



Możliwość współtworzenia przez zamawiającego i wykonawców wzoru umowy o zamówienie publiczne

Szkolenie
19 listopada 2025 r.

Piotr Pieprzyca

To zamawiający jest autorem umowy ...

jak wykonawcy nie odpowiadają postanowienia wzoru umowy

to może nie ubiegać się o zamówienie publiczne

Mechanizmy przewidziane w ustawie Prawo zamówień publicznych

- ❑ Wstępne konsultacje rynkowe
- ❑ Wybór trybu postępowania
- ❑ Narzędzia po wszczęciu postępowania

Wstępne konsultacje rynkowe

Zamawiający, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, może przeprowadzić wstępne konsultacje rynkowe w celu przygotowania postępowania i poinformowania wykonawców o swoich planach i wymaganiach dotyczących zamówienia.

Art. 84 ust. 1 Pzp

Wstępne konsultacje rynkowe

Prowadząc konsultacje rynkowe, zamawiający może w szczególności korzystać z doradztwa ekspertów, władzy publicznej lub wykonawców.

Doradztwo to może być wykorzystane przy planowaniu, przygotowaniu lub przeprowadzaniu postępowania o udzielenie zamówienia, pod warunkiem że nie powoduje to zakłócenia konkurencji ani naruszenia zasad równego traktowania wykonawców i przejrzystości.

Art. 84 ust. 3 Pzp

Wstępne konsultacje rynkowe

1. Termin realizacji
2. Wysokość i zakres kar umownych
3. Zasady waloryzacji wynagrodzenia
4. Zakres odpowiedzialności wykonawcy
5. Gwarancja i rękojmia
6. Zasady odbiorów i płatności
7. Przestanki zmiany umowy
8. Ubezpieczenie

Wstępne konsultacje rynkowe

Zamawiający publiczny, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, dokonuje analizy potrzeb i wymagań, uwzględniając rodzaj i wartość zamówienia.

Art. 83 ust. 1 Pzp

Analiza, o której mowa w ust. 1, wskazuje:

...

5) ryzyka związane z postępowaniem o udzielenie i realizacją zamówienia.

Art. 83 ust. 3 pkt 5) Pzp

Czy współtworzenie wzoru umowy w ramach przygotowania postępowania może rodzić negatywne konsekwencje dla wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia?

Wybór trybu postępowania

Negocjacje z ogłoszeniem

Negocjacje ofert nie mogą prowadzić do zmiany minimalnych wymagań oraz kryteriów oceny ofert i ich wag, określonych przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w opisie potrzeb i wymagań.

Art. 164 Pzp

Wybór trybu postępowania

Dialog konkurencyjny

Zamawiający podczas dialogu może omawiać z zaproszonymi wykonawcami wszystkie warunki zamówienia.

Art. 180 Pzp

Wybór trybu postępowania

Tryb podstawowy (art. 275 pkt 3 Pzp)

W przypadku, o którym mowa w art. 275 pkt 3, zamawiający prowadzi negocjacje treści ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu do czasu doprecyzowania lub uzupełnienia wszystkich warunków zamówienia podlegających negocjacjom.

Art. 291 ust. 4 Pzp

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Czy wniosek o wyjaśnienie treści SWZ jest skutecznym narzędziem do współtworzenia wzorca umowy?

W praktyce:

1. Wniosek o wyjaśnienie
2. Propozycja zmian

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej

Z czym spotkamy się najczęściej?

- ☐ Klauzule abuzywne (art. 433 pzp)
- ☐ Obowiązkowa treść umowy wynikająca z postanowień Pzp

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej

Klauzule abuzywne

Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

1. odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia;
2. naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
3. odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający;
4. możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej

Obowiązkowa treść umowy wynikająca z postanowień Pzp

1. Termin realizacji określony datą
2. Brak łącznej wysokości kar umownych
3. Wszelkie klauzule waloryzacyjne
4. Postanowienia dotyczące realizacji opcji
5. Okoliczności odstąpienia od umowy
6. Dowody zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Co pojawi się w odwołaniu?

Postanowienia wzoru umowy sprzeczne z art. 353¹ k.c., -
naruszają naturę stosunku zobowiązaniowego poprzez
jednostronne i nieproporcjonalne przerzucenie ryzyka na
wykonawcę

Zamawiający kształtuje wzór umowy w sposób rażąco
jednostronny i naruszający naturę stosunku
zobowiązaniowego, co jest sprzeczne z art. 353¹ k.c. oraz
prowadzi do naruszenia art. 16 Pzp (zasada
proporcjonalności)

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Co pojawi się w odwołaniu?

Art. 5 k.c. – nadużycie prawa podmiotowego

zamawiający wprowadza obowiązki nierealne, nadmierne albo nadużywa swojej pozycji dominującej.

Art. 387 § 1 k.c. – świadczenie niemożliwe

termin lub obowiązek jest obiektywnie niewykonalny.

Narzędzia po wszczęciu postępowania

Co pojawi się w odwołaniu?

Art. 483–484 k.c. – kary umowne

kara jest:

- ☐ rażąco wygórowana
- ☐ podwójna za to samo naruszenie

PODSUMOWANIE

1. Dobra umowa wymaga współdziałania zamawiającego z wykonawcami
2. Największe efekty przynoszą czynności poprzedzające wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia
3. Brak chęci zamawiającego do przeanalizowania potrzeb wykonawców powoduje spory na etapie wykonania umowy

Dziękuję za miło spędzony czas

Piotr Pieprzyca