

**INSTRUKCJA DLA PROWADZĄCEGO ZAJĘCIA**

**nt. etyki i dylematów w służbie cywilnej**

|  |  |
| --- | --- |
| **TYTUŁ SZKOLENIA** | Szkolenie z etyki dla członków korpusu służby cywilnej niezajmujących wyższych stanowisk w służbie cywilnej |
|  |  |
| **TEMATYKA** | Konflikt interesów w zamówieniach publicznych |
| **CZAS** | **45 min.** 15 min. – wykład z dyskusją.  10 min. – ćwiczenie.  20 min. – ćwiczenie w zespołach. |
| **FORMA  PROWADZENIA ZAJĘĆ** | Wykład z dyskusją  Ćwiczenie całą grupą i w zespołach |
|  | |
| **Opis** | **Cel**   1. Zapewnij zrozumienie przez słuchaczy procedur prawnych zapobiegania konfliktowi interesów w zamówieniach publicznych i wynikających stąd obowiązków i odpowiedzialności. 2. Wskaż elementy ocenne w procedurach, które wymagają świadomego podejścia. Uświadom konieczności ujawnienia i konsultacji czynników mogących wywołać konflikt interesu (KI) w takich przypadkach. 3. Praktyczne przećwicz z uczestnikami przekazaną wiedzę na przykładach.   Tytuł slajdu: Zamówienia publiczne  Zapytaj, kto pracuje w komórce zamówień publicznych, a kto okazjonalnie brał udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia i w jakim charakterze. Czy byli kiedyś wyłączeni z postępowania ze względu na KI?  Wskaż, że każdy członek korpusu może w pewnym momencie kariery brać udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w różnym charakterze.  Wagę zamówień publicznych dla funkcjonowania państwa, gospodarki i rynku może uświadomić podana kwota. Obejmuje ona wszystkie zamówienia publiczne, tak rządowe, jak samorządowe, udzielone w trybie ustawy Prawo zamówień publicznych oraz poza jej trybem.  Tytuł slajdu: Dyrektywy unijne  Unijna dyrektywa w sprawie zamówień publicznych wskazuje na konieczność aktywnego przeciwdziałania konfliktowi interesów.  Tytuł slajdu: Dyrektywy unijne  Podkreśl, że unijna definicja KI w zamówieniach publicznych dotyczy zarówno rzeczywistego („mają interes”), jak i postrzeganego („który postrzegać można”) konfliktu interesów.  Tytuł slajdu: Rodzaje konfliktu interesów w zamówieniach  Na slajdzie przedstawiono rodzaje KI w sposób dostosowany do specyfiki zamówień publicznych, tj. relacji pracownik – wykonawca czy potencjalny wykonawca.  W rozumieniu Prawa zamówień publicznych przez wykonawcę należy rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która ubiega się o udzielenie zamówienia publicznego, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.  Tytuł slajdu: Konflikt interesów w zamówieniach - skutki  Podobnie dostosowano do specyfiki tematu slajd o skutkach. W specyfice zamówień jest szczególnie widoczne, że negatywne skutki rzeczywistego i postrzeganego konfliktu interesów są wielokrotnie większe niż ewentualne korzyści dla członka korpusu służby cywilnej czy nawet dla wykonawcy.  Urząd kupuje towary i usługi o gorszym stosunku jakości do ceny, bywa że w ogóle nieodpowiadające jego potrzebom, w konsekwencji gorzej realizuje zadania publiczne.  Postrzeganie zamawiającego jako urzędu, gdzie wygrywa się dzięki układom, zniechęca do składania ofert, w konsekwencji maleje konkurencja, a w skrajnych przypadkach nie ma ofert spełniających wymagania.  Brak konkurencji oznacza brak wyboru i znowu gorszą realizację zadań publicznych, pogorszenie efektywności.  Ponadto prowadzi to do deformacji rynku. Strumień środków publicznych nie wspiera rozwoju najlepszych przedsiębiorstw, ale rozwój takich, które może powinny w warunkach uczciwej konkurencji z rynku wypaść.  Konflikt interesów stanowi wstęp, a czasami tło, do nadużyć i korupcji.  Tytuł slajdu: Prawo zamówień publicznych  Ten i następny slajd należy analizować z treścią art. 56 nowego PZP oraz art. 233 § 6 kodeksu karnego, przytoczonymi w sekcji „Wybrane przepis prawne” na końcu instrukcji.  Warto zapytać, kto z uczestników zajmuje stanowisko, na którym może mieć, bezpośrednio lub pośrednio, wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia? Czy byli wzywani do złożenia oświadczenia?  Tytuł slajdu: Prawo zamówień publicznych  Ten slajd omawia w przystępnej formie art. 56 ust. 2 pkt. 1−3 nowego PZP.  Tytuł slajdu: Prawo zamówień publicznych  Ten slajd omawia art. 56 ust. 2 pkt 4 nowego PZP. Podkreślamy, że przepis dotyczy zarówno rzeczywistego, jak i postrzeganego KI.  Jest to przepis ocenny („może to budzić uzasadnione wątpliwości”), bo u jednej osoby coś może budzić wątpliwości, a u innej nie. A jednocześnie oświadczenie jest składane pod groźbą odpowiedzialności karnej. Co się stanie, jeżeli wrażliwość kontrolera lub prokuratora będzie inna niż nasza? Pytamy uczestników, jak się przed tym zabezpieczyć.  Wskazówki dotyczące właściwych odpowiedzi znajdziesz na kolejnym slajdzie.  Tytuł slajdu: Konflikt interesów - jak sobie radzić?  W poradniku „Konflikt interesów w zamówieniach publicznych. Praktyczny poradnik”, który od grudnia 2017 r. dostępny będzie na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, zawarta jest szczegółowa tabela jako pomoc w ocenie poziomu konfliktu interesów.  Kluczowe jest jednak ujawnienie relacji mogących wywoływać KI i poddanie jej zewnętrznej ocenie. Po pierwsze – doradcy ds. etyki. Po drugie – należy o sprawie pisemnie poinformować i przedyskutować z ją kierownikiem zamawiającego albo osobą, której powierzył on czynności w postępowaniu. Błędem będzie poleganie tylko na swoim wewnętrznym odczuciu, ponieważ nie jesteśmy obiektywni w osądzaniu spraw, które nas dotyczą.  Należy jednak pamiętać, że odpowiedzialność za złożenie rzetelnego oświadczenia ponosi ostatecznie podpisujący. Opinia doradcy czy stanowisko kierownika zamawiającego są pomocnicze, mają nam pomóc dokonać właściwego wyboru, ale nie zwalniają nas z odpowiedzialności karnej (choć mogą stanowić okoliczność łagodzącą).  Tytuł slajdu: Konflikt interesów - jak sobie radzić?  Niektóre rodzaje zamówień publicznych są wyłączone spod przepisów ustawy. Na przykład część zamówień podprogowych, zamówienia niejawne czy dotyczące szczególnego interesu bezpieczeństwa państwa. Często sposób ich udzielania może być regulowany przez wewnętrzne zarządzenia. Powinny tam się znaleźć zapisy dotyczące unikania KI. Ewentualne deklaracje nie są jednak składane pod rygorem odpowiedzialności karnej (brak regulacji ustawowej), a jedynie dyscyplinarnej.  Ogólnie powinniśmy stosować tam takie same przesłanki wyłączenia się z postępowania jak przy zamówieniach w trybie PZP.  Tytuł slajdu: Lektura uzupełniająca  Wskaż, gdzie można znaleźć uzupełniające informacje.  **Ćwiczenie 1**  Tytuł slajdu: Konflikt interesów - ćwiczenie 1  Omów dylematy na forum całej grupy. Poproś o propozycje odpowiedzi. Jeżeli nie zgłoszą się ochotnicy, wskaż po kolei uczestników szkolenia z prośbą o przedstawienie propozycji.  Rekomendowane odpowiedzi:   * Jest klientem sieci telefonii komórkowej wykonawcy – nie, jeśli na zasadach dostępnych dla wszystkich klientów (należy zakładać, że każdy członek komisji jest prywatnie użytkownikiem jakiejś sieci i nie da się wszystkich wykluczyć, poziom ryzyka jest do zaakceptowania). * Ma samochód marki, którą oferuje wykonawca – nie, chyba że kupił go od wykonawcy (postrzegany konflikt interesów) albo ma dokładnie ten model, który oferuje wykonawca. * Jego szwagier pracuje u wykonawcy na średnim stanowisku kierowniczym – tak, na pewno postrzegany konflikt interesów. * Prowadził 10 lat temu wspólną kancelarię prawną z członkiem rady nadzorczej wykonawcy – tak, na pewno postrzegany konflikt interesów, może i rzeczywisty, w zależności od obecnych relacji. * Posiada dozwolone ilości akcji lub udziałów wykonawcy – zdecydowanie tak, rzeczywisty konflikt interesów, kontrakt wpływa na wartość akcji czy udziałów. * Jest znajomym prezesa z sieci społecznościowej – jeśli to pasywna „znajomość” wirtualna bez interakcji (Facebook, LinkedIn) – to nie, jeżeli zachodzą interakcje (dyskusje, polubienia), to znajomość ma charakter osobisty – wtedy tak.   **Ćwiczenie 2**  Podziel grupę na cztery zespoły. Każdy omawia dylematy z jednego slajdu. Następnie lider zespołu przedstawia uzgodnione odpowiedzi, ewentualnie inna osoba stanowisko mniejszości. Odpowiedzi przedyskutujcie na forum całej grupy.  Spróbuj zachęcić uczestników szkolenia do dyskusji. Nauczanie etyki jest o wiele skuteczniejsze i ciekawsze, gdy na podstawie studium przypadku uczestnicy odpowiadają na pytania otwarte, np. „Czy doszło do naruszenia normy kodeksowej? Jakiej?”, „Dlaczego do tego doszło?”, „Jakie mogą być tego konsekwencje”, „Jak można temu zapobiec?”, „Jakie dylematy się z tym wiążą?”. Takie podejście mobilizuje uczestników do samodzielnego, wielostronnego przemyślenia zagadnień etycznych oraz daje pole do dyskusji nad zagadnieniami, które budzą wątpliwości.  Tytuł slajdu: Konflikt interesów - ćwiczenie 2 gr. 1  Rekomendowane odpowiedzi:   * Razem studiowali prawo (ta sama grupa) – tak, koledzy ze studiów, na pewno konflikt postrzegany („udzielił zamówienia kumplowi ze studiów”). * Studiowali prawo na tej samej uczelni, różne lata – raczej nie, mogli się nie znać, chyba że słynna solidarność wydziałowa. * Mieli tego samego promotora pracy magisterskiej – raczej nie, zależy czy się znali osobiście, może też zależeć od tego, kim jest obecnie promotor, czy organizuje swoich studentów. * Prowadzili 10 lat temu wspólną kancelarię prawną – na pewno tak, chociaż minęło sporo czasu, jednak relacja był silna. Nie ma znaczenia, czy rozstali się jako przyjaciele, czy wrogowie, negatywny wpływ znajomości też należy eliminować.   Tytuł slajdu: Konflikt interesów - ćwiczenie 2 gr. 2  Rekomendowane odpowiedzi:   * Prowadzili w przeszłości wspólny projekt badawczy – tak. * Jeden świadczył usługi prawne na rzecz podmiotu, w którym zatrudniony był drugi – zależy, jaka była rola drugiego, czy uczestniczył w zamawianiu lub odbiorze usług prawnych, czy zupełnie nie miał z tym nic wspólnego. * Są *pro bono* członkami zarządu klubu sportowego – tak, relacja osobista, chociaż zapewne niekomercyjna. * Aktywnie dyskutują między sobą na temat prawa zamówień publicznych w sieciach społecznościowych – tak, relacja osobista, zawodowa, nawet jeżeli wirtualna.   Tytuł slajdu: Konflikt interesów - ćwiczenie 2 gr. 3  Rekomendowane odpowiedzi:   * konkubiną / konkubentem – zdecydowanie tak, * kuzynką / kuzynem (wspólni pradziadkowie) – raczej tak, zwłaszcza jeżeli się znają, * byłym małżonkiem – zdecydowanie tak, * byłym partnerem życiowym córki – tak, to też silna relacja.   Tytuł slajdu: Konflikt interesów - ćwiczenie 2 gr.4  Rekomendowane odpowiedzi:   * Kupił w bieżącym roku samochód u dealera, który złożył ofertę w postępowaniu – tak, zakładając nawet, że oferta była standardowa, to wystąpi postrzegany KI („czy to przypadek, że członek komisji przetargowej jeździ nowiutkim samochodem kupionym u tego samego dilera?”). * Prowadzi z wykonawcą korespondencję, dotyczącą uznania jego reklamacji jako konsumenta – tak, jest w sporze z wykonawcą. * Niedawno w sieci społecznościowej opisał wykonawcę jako firmę nieszanującą swoich klientów – tak, ma osobisty stosunek do wykonawcy. * 10 lat temu wykonywał na jego rzecz umowę zlecenie na kwotę 200 zł / 20 000 zł – przy małej kwocie do dyskusji, przy dużej tak. |
| **Uwagi** | Ze względu na interaktywną formę wykładu uczestnikom przed spotkaniem należy rozdać jedynie materiały dodatkowe, natomiast wydruk prezentacji należy im przekazać po części wykładowej. |
| **Wybrane przepisy prawne** | **Prawo zamówień publicznych**  **Art. 56.** 1. Kierownik zamawiającego, członek komisji przetargowej oraz inne osoby wykonujące czynności związane z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia po stronie zamawiającego lub osoby mogące wpłynąć na wynik tego postępowania lub osoby udzielające zamówienia podlegają wyłączeniu z dokonywania tych czynności, jeżeli po ich stronie występuje konflikt interesów.  2. Konflikt interesów występuje wówczas, gdy osoby wymienione w ust. 1:  1) ubiegają się o udzielenie tego zamówienia;  2) pozostają w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, pokrewieństwa lub powinowactwa w linii bocznej do drugiego stopnia, lub są związane z tytułu przysposobienia, opieki lub kurateli albo pozostają we wspólnym pożyciu z wykonawcą, jego zastępcą prawnym lub członkami organów zarządzających lub organów nadzorczych wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia;  3) w okresie 3 lat przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia pozostawały w stosunku pracy lub zlecenia z wykonawcą, otrzymywały od wykonawcy wynagrodzenie z innego tytułu lub były członkami organów zarządzających lub organów nadzorczych wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia;  4) pozostają z wykonawcą w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że istnieje uzasadniona wątpliwość co do ich bezstronności lub niezależności w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia z uwagi na posiadanie bezpośredniego lub pośredniego interesu finansowego, ekonomicznego lub osobistego w określonym rozstrzygnięciu tego postępowania.  3. Kierownik zamawiającego, członek komisji przetargowej oraz inne osoby wykonujące czynności związane z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia po stronie zamawiającego lub osoby mogące wpłynąć na wynik tego postępowania lub osoby udzielające zamówienia podlegają wyłączeniu z dokonywania tych czynności, jeżeli zostały prawomocnie skazane za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia, o którym mowa w art. 228–230a, art. 270, art. 276, art. 286, art. 287, art. 296, art. 296a, art. 297, art. 303 lub art. 305 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks karny (Dz. U. z 2020 r. poz. 1444 i 1517), zwanej dalej „Kodeksem karnym”, o ile nie nastąpiło zatarcie skazania.  4. Osoby, o których mowa w ust. 1 i 3, składają, pod rygorem odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia, oświadczenie w formie pisemnej o istnieniu albo braku istnienia okoliczności, o których mowa odpowiednio w ust. 2 lub 3. Przed odebraniem oświadczenia, kierownik zamawiającego lub osoba, której powierzył czynności w postępowaniu, uprzedza osoby składające oświadczenie o odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.  5. Oświadczenie o istnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 2, składa się niezwłocznie po powzięciu wiadomości o ich istnieniu, a oświadczenie o braku istnienia tych okoliczności nie później niż przed zakończeniem postępowania o udzielenie zamówienia.  6. Oświadczenie o braku lub istnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 3, składa się przed rozpoczęciem wykonywania czynności związanych z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia.  7. Czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia podjęte przez osobę podlegającą wyłączeniu powtarza się, z wyjątkiem otwarcia ofert oraz innych czynności faktycznych niewpływających na wynik postępowania.  **Kodeks karny**  **Art. 233.** § 1. Kto, składając zeznanie mające służyć za dowód w postępowaniu sądowym lub w innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy, zeznaje nieprawdę lub zataja prawdę, podlega karze pozbawienia wolności od 6 miesięcy do lat 8.  § 1a. Jeżeli sprawca czynu określonego w § 1 zeznaje nieprawdę lub zataja prawdę z obawy przed odpowiedzialnością karną grożącą jemu samemu lub jego najbliższym, podlega karze pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5.  § 2. Warunkiem odpowiedzialności jest, aby przyjmujący zeznanie, działając w zakresie swoich uprawnień, uprzedził zeznającego o odpowiedzialności karnej za fałszywe zeznanie lub odebrał od niego przyrzeczenie.  § 3. Nie podlega karze za czyn określony w § 1a, kto składa fałszywe zeznanie, nie wiedząc o prawie odmowy zeznania lub odpowiedzi na pytania.  § 5. Sąd może zastosować nadzwyczajne złagodzenie kary, a nawet odstąpić od jej wymierzenia, jeżeli:  1) fałszywe zeznanie, opinia, ekspertyza lub tłumaczenie dotyczy okoliczności niemogących mieć wpływu na rozstrzygnięcie sprawy,  2) sprawca dobrowolnie sprostuje fałszywe zeznanie, opinię, ekspertyzę lub tłumaczenie, zanim nastąpi, chociażby nieprawomocne, rozstrzygnięcie sprawy.  § 6. Przepisy § 1–3 oraz 5 stosuje się odpowiednio do osoby, która składa fałszywe oświadczenie, jeżeli przepis ustawy przewiduje możliwość odebrania oświadczenia pod rygorem odpowiedzialności karnej. |