

Tarcza 2.0 a zamówienia publiczne



Dotychczas obowiązujące przepisy pozwalały zamawiającym i wykonawcom reagować na okoliczności wynikające z pandemii koronawirusa. Kluczowy w tym zakresie jest art. 15r ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych [„**Ustawa Antykryzysowa**”]. Przepis ten potwierdza, że **pandemia koronawirusa jest okolicznością, która może uzasadniać zmianę umowy w sprawie zamówienia publicznego**, w szczególności poprzez:

1. zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
2. zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
3. zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy.

Zmiana umowy poprzedzona powinna jednak zostać **zawiadomieniem** przez strony umowy w sprawie zamówienia publicznego o wpływie okoliczności związanych z COVID-19 na należyte wykonanie umowy oraz **uzgodnieniem stanowiska** co do wpływu tych zmian na umowę. Ustawa Antykryzysowa **wyłącza także odpowiedzialność** wynikającą z naruszenia zasad dyscypliny finansów publicznych, odpowiedzialność karną oraz odpowiedzialność członków organów spółek handlowych w przypadku zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego dokonanej zgodnie z art. 15r ust. 4 Ustawy Antykryzysowej (artykuły 15s – 15u Ustawy Antykryzysowej).

Tarcza 2.0

Nowelizacja przepisów zwana **Tarczą 2.0** wprowadziła dalsze zmiany w regulacjach dotyczących zamówień publicznych. Zgodnie z nimi:

1. katalog okoliczności, które wpływają na wykonanie umowy zawartej w sprawie zamówienia publicznego jest otwarty, przy czym okoliczności te muszą uniemożliwiać lub ograniczać możliwość wykonania umowy w istotny sposób. **Niewystarczające jest zatem wykazanie jakiegokolwiek wpływu pandemii koronawirusa na wykonanie**

umowy. Wpływ ten musi być istotny. Z punktu widzenia zamawiających i wykonawców ważne jest jednak, że zmiana ta nie będzie miała zastosowania do zmian w umowach, których dokonano przed wejściem w życie Tarczy i jeśli jakiegokolwiek zmiany w umowach zostały wprowadzone przed wejściem w życie, do ich oceny powinny znaleźć zastosowanie regulacje dotychczasowe.

- zmiana umowy może polegać **nie tylko na zmianie wysokości wynagrodzenia, ale także na modyfikacji sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy**. Regulacja ta zatem wprost umożliwia dokonywanie przesunięć w terminach płatności, w tym ich przyspieszenie. Tego rodzaju rozwiązanie może pozwolić podmiotom realizującym zamówienia publiczne uzyskać niezbędną płynność finansową konieczną, aby mogły przetrwać okres „zahibernowania”.
- umowy, których zmiana mogła nastąpić wyłącznie w formie pisemnej pod rygorem nieważności mogą być zawarte, za zgodą zamawiającego, **także w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym**. Zmiana ta uchyla ewentualne wątpliwości związane z możliwością zastosowania art. 78¹ § 2 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym oświadczenie woli złożone w formie elektronicznej jest równoważne z oświadczeniem woli złożonym w formie pisemnej.

Podkreślenia wymaga, że ani **Tarcza 2.0** ani **wcześniejsza Ustawa Antykryzysowa** nie wprowadzają obowiązku zmiany umowy zawartej w związku z realizacją zamówienia publicznego. Zarówno ocena wpływu koronawirusa na wykonanie umowy jak i określenie ewentualnego zakresu zmian zostały pozostawione zamawiającemu i wykonawcy. Jak się wydaje ustawodawca zachęca jedynie do racjonalnej oceny sytuacji i podjęcia współpracy zmierzającej do zminimalizowania skutków pandemii koronawirusa w sposób możliwie najmniej dotkliwy dla obydwu stron.

Jesteśmy do Państwa dyspozycji 24 godziny 7 dni w tygodniu!

Serdecznie zapraszamy do kontaktu na specjalnie dedykowany adres e-mail korona@gessel.pl oraz:

Bartłomiej Woźniak

managing associate, adwokat

b.wozniak@gessel.pl



Gessel, Kozirowski Sp. k.
Ul. Sienna 39, 00-121 Warszawa,
tel. (+48 22) 318 69 01
gessel.pl

