

PROCEDURA ODWRÓCONA

Art. 24aa ust. 1 -wątpliwość proceduralna

- Zamawiający może, w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, najpierw dokonać oceny ofert, a następnie zbadać, czy wykonawca, którego oferta została **oceniona jako najkorzystniejsza**, nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu, o ile taka możliwość została przewidziana w specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub w ogłoszeniu o zamówieniu.
- Czyli kiedy bada (czy stosuje się art. 26 ust 1)

Kto i kiedy i pod jakim warunkiem

- Zamawiający – każdy
- Rodzaj zamówienia (D,U,RB) – każdy
- Dyrektywa – klasyczna, sektorowa, ~~obronna~~
- Usługi społeczne ?
- Tryb – przetarg nieograniczony
- Po poinformowaniu w ogłoszeniu **lub** SIWZ

Istota

1.

Pominięcie weryfikacji podstaw wykluczenia i spełniania warunków udziału w postępowaniu wszystkich wykonawców i ograniczenie ich do wykonawcy, który złożył najwyższej ocenioną ofertę

2.

Nie pomija się obowiązku badania ofert (choć treść przepisu budzi zastrzeżenia)

*Zamawiający może, w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, najpierw dokonać oceny ofert, a następnie zbadać, czy wykonawca, którego oferta została **oceniona jako najkorzystniejsza**, nie podlega wykluczeniu*

Prawo czy obowiązek zastosowania

- **Obowiązek** - art. 70¹ § 4 Kc - od chwili udostępnienia warunków przetargu organizator przetargu jest związany postanowieniami tych dokumentów
- **Obowiązek** - wyrok TSUE C-331/04 - dokonując zmian w zasadach oceny ofert po ich złożeniu, zamawiający nie może wykraczać poza reguły ustalone w ogłoszeniu, jeśli mogłoby to powodować dyskryminację któregośkolwiek z uczestników
- **Prawo** – wykładnia językowa („może” jeśli „przewidział możliwość
- **Prawo** - Opinia UZP – bez uzasadnienia

Wpływ na wynik

- Kryteriami oceny ofert są cena (C) – o znaczeniu 60% oraz inne kryterium (IK) o znaczeniu 40%. W postępowaniu złożono 3 oferty – oferta A – cena 100 tys. euro, oferta B – cena 90 tys. euro, oferta C – cena 10 tys. euro, przy czym oferta C (najtańsza) pochodzi od wykonawcy, który nie spełnia warunków udziału w postępowaniu. Bez sprawdzenia tych warunków w procedurze odwróconej jest to oferta, która w przypadku kryterium ceny zostanie oceniona najwyżej, uzyskując maksymalną punktację, to jest 60 pkt. W najczęściej stosowanym mechanizmie ocen w ramach kryterium cenowego pozostałe oferty zostaną porównane do najtańszej i uzyskają proporcjonalnie obniżoną ocenę, a więc oferta B około 6,6 pkt, zaś oferta A – 6 pkt (różnica 0,6 pkt).
- Niezależnie od oceny w innym kryterium, oferta C zostanie łącznie oceniona najwyżej, gdyż nawet zerowa ocena w IK nie zmieni faktu, że uzyskała 60 pkt za kryterium ceny. Na kolejnej pozycji zostanie sklasyfikowana oferta A lub B – w zależności od oceny w IK. Jeżeli w IK oferty zostaną ocenione tak, że przewaga oferty A nad B wyniesie więcej niż 0,6 pkt (np. 2 punkty) – drugą lokatę zajmie oferta A, zaś trzecią – oferta B (kolejność C, A, B). **Po ustaleniu obowiązku wykluczenia wykonawcy, którego oferta (C)** została oceniona najwyżej, **zamówienie uzyska wykonawca A**, sklasyfikowany bezpośrednio za wykonawcą C na drugiej pozycji.
- Przy zastosowaniu procedury zwykłej punktacja i kolejność ofert będą inne. Oferta C nie będzie poddawana ocenie, gdyż zostanie wykluczona. W tej sytuacji najtańsza będzie oferta B (90 tys. euro) i uzyska maksymalną ocenę 60 pkt. Oferta A (100 tys. euro) uzyska proporcjonalnie o 1/10 punktów mniej, czyli 54 punkty. Pamiętając, że jest ona oceniona w IK o 2 punkty wyżej od oferty B, ciągle będzie od oferty B mniej korzystna, gdyż różnica w punktacji w kryterium cenowym to aż 6 punktów. W rezultacie **zamówienie uzyska wykonawca B**.

Składanie i uzupełnianie oświadczeń

- Obowiązek złożenia oświadczeń o spełnianiu warunków i braku podstaw wykluczenia obciąża wszystkich wykonawców
- Ze względu na nie poddawania ich badaniu – jeśli wykonawca nie złoży oświadczeń, nie będzie wzywany do ich uzupełnienia jeśli jego oferta nie będzie najwyższej oceniona
- Brak podstaw do badania oświadczeń uniemożliwia też uzasadnienie żądania dokumentów na podstawie art. 26 ust. 2f

Oświadczenie o przynależności do grupy kapitałowej

- Obowiązek złożenia w ciągu 3 dni od zamieszczenia informacji z otwarcia ofert
- Niewykonanie obowiązku - brak konieczności wezwania do uzupełnienia (*choć wykładnia językowa art. 26 ust. 3 może prowadzić do innego wniosku, jednak byłby on niezgodny z wykładnią celowościową*)

Uchylenie się od zawarcia umowy (art. 24aa ust. 2

Jeżeli wykonawca, uchyla się od zawarcia umowy lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może zbadać, czy wykonawca, który złożył ofertę najwyższej ocenioną spośród pozostałych ofert nie podlega wykluczeniu oraz czy spełnia warunki udziału w postępowaniu

- relacja z art. 94 ust. 3 ?