art. 20. Trzy możliwości: „przetarg nieograniczony”, „przetarg ograniczony”, negocjacje.

Publikacja ogłoszenia

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Art. 10. Publikacja ogłoszenia dot. koncesji na usługi – BZP; dot. koncesji na roboty budowlane – Dz. Urz. UE.	Art. 24-31. Zamawiający zaprasza do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji za pomocą: ogłoszenia o koncesji; wstępnego ogłoszenia informacyjnego (usługi społeczne powyżej progu). Ogłoszenia będą publikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej oraz w Biuletynie Zamówień (od stycznia 2019 r.).

Umowa koncesji

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
<p>Art. 22. Wyczerpujące przedstawienie elementów umowy koncesji</p> <p>Brak regulacji uwzględniających kwestie społeczne, innowacyjne, środowiskowe.</p>	<p>Art. 42. Zwrócenie szczególnej uwagi na warunki związane z realizacją umowy koncesyjnej w zakresie aspektów gospodarczych, środowiskowych, społecznych, związanych z zatrudnieniem lub innowacyjnością.</p> <p>Brak katalogu elementów umowy koncesji</p>

Modyfikacja umowy koncesji

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 23. Możliwość wprowadzenia zmian wyłącznie w przypadku, kiedy nie można było ich przewidzieć w dniu zawarcia umowy

projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi

Art. 46. Wprowadzenie szerokiego wachlarza możliwości dokonywania zmian w zawartych umowach koncesji.

Podwykonawstwo

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
<p>Brak szczegółowych regulacji w zakresie podwykonawstwa. Umowa koncesji może regulować warunki dopuszczalności podwykonawstwa.</p> <p>Konieczność stosowania przez koncesjonariuszy przepisów Pzp do wyboru podwykonawców.</p>	<p>Art. 48. Wprowadzenie odrębnych regulacji dotyczące podwykonawstwa. Rezygnacja z odniesienia do przepisów ustawy Pzp.</p>

Środki ochrony prawnej

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Art. 27. Skarga do sądu administracyjnego przysługująca zainteresowanemu podmiotowi.	Art. 51 - odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej (analogicznie jak w PZP). Art. 54 drugi środek ochrony prawnej – skarga na orzeczenie KIO do sądu powszechnego.

Właściwość organów

ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi	projekt ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi
Brak regulacji w zakresie organów właściwych w sprawach koncesji.	Art. 50 wskazanie Prezesa UZP jako organu właściwego w sprawach zawierania koncesji na roboty budowlane i usługi oraz określenie katalogu zadań przez niego realizowanych w ramach swojej właściwości.

Pytania do dyskusji

- Jaki wpływ na rozwój rynku będzie miała nowa ustawa o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi?
- W jaki sposób wybrać koncesjonariusza dla koncesji poniżej progu?
- W jaki sposób wybrać koncesjonariusza w sektorze wodnym niezależnie od wartości zamówienia?
- Czy można wybrać koncesjonariusza na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych?
- Czy Polska powinna monitorować rynek koncesji także poniżej progu stosowania dyrektywy oraz w sektorach wyłączonych z jej stosowania (art. 15 i art. 53 dyrektywy)

Dziękuję za uwagę

Robert Kałuża

Dyrektor Departamentu Wsparcia
Projektów Partnerstwa Publiczno-Prywatnego
Ministerstwo Infrastruktury i Rozwoju

tel. (22) 273 79 55

e-mail: ppp@mir.gov.pl

www.ppp.gov.pl