

U S T A W A

z dnia

o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi¹⁾²⁾

DZIAŁ I

Przepisy ogólne

Rozdział 1

Zakres regulacji i definicje

Art. 1. 1. Ustawa określa zasady i procedury udzielania zamówień w drodze umów koncesji na roboty budowlane lub usługi, zwanych dalej „umowami koncesji”, środki ochrony prawnej oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w ustawie.

2. Na podstawie umowy koncesji, zamawiający powierza wykonawcy wykonanie robót budowlanych lub świadczenie usług i zarządzanie tymi usługami za wynagrodzeniem stanowiącym wyłącznie prawo do eksploatacji obiektu budowlanego lub wykonywania usług będących przedmiotem tej umowy, albo takie prawo wraz z płatnością.

Art. 2. 1. Zawarcie umowy koncesji wiąże się z przeniesieniem na koncesjonariusza ryzyka operacyjnego związanego z eksploatacją obiektów budowlanych lub wykonywaniem usług i obejmującego ryzyko związane z popytem lub z podażą albo oba te rodzaje ryzyka.

2. Przez przejęcie przez koncesjonariusza ryzyka operacyjnego rozumie się sytuację, gdy w normalnych warunkach funkcjonowania nie ma gwarancji odzyskania poniesionych nakładów inwestycyjnych lub kosztów związanych z eksploatacją obiektów budowlanych lub wykonywaniem usług będących przedmiotem koncesji, a ryzyko przeniesione na wykonawcę obejmuje rzeczywiste narażenie na wahania rynku tak aby jakiegokolwiek potencjalnie

¹⁾ Niniejsza ustawa wdraża dyrektywę 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 1).

²⁾ Niniejszą ustawą zmienia się ustawy: ustawę z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych, ustawę z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym, ustawę z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, ustawę z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej, ustawę z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym, ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, ustawę z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, ustawę z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym, ustawę z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych oraz ustawę z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym.

szacowane straty ponoszone przez koncesjonariusza nie mogły być jedynie nominalne lub nieistotne.

3. Na potrzeby oceny ryzyka operacyjnego uwzględnia się w spójny i jednolity sposób wartość bieżącą netto wszystkich inwestycji, kosztów i przychodów koncesjonariusza.

Art. 3. 1. Przepisy ustawy stosuje się do zawierania umów koncesji przez zamawiających, będących:

- 1) jednostkami sektora finansów publicznych, w rozumieniu przepisów o finansach publicznych;
- 2) innymi, niż określone w pkt 1, państwowymi jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej;
- 3) podmiotami prawa publicznego, rozumianymi jako osoby prawne inne, niż określone w pkt 1, utworzone w szczególnym celu zaspokajania potrzeb w interesie ogólnym, które nie mają charakteru przemysłowego ani handlowego, jeżeli podmioty, o których mowa w tym przepisie oraz w pkt 1 i 2, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio:
 - a) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji,
 - b) mają prawo do powoływania ponad połowy członków ich organu zarządzającego lub nadzorczego;
- 4) związkami złożonymi z co najmniej jednego z podmiotów, o których mowa w pkt 1-3;
- 5) przedsiębiorstwami publicznymi, rozumianymi jako przedsiębiorstwa, na które podmioty, o których mowa w pkt 1-4, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio mogą wywierać dominujący wpływ, przez:
 - a) posiadanie ponad połowy udziałów albo akcji w tych przedsiębiorstwach,
 - b) kontrolowanie ponad połowy głosów przypadających na akcje wyemitowane przez te przedsiębiorstwa,
 - c) prawo do powoływania ponad połowy członków organu zarządzającego lub nadzorczego przedsiębiorstwa– jeżeli umowa koncesji jest zawierana w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności sektorowej;
- 6) innymi niż określone w pkt 1-5 podmiotami, jeżeli umowa koncesji jest zawierana w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności sektorowej, a działalność ta jest wykonywana na podstawie praw szczególnych lub praw wyłącznych.

2. Prawami szczególnymi lub wyłącznymi w rozumieniu ust. 1 pkt 6 są prawa, o których mowa w art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2164).

Art. 4. 1. Przepisy ustawy stosuje się do umów koncesji, których szacunkowa wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 30 000 euro.

2. Jeżeli umowa koncesji, której szacunkowa wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty progu stosowania dyrektywy 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014 str. 1), zwanej dalej „dyrektywą koncesyjną”, o którym mowa w art. 8 ust. 1 tej dyrektywy, zwanego dalej „progiem unijnym”, zamawiający publikuje ogłoszenie o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

3. Prezes Urzędu Zamówień Publicznych informuje o wartości w złotych kwoty progu unijnego, ustalonej zgodnie z komunikatem Komisji Europejskiej wydanym na podstawie art. 9 dyrektywy koncesyjnej.

4. Informacja, o której mowa w ust. 2, jest publikowana w drodze obwieszczenia ogłaszanego w Dzienniku Urzędowym Rzeczypospolitej Polskiej „Monitor Polski” oraz na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych, zwanego dalej „Urzędem”, niezwłocznie po publikacji komunikatu Komisji Europejskiej, w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Art. 5. 1. Przepisów ustawy nie stosuje się do zawierania umów koncesji:

- 1) w odniesieniu do których zamawiający mają obowiązek przeprowadzić postępowanie zgodnie z procedurami odmiennymi od przewidzianych w ustawie, określonymi:
 - a) w umowie międzynarodowej zawartej między Rzeczpospolitą Polską a jednym lub wieloma państwami niebędącymi członkami Unii Europejskiej, dotyczącej realizacji lub eksploatacji przedsięwzięcia przez strony tej umowy,
 - b) przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansową, jeżeli umowy koncesji są w całości finansowane przez tę organizację lub instytucję, a w przypadku umów koncesji współfinansowanych w przeważającej części przez tę organizację lub instytucję, jeżeli strony uzgodniły mającą zastosowanie procedurę zawierania umów koncesji, inną niż przewidziana w ustawie;
- 2) w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa:

- a) podlegających szczególnej procedurze na podstawie umowy międzynarodowej lub porozumienia, zawartych między Rzeczpospolitą Polską a jednym lub wieloma państwami,
- b) podlegających szczególnej procedurze na podstawie umowy międzynarodowej lub porozumienia, zawartych między Rzeczpospolitą Polską a jednym lub wieloma państwami, związanych ze stacjonowaniem wojsk i dotyczących przedsiębiorców, niezależnie od ich siedziby lub miejsca zamieszkania,
- c) podlegających szczególnej procedurze organizacji międzynarodowej, jeżeli umowa koncesji musi być zawarta przez Rzeczpospolitą Polską zgodnie z tą procedurą,
- d) w przypadku których stosowanie przepisów ustawy zobowiązywałoby zamawiającego do przekazania informacji, których ujawnienie jest sprzeczne z podstawowymi interesami bezpieczeństwa państwa,
- e) w ramach programu współpracy między Rzeczpospolitą Polską i co najmniej jednym państwem członkowskim Unii Europejskiej, opartego na badaniach i rozwoju, rozumianych jako każda działalność dotycząca podstawowych badań, badań stosowanych i projektów eksperymentalnych, w szczególności obejmujących tworzenie technologicznych egzemplarzy próbnych sprzętu pokazującego zastosowanie nowego zamysłu lub nowej technologii w odpowiednich lub reprezentatywnych warunkach, które są prowadzone wspólnie nad opracowaniem nowego produktu oraz, tam gdzie ma to zastosowanie, na późniejszych etapach całości lub części cyklu życia tego produktu,
- f) zawieranych w imieniu rządu Rzeczypospolitej Polskiej z rządem innego państwa związanych z:
 - dostawami sprzętu wojskowego lub newralgicznego sprzętu,
 - robotami budowlanymi lub usługami bezpośrednio związanymi z takim sprzętem,
 - robotami budowlanymi lub usługami do szczególnych celów wojskowych lub newralgicznymi robotami budowlanymi lub newralgicznymi usługami,
- g) w państwie niebędącym członkiem Unii Europejskiej, w tym zakupów cywilnych realizowanych podczas rozmieszczenia sił zbrojnych, oraz sił, do których podstawowych zadań należy ochrona bezpieczeństwa, w przypadku gdy względy operacyjne wymagają ich udzielenia wykonawcom usytuowanym w strefie prowadzenia działań;

- 3) których przedmiotem są:
- a) usługi arbitrażowe lub pojednawcze,
 - b) usługi Narodowego Banku Polskiego,
 - c) nabycie własności lub innych praw rzeczowych do nieruchomości lub wstąpienie w stosunek zobowiązaniowy, którego przedmiotem jest nieruchomość, w szczególności w dzierżawę lub najem, bez względu na sposób finansowania,
 - d) usługi w zakresie nabycia, opracowania, produkcji lub koprodukcji materiałów do audycji przeznaczonych na potrzeby audiowizualnych usług medialnych lub radiowych usług medialnych, udzielanych przez dostawców audiowizualnych lub radiowych usług medialnych; w zakresie przewidzianym w tym przepisie określenie „materiały do audycji” oznacza audycję,
 - e) zakup czasu antenowego lub dostarczanie audycji, udzielanych dostawcom audiowizualnych lub radiowych usług medialnych,
 - f) usługi prawnicze:
 - zastępstwa procesowego wykonywanego przez adwokata, radcę prawnego lub prawnika zagranicznego w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2014 r. poz. 134, z 2015 r. poz. 1311 oraz z 2016 r. poz. 65), w postępowaniu arbitrażowym lub pojednawczym, lub przed sądami, trybunałami lub innymi organami publicznymi państwa członkowskiego Unii Europejskiej, państwa trzeciego lub przed międzynarodowymi sądami, trybunałami, instancjami arbitrażowymi lub pojednawczymi,
 - doradztwa prawnego wykonywanego przez adwokata, radcę prawnego lub prawnika zagranicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 5 lipca 2002 r. o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej, w zakresie przygotowania postępowań, o których mowa w tiret pierwszym, lub gdy zachodzi prawdopodobieństwo, że sprawa, której dotyczy to doradztwo, stanie się przedmiotem tych postępowań,
 - notarialnego poświadczenia i uwierzytelniania dokumentów,
 - świadczone przez pełnomocników lub inne usługi prawnicze, których wykonawcy są wyznaczani przez sąd lub trybunał danego państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub wyznaczani z mocy prawa w celu wykonania konkretnych zadań pod nadzorem takich trybunałów lub sądów,

- związane z wykonywaniem władzy publicznej,
 - g) usługi finansowe związane z emisją, sprzedażą, zakupem lub zbyciem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych, w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. z 2014 r. poz. 94, z późn. zm.³⁾), oraz operacje przeprowadzane z Europejskim Instrumentem Stabilności Finansowej i Europejskim Mechanizmem Stabilności,
 - h) pożyczki lub kredyty, bez względu na to, czy wiążą się one z emisją, sprzedażą, zakupem lub zbyciem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych,
 - i) usługi w dziedzinie obrony cywilnej, ochrony ludności i zapobiegania niebezpieczeństwom, świadczone przez organizacje lub stowarzyszenia o charakterze niekomercyjnym i objętych następującymi kodami CPV: 75250000-3, 75251000-0, 75251100-1, 75251110-4, 75251120-7, 75252000-7, 75222000-8, 98113100-9 oraz 85143000-3, określonymi we Wspólnym Słowniku Zamówień, z wyjątkiem usług transportu sanitarnego pacjentów,
 - j) usługi transportu lotniczego świadczone w oparciu o koncesję udzieloną na podstawie rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1008/2008 z dnia 24 września 2008 r. w sprawie wspólnych zasad wykonywania przewozów lotniczych na terenie Wspólnoty (Dz. Urz. UE L 293 z 31.10.2008, str. 3);
- 4) którym nadano klauzulę „poufne”, „tajne” albo „ściśle tajne”, zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych, lub jeżeli wymaga tego istotny interes bezpieczeństwa państwa, lub jeżeli wymaga tego ochrona bezpieczeństwa publicznego, pod warunkiem, że nie można zagwarantować odpowiednio: ochrony informacji objętych klauzulami, ochrony istotnego interesu bezpieczeństwa państwa, ochrony bezpieczeństwa publicznego, przez mniej uciążliwe środki, w szczególności przez nałożenie wymagań mających na celu ochronę poufnego charakteru informacji udostępnianych przez zamawiającego w trakcie postępowania o zawarcie umowy koncesji;
- 5) na usługi, z innym zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, któremu przyznano prawo wyłączne do świadczenia tych usług;
- 6) na usługi, na podstawie prawa wyłącznego, które zostało przyznane zgodnie z postanowieniami Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej lub przepisów,

³⁾ Zmiany tekstu jednolitego ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2014 r. poz. 586, z 2015 r. poz. 73, 978, 1045, 1223, 1260, 1348, 1505, 1513, 1634, 1844 i 1890 oraz z 2016 r. poz. 65.

podanych w obwieszczeniu Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych wydanym na podstawie art. 3 ust. 2a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;

- 7) przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, których głównym celem jest:
 - a) umożliwienie zamawiającym oddania do dyspozycji publicznej sieci telekomunikacyjnej,
 - b) eksploatacja publicznej sieci telekomunikacyjnej,
 - c) świadczenie publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych za pomocą publicznej sieci telekomunikacyjnej;
- 8) na usługi badawcze i rozwojowe, chyba że usługi te są objęte kodami CPV od 73000000-2 do 73120000-9, 73300000-5, 73420000-2 i 73430000-5, określonymi we Wspólnym Słowniku Zamówień, oraz spełnione są łącznie następujące warunki:
 - a) korzyści z tych usług przypadają wyłącznie zamawiającemu na potrzeby jego własnej działalności,
 - b) całość wynagrodzenia za świadczoną usługę wypłaca zamawiający;
- 9) na usługi prowadzenia loterii, objęte kodem CPV 92351100-7, określonym we Wspólnym Słowniku Zamówień, na podstawie prawa wyłącznego innego niż prawo, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 6; przyznanie takiego prawa wyłącznego ogłasza się w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 10) przez podmiot, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, w celu wykonywania działalności poza obszarem Unii Europejskiej, o ile nie będzie wykorzystywana sieć znajdująca się na obszarze Unii Europejskiej lub obszar Unii Europejskiej.

2. Przepisów ustawy nie stosuje się do zawierania umów koncesji przez:

- 1) zamawiających, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, z osobą prawną, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:
 - a) zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami polegającą na wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w taki sam sposób,

- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a,
 - c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego, z wyjątkiem form udziału kapitału prywatnego o charakterze niekontrolującym i nieblokującym, wymaganych na mocy przepisów prawa krajowego, zgodnie z Traktatami, które nie wywierają decydującego wpływu na kontrolowaną osobę prawną;
- 2) osobę prawną, będącą zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, z innym zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, który sprawuje nad nią kontrolę, lub z inną osobą prawną kontrolowaną przez tego samego zamawiającego, pod warunkiem, że w osobie prawnej, z którą zawiera się umowę koncesji, nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego, z wyjątkiem form udziału kapitału prywatnego o charakterze niekontrolującym i nieblokującym, wymaganych na mocy przepisów prawa krajowego, zgodnie z Traktatami, które nie wywierają decydującego wpływu na kontrolowaną osobę prawną;
- 3) zamawiających, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, z osobą prawną, jeżeli łącznie są spełnione następujące warunki:
- a) zamawiający wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4 sprawuje kontrolę nad osobą prawną, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami, przy czym wspólne sprawowanie takiej kontroli ma miejsce, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:
 - w skład organów decyzyjnych tej osoby prawnej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego,
 - uczestniczący zamawiający mogą wspólnie wywierać decydujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej,
 - kontrolowana osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,
 - b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,

- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;
- 4) zamawiających na podstawie umów zawartych pomiędzy co najmniej dwoma zamawiającymi, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:
- a) umowa ustanawia lub wdraża współpracę między zamawiającymi wspólnie udzielającymi koncesji, w celu zapewnienia wykonania usług publicznych, które są oni zobowiązani wykonywać, z myślą o realizacji ich wspólnych celów,
 - b) wdrożeniem tej współpracy kierują jedynie względy związane z interesem publicznym,
 - c) zamawiający realizujący współpracę wykonują na otwartym rynku mniej niż 20% działalności będącej przedmiotem współpracy;
- 5) podmioty wykonujące działalność sektorową, jeżeli są udzielane podmiotom:
- a) z którymi zamawiający sporządza roczne skonsolidowane sprawozdania finansowe w rozumieniu przepisów o rachunkowości,
 - b) w których zamawiający posiada ponad połowę udziałów albo akcji, kontroluje ponad połowę głosów przypadających na akcje wyemitowane przez te podmioty lub posiada prawo mianowania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego,
 - c) które posiadają ponad połowę udziałów albo akcji zamawiającego, kontrolują ponad połowę głosów przypadających na akcje wyemitowane przez zamawiającego lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu jego organu nadzorczego lub zarządzającego,
 - d) które wspólnie z zamawiającym podlegają określonymu w lit. c wpływowi innego przedsiębiorcy na podstawie prawa własności, udziału finansowego lub obowiązujących go przepisów
- jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 90% przeciętnych przychodów tych podmiotów osiągniętych ze świadczenia usług w przypadku umowy koncesji na usługi lub wykonywania robót budowlanych w przypadku umowy koncesji na roboty budowlane pochodziło odpowiednio ze świadczenia usług lub wykonywania robót budowlanych na rzecz zamawiającego lub podmiotów powiązanych z tym zamawiającym w sposób, o którym mowa w lit a-d;

- 6) podmiot utworzony przez zamawiających w celu wspólnego wykonywania działalności sektorowej:
- a) jednemu z tych zamawiających, pod warunkiem że podmiot ten został utworzony na okres co najmniej 3 lat, a z dokumentu, na podstawie którego został utworzony, wynika, że zamawiający pozostaną jego członkami w tym okresie,
 - b) podmiotowi powiązanemu z jednym z tych zamawiających w sposób, o którym mowa w pkt 5, jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 90% przeciętnych przychodów tego podmiotu osiągniętych ze świadczenia usług w przypadku umowy koncesji na usługi lub wykonywania robót budowlanych w przypadku umowy koncesji na roboty budowlane pochodziło odpowiednio ze świadczenia usług lub wykonywania robót budowlanych na rzecz zamawiającego lub podmiotów powiązanych z zamawiającym w sposób, o którym mowa w pkt 5;
- 7) podmiot utworzony przez zamawiających w celu wspólnego wykonywania działalności sektorowej przez jednego z tych zamawiających, pod warunkiem że podmiot ten został utworzony na okres co najmniej 3 lat, a z dokumentu, na podstawie którego został utworzony, wynika, że zamawiający pozostaną jego członkami w tym okresie.

3. Do obliczania procenta działalności, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. b, pkt 3 lit. b i pkt 4 lit. c, uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za trzy lata poprzedzające zawarcie umowy koncesji.

4. W przypadku gdy ze względu na dzień utworzenia lub rozpoczęcia działalności przez osobę prawną lub zamawiającego lub reorganizację ich działalności, dane dotyczące średniego przychodu za poprzednie trzy lata są niedostępne lub nieadekwatne, procent działalności, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. b, pkt 3 lit. b i pkt 4 lit. c ustala się za pomocą prognoz handlowych.

5. W przypadku gdy ze względu na dzień utworzenia podmiotu powiązanego z zamawiającym w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 5, lub rozpoczęcia jego działalności, dane dotyczące średniego przychodu za poprzednie trzy lata, o których mowa w ust. 2 pkt 5 i pkt 6 lit. b, są niedostępne lub nieadekwatne, ustala się za pomocą prognoz handlowych.

6. Jeżeli spośród podmiotów powiązanych z zamawiającym w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 5, więcej niż jeden podmiot świadczy takie same lub podobne usługi albo wykonuje takie same lub podobne roboty budowlane na rzecz zamawiającego, uwzględnia się

całkowity przychód wszystkich tych podmiotów osiągnęty ze świadczenia usług lub wykonywania robót budowlanych.

7. Przez podobne usługi lub roboty budowlane należy rozumieć odpowiednio usługi, lub roboty budowlane o tym samym lub podobnym przeznaczeniu.

8. Zamawiający, na wniosek Komisji Europejskiej, przekazuje informacje dotyczące zastosowania wyłączenia obowiązku stosowania ustawy przewidzianego w ust. 1, w zakresie nazw i danych zamawiających, charakteru i wartości przedmiotowych koncesji oraz dowodów uznanych za niezbędne przez Komisję.

9. Przepisów ustawy nie stosuje się do zawierania umów koncesji przez zamawiających, jeżeli Komisja Europejska w drodze decyzji stwierdziła, że działają oni na rynku konkurencyjnym, do którego dostęp nie jest ograniczony albo jeżeli nie wydała takiej decyzji na wniosek organu właściwego, zgodnie z procedurą określoną w art. 138f ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Art. 6. Występujące w ustawie określenia oznaczają:

- 1) Biuletyn Zamówień Publicznych – repozytorium ogłoszeń dotyczących umów koncesji przewidzianych w ustawie znajdujące się na platformie e-Zamówienia określonej przepisami ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;
- 2) dokumenty koncesji – dokumenty, które wytworzył lub do których odwołuje się zamawiający, służące do opisanie lub ustalenia elementów koncesji lub postępowania o zawarcie umowy koncesji, w tym ogłoszenie o koncesji, wstępne ogłoszenie informacyjne, zaproszenie do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji, zaproszenie do składania ofert, opis warunków umowy koncesji oraz inne dodatkowe dokumenty, w tym dotyczące formatu przedstawiania dokumentów przez wykonawców lub zawierające informacje na temat mających ogólne zastosowanie obowiązków;
- 3) działalność sektorowa – działalność polegająca na:
 - a) wydobywaniu gazu ziemnego, ropy naftowej oraz jej naturalnych pochodnych,
 - b) poszukiwaniu, rozpoznawaniu lub wydobywaniu węgla brunatnego, węgla kamiennego i innych paliw stałych,
 - c) tworzeniu sieci przeznaczonych do świadczenia publicznych usług związanych z produkcją, przesyłaniem lub dystrybucją energii elektrycznej, gazu lub ciepła, lub dostarczaniu energii elektrycznej, gazu lub ciepła do takich sieci, lub kierowaniu takimi sieciami, z wyjątkiem działalności wykonywanej przez zamawiającego innego niż zamawiający, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, polegającej na:

- dostarczaniu gazu lub ciepła do sieci, jeżeli produkcja gazu lub ciepła stanowi nieuniknioną konsekwencję prowadzenia działalności innej niż określona lit. a-e oraz dostarczanie gazu lub ciepła ma na celu wyłącznie ekonomiczne wykorzystanie produkcji, o ile w okresie ostatnich 3 lat łącznie z rokiem, w którym udziela się zamówienia publicznego, nie przekracza 20% przeciętnych obrotów zamawiającego,
 - dostarczaniu energii elektrycznej do sieci, jeżeli produkcja energii elektrycznej jest niezbędna do prowadzenia działalności innej niż określona w lit. a-e oraz dostarczanie energii elektrycznej jest uzależnione wyłącznie od własnego zużycia, o ile w okresie ostatnich 3 lat łącznie z rokiem, w którym udziela się zamówienia publicznego, nie przekracza 30 % łącznej produkcji,
 - d) zapewnieniu lub obsłudze sieci świadczących publiczne usługi w zakresie transportu kolejowego, autobusowego, tramwajowego, trolejbusowego, koleją linową lub przy użyciu systemów automatycznych,
 - e) zarządzaniu lotniskami, portami morskimi lub śródlądowymi oraz ich udostępnianiu przewoźnikom powietrznym, morskim lub śródlądowym,
 - f) świadczeniu usług pocztowych; zamawiający udzielający zamówień sektorowych, o których mowa w art. 2 pkt 14 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, w celu prowadzenia działalności związanej ze świadczeniem usług pocztowych stosują przepisy ustawy do świadczenia usług zarządzania usługami pocztowymi lub usług dotyczących przesyłek innych niż pocztowe,
 - g) zapewnianiu lub obsłudze stałych sieci przeznaczonych do świadczenia usług dla odbiorców publicznych w związku z produkcją, transportem lub dystrybucją wody pitnej oraz dostarczaniu wody pitnej do takich sieci;
- 4) związanych z działalnością, o której mowa w pkt 3 litera g, w zakresie:
- projektów dotyczących inżynierii wodnej, nawadniania lub melioracji, jeżeli ilość wody wykorzystywanej do celów dostawy wody pitnej stanowi ponad 20 % łącznej ilości wody dostępnej dzięki tym projektom lub instalacjom nawadniającym lub melioracyjnym,
 - kanalizacji lub oczyszczania ścieków;
- 5) koncesjonariusz – wykonawcę, z którym zawarto umowę koncesji;

- 6) obiekt budowlany – wynik całości robót budowlanych w zakresie budownictwa lub inżynierii lądowej lub wodnej, który może samoistnie spełniać funkcję gospodarczą lub techniczną;
- 7) środki komunikacji elektronicznej – środki komunikacji elektronicznej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz. U. z 2013 r. poz. 1422,⁴⁾), w szczególności pocztę elektroniczną lub faks;
- 8) Wspólny Słownik Zamówień – załącznik Nr I do rozporządzenia (WE) Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2195/2002 z dnia 5 listopada 2002 r. w sprawie Wspólnego Słownika Zamówień CPV (Dz. Urz. WE L 340 z 16.12.2002, s. 0001-0562; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne, rozdz. 6, t. 5, str. 3);
- 9) wykonawca – osobę fizyczną, osobę prawną lub jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej lub grupę takich podmiotów, które oferują na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług, ubiegają się o udzielenie koncesji lub złożyły ofertę;
- 10) wykonanie robót budowlanych – wykonanie albo zarówno zaprojektowanie, jak i wykonanie robót budowlanych związanych z jednym z rodzajów działalności określonych w załączniku I do dyrektywy koncesyjnej, lub obiektu budowlanego, lub realizację, za pomocą dowolnych środków, obiektu budowlanego odpowiadającego wymogom określonym przez zamawiającego mającego decydujący wpływ na rodzaj lub projekt tego obiektu;
- 11) newralgiczny sprzęt – newralgiczny sprzęt w rozumieniu art. 2 pkt 5b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;
- 12) newralgiczne roboty budowlane – newralgiczne roboty budowlane w rozumieniu art. 2 pkt 5a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;
- 13) newralgiczne usługi – newralgiczne usługi w rozumieniu art. 2 pkt 5c ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Rozdział 2

Umowy mieszane

Art. 7. 1. Jeżeli przedmiot umowy koncesji obejmuje wykonanie robót budowlanych oraz świadczenie usług, do zawarcia umowy koncesji stosuje się przepisy dotyczące tego rodzaju koncesji, który odpowiada głównemu przedmiotowi danej koncesji.

⁴⁾ Zmiany tekstu jednolitego ustawy ogłoszono w Dz. U. z 2015 r. poz. 1844 oraz z 2016 r. poz. 147.

2. Jeżeli przedmiot umowy koncesji obejmuje usługi społeczne i inne szczególne usługi, o których mowa w załączniku IV do dyrektywy koncesyjnej oraz inne usługi, stosuje się przepisy dotyczące tego przedmiotu zamówienia, którego szacowany udział w tym zamówieniu jest największy.

3. Jeżeli przedmiot umowy koncesji, który nie może być podzielony, w szczególności ze względów technicznych, organizacyjnych, ekonomicznych lub celowościowych, obejmuje umowę koncesji na usługi i zamówienie publiczne na dostawy, główny przedmiot ustala się, przez określenie, która z szacowanych wartości danych usług lub dostaw jest wyższa.

Art. 8. 1. Jeżeli przedmiot umowy koncesji można podzielić, w szczególności ze względów technicznych, organizacyjnych, ekonomicznych lub celowościowych, zamawiający może zawrzeć odrębne umowy, których przedmiotem będą poszczególne odrębne części, stosując do postępowania o zawarcie każdej z umów przepisy właściwe dla tych części z uwagi na ich charakterystyczne cechy lub zawrzeć jedną umowę koncesji.

2. Jeżeli przedmiot umowy koncesji obejmuje:

- 1) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy oraz zamówienia publiczne, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-3a i 5 oraz w art. 2 pkt 14 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, których szacunkowa wartość danego zamówienia jest równa lub wyższa od wartości progu o którym mowa w art. 4 ust 2, stosuje się przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;
- 2) części, z których część jest objęta art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do zawarcia tej umowy koncesji nie stosuje się przepisów ustawy, jeżeli zawarcie jednej umowy koncesji jest uzasadnione z przyczyn obiektywnych;
- 3) umowy koncesji, których część stanowi zamówienie, o którym mowa w art. 2 pkt 15 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, do zawarcia takiej umowy stosuje się ustawę albo ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, jeżeli zawarcie jednej umowy koncesji jest uzasadnione z przyczyn obiektywnych;
- 4) części, które obejmują umowy koncesji, służące prowadzeniu działalności sektorowej oraz umowy koncesji, które są objęte art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, do zawarcia umowy koncesji nie stosuje się przepisów ustawy;
- 5) części, które obejmują umowy koncesji, służące prowadzeniu działalności sektorowej oraz zamówienia, o których mowa w art. 2 pkt 15 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. -

Prawo zamówień publicznych, do zawarcia takiej umowy stosuje się ustawę albo ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych;

- 6) kilka różnych rodzajów działalności, w szczególności służących prowadzeniu działalności sektorowej, do zawarcia umowy takiej koncesji stosuje się przepisy mające zastosowanie do tego rodzaju działalności, który stanowi działalność główną;
- 7) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy oraz części inne niż wymienione w pkt 1 - 6, jeżeli zamawiający podejmie decyzję o udzieleniu jednego zamówienia, zastosowanie mają przepisy ustawy.

3. Zamawiający nie może w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, łączyć przedmiotu umowy koncesji z przedmiotem objętym art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej lub stanowiącym zamówienie, o którym mowa w art. 2 pkt 15 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

4. W przypadku umowy koncesji, której przedmiot obejmuje różne rodzaje działalności i nie jest możliwe określenie głównego przedmiotu umowy, do postępowań o zawarcie tej umowy stosuje się przepisy:

- 1) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, jeżeli jeden z rodzajów działalności dotyczy zamówień publicznych, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-3a i 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, a drugi umowy koncesji, do zawarcia której stosuje się przepisy ustawy;
- 2) niniejszej ustawy, jeżeli jeden z rodzajów działalności dotyczy:
 - a) umowy koncesji, a drugi nie dotyczy zamówień, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-3a i 5 lub w art. 2 pkt 14 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych,
 - b) umowy koncesji, a drugi dotyczy umowy koncesji, do udzielania której nie stosuje się przepisów ustawy.

5. Zamawiający nie może w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy podejmować decyzji o zawarciu jednej umowy koncesji lub kilku odrębnych umów koncesji.

Art. 9. Jeżeli przedmiot umowy koncesji, który nie może być podzielony, w szczególności ze względów technicznych, organizacyjnych, ekonomicznych lub celowościowych, obejmuje:

- 1) umowy koncesji, których część jest objęta art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, do zawarcia takiej umowy koncesji nie stosuje się przepisów ustawy;

- 2) części, które stanowią zamówienie, o którym mowa w art. 2 pkt 15 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, do postępowania o zawarcie takiej umowy koncesji stosuje się odpowiednio ustawę lub ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Rozdział 3

Zasady udzielania umów koncesji

Art. 10. 1. Postępowanie o zawarcie umowy koncesji prowadzi się z zachowaniem zasad uczciwej konkurencji.

2. Zamawiający nie może przygotować i prowadzić postępowania o zawarcie umowy koncesji w sposób mający na celu uniknięcie stosowania ustawy lub nieuzasadnione działanie na korzyść lub niekorzyść niektórych wykonawców lub niektórych robót budowlanych, dostaw lub usług.

3. Zamawiający zapewnia równe i niedyskryminacyjne traktowanie wykonawców, działając w sposób przejrzysty i proporcjonalny.

Art. 11. 1. Osoby wykonujące czynności w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji po stronie zamawiającego lub mogące mieć wpływ na wynik tego postępowania podlegają wyłączeniu z dokonywania tych czynności, jeżeli ich bezstronność lub niezależność w związku z tym postępowaniem jest lub może być zagrożona, z uwagi na posiadanie bezpośredniego lub pośredniego interesu finansowego, ekonomicznego lub osobistego w określonym rozstrzygnięciu tego postępowania, w szczególności jeżeli:

- 1) ubiegają się o zawarcie tej umowy koncesji;
- 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 zawarcie umowy koncesji;
- 3) pozostają lub w ciągu ostatnich 3 lat przed dniem wszczęcia postępowania o zawarcie umowy koncesji pozostawały w stosunku pracy lub zlecenia z wykonawcą, otrzymywały od wykonawcy wynagrodzenie z innego tytułu lub były członkami organów zarządzających, organów nadzorczych wykonawców ubiegających się o zawarcie umowy koncesji;

- 4) są lub w ciągu ostatnich 3 lat przed dniem wszczęcia postępowania o zawarcie umowy koncesji były wspólnikiem, partnerem, komandytariuszem, komplementariuszem, członkiem zarządu, członkiem rady nadzorczej, członkiem komisji rewizyjnej lub zastępcą prawnym wykonawcy;
- 5) posiadają akcje lub udziały w spółce handlowej wykonawcy;
- 6) w ciągu ostatnich 3 lat przed dniem wszczęciem postępowania o zawarcie umowy koncesji otrzymały od wykonawcy korzyść majątkową lub osobistą, z wyjątkiem korzyści uzyskanych w ramach publicznie ogłoszonej oferty wykonawcy dostępnej dla szerokiej publiczności;
- 7) starają się lub prowadzą rozmowy dotyczące zatrudnienia, podejmowania pracy zarobkowej na podstawie innego tytułu, sprzedaży towarów lub usług lub wykonywania innych zajęć na rzecz wykonawcy;
- 8) osoby pozostające w stosunku do nich w relacji, o której mowa w pkt 2, spełniają przynajmniej jedną z przesłanek, o których mowa w pkt 3-7.

2. Osoby, o których mowa w ust. 1, składają, pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań, oświadczenie w formie pisemnej o istnieniu albo braku istnienia okoliczności, o których mowa w ust. 1.

3. Oświadczenie o zaistnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 1, składa się niezwłocznie po powzięciu wiadomości o zaistnieniu tych okoliczności, a oświadczenie o braku zaistnienia tych okoliczności nie później niż przed zawarciem umowy koncesji.

4. Osoby, o których mowa w ust. 1, mogą podlegać wyłączeniu przez zamawiającego na ich wniosek, wniosek wykonawcy lub z urzędu, jeżeli pozostają z wykonawcą w takim stosunku prawnym lub faktycznym, że może to budzić uzasadnione wątpliwości co do bezstronności tych osób. Wniosek składa się niezwłocznie po powzięciu wiadomości o istnieniu tych okoliczności.

5. Czynności w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji podjęte przez osobę podlegającą wyłączeniu powtarza się, z wyjątkiem otwarcia ofert oraz innych czynności faktycznych niewpływających na wynik postępowania.

Art. 12. 1. Zamawiający udostępnia informacje związane z postępowaniem o zawarcie umowy koncesji w przypadkach określonych w ustawie. Po zakończeniu postępowania o zawarcie umowy koncesji albo po unieważnieniu tego postępowania, informacje z nim

związane podlegają udostępnieniu na zasadach określonych w przepisach o dostępie do informacji publicznej.

2. Zamawiający udostępnia wykonawcom biorącym udział w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji dokumentację postępowania inną niż dokumenty koncesji od dnia przekazania informacji o wyborze oferty najkorzystniejszej albo o unieważnieniu postępowania o zawarcie umowy koncesji.

3. Nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jeżeli wykonawca zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane oraz wykazał, że zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, z wyjątkiem informacji podawanych do publicznej wiadomości w ogłoszeniu o koncesji lub przekazywanych wykonawcom na podstawie ustawy.

4. Zamawiający może nakładać na wykonawców wymogi mające na celu ochronę poufnego charakteru informacji, które udostępnia w toku postępowania o zawarcie umowy koncesji.

Art. 13. 1. W postępowaniu o zawarcie umowy koncesji komunikacja i wymiana informacji, w tym przekazywanie wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, ofert, oświadczeń, zawiadomień, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 25 i art. 30, odbywa się zgodnie z wyborem zamawiającego, za pośrednictwem operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. poz. 1529 oraz z 2015 r. poz. 1830), pośłańca, osobiście lub przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

2. Za zgodą zamawiającego informacje mogą być przekazywane w formie ustnej, w tym telefonicznej, jeżeli nie dotyczą istotnych elementów postępowania o zawarcie umowy koncesji oraz ich treść zostanie odpowiednio utrwalona na trwałym nośniku.

3. Wybrany sposób komunikacji powinien być ogólnie dostępny i niedyskryminacyjny oraz nie może ograniczać dostępu wykonawców do postępowania o zawarcie umowy koncesji. Środki komunikacji elektronicznej oraz ich właściwości techniczne powinny być interoperacyjne z produktami teleinformatycznymi będącymi w powszechnym użyciu.

4. Zamawiający powinien zapewnić zachowanie integralności danych oraz poufność wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i ofert w ramach komunikacji, wymiany i przechowywania informacji. Z treścią wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i ofert nie można zapoznać się przed upływem terminu wyznaczonego na ich składanie.

Art. 14. Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o zawarcie umowy koncesji (konsorcjum), na zasadach określonych w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Art. 15. Do czynności podejmowanych przez zamawiającego i odpowiednio wykonawcę i koncesjonariusza w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji oraz do umów koncesji stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. z 2016 r. poz. 380), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Rozdział 4

Umowy koncesji zastrzeżone oraz umowy koncesji na usługi społeczne oraz inne szczególne usługi

Art. 16. 1. Zamawiający może zastrzec odpowiednio w ogłoszeniu o koncesji albo we wstępnym ogłoszeniu informacyjnym, że o zawarcie umowy koncesji mogą ubiegać się wyłącznie zakłady pracy chronionej lub inni wykonawcy, których statutowym celem jest społeczna i zawodowa integracja osób niepełnosprawnych w rozumieniu przepisów o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych lub właściwych przepisów państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego, lub innych osób defaworyzowanych.

2. Zamawiający określa minimalny procentowy wskaźnik zatrudnienia osób, o których mowa w ust. 1, nie mniejszy niż 30% osób zatrudnionych przez zakłady pracy chronionej lub wykonawców.

Art. 17. W przypadku postępowania o zawarcie umowy koncesji na usługi społeczne i inne usługi szczególne, o których mowa w załączniku IV do dyrektywy koncesyjnej, której wartość przekracza próg określony w art. 4 ust. 1, zamawiający ma obowiązek:

- 1) publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 24 ust. 1 pkt 2, o ile nie zachodzą przesłanki określone w art. 26;
- 2) publikacji ogłoszenia o zawarciu umowy koncesji, o którym mowa w art. 28.

Rozdział 5

Obliczanie szacunkowej wartości umowy koncesji

Art. 18. 1. Szacunkową wartością umowy koncesji jest całkowity przychód koncesjonariusza uzyskany w okresie obowiązywania umowy, bez podatku od towarów i usług, oszacowany przez zamawiającego z zachowaniem należytej staranności, z tytułu

wynagrodzenia za wykonanie robót budowlanych lub świadczenie usług i zarządzanie tymi usługami, będących przedmiotem koncesji, powiększony o wartość dostaw i usług towarzyszących takim robotom lub usługom.

2. Szacunkowa wartość umowy koncesji obowiązuje na dzień przekazania do publikacji ogłoszenia, o którym mowa w art. 24 ust. 1, a w przypadku niepublikowania takiego ogłoszenia, na dzień wysłania do wykonawcy lub wykonawców zaproszenia do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji.

3. Na potrzeby stosowania ust. 1, w przypadku kiedy wartość umowy koncesji, bez podatku od towarów i usług, w momencie zawierania tej umowy jest wyższa o więcej niż 20% od wartości umowy koncesji ustalonej w momencie, o którym mowa w ust. 2, przyjmuje się, że wartością umowy koncesji jest jej wartość w momencie zawierania umowy.

4. Zamawiający szacuje wartość umowy koncesji przy użyciu obiektywnej metody określonej w dokumentach koncesji, uwzględniając, w stosownych przypadkach, w szczególności:

- 1) wartość opcji i przedłużenie okresu obowiązywania koncesji;
- 2) przychody z opłat i kar uiszczanych przez użytkowników robót budowlanych lub usług, z wyjątkiem opłat i kar pobieranych w imieniu zamawiającego;
- 3) płatności lub inne korzyści finansowe, niezależnie od ich formy, przekazywane koncesjonariuszowi przez zamawiającego albo inny organ publiczny, w tym rekompensatę z tytułu spełnienia obowiązku świadczenia usługi publicznej i publiczne dotacje inwestycyjne;
- 4) wartość dotacji lub innych korzyści finansowych, niezależnie od ich formy, od osób trzecich z tytułu realizacji umowy koncesji;
- 5) przychody ze sprzedaży aktywów wchodzących w skład przedmiotu umowy koncesji;
- 6) wartość dostaw i usług udostępnianych koncesjonariuszowi przez zamawiającego, jeżeli są one niezbędne do wykonania robót budowlanych lub świadczenia usług;
- 7) nagrody lub płatności na rzecz wykonawców.

5. Zamawiający nie może wybierać metody wykorzystywanej do szacowania wartości umowy koncesji w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy przy zawarciu umowy koncesji.

6. Zamawiający nie może dzielić przedmiotu umowy koncesji, jeżeli podział ten skutkowałby nieobjęciem jej zakresu odpowiednimi przepisami ustawy, chyba że jest to uzasadnione obiektywnymi przyczynami.

7. W przypadku gdy proponowane wykonanie obiektu budowlanego lub świadczenie usług i zarządzanie tymi usługami może skutkować zawarciem umów koncesji w odrębnych częściach, przy zawarciu umowy koncesji na każdą z tych części, uwzględnia się całkowitą szacunkową wartość wszystkich tych części.

8. W przypadku gdy łączna wartość odrębnych części przedmiotu umowy koncesji jest równa lub przekracza wartość określoną w ust. 1, przepisy ustawy stosuje się do udzielenia każdej z części umowy koncesji.

DZIAŁ II

Postępowanie o zawarcie umowy koncesji

Rozdział 1

Procedura

Art. 19. Zamawiający organizuje postępowanie o zawarcie umowy koncesji w sposób odpowiadający jego potrzebom przy zachowaniu przepisów ustawy.

Art 20. 1. Zamawiający może przeprowadzić postępowanie o zawarcie umowy koncesji, w którym:

- 1) w odpowiedzi na ogłoszenie o koncesji wszyscy zainteresowani wykonawcy składają oferty wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej wymaganymi przez zamawiającego;
- 2) w odpowiedzi na ogłoszenie o koncesji wszyscy zainteresowani wykonawcy składają wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej wymaganymi przez zamawiającego;
- 3) przeprowadza negocjacje z wykonawcami dopuszczonymi do udziału w postępowaniu.

2. Zamawiający nie może zmieniać w trakcie trwania negocjacji przedmiotu umowy koncesji kryteriów oceny ofert ani minimalnych wymagań.

3. Zamawiający przedstawia wykonawcom opis postępowania o zawarcie umowy koncesji oraz planowany termin jego zakończenia.

4. Zamawiający informuje wykonawców biorących udział w postępowaniu o zmianach dotyczących informacji zawartych w ust. 3, a w przypadku gdy zmiany dotyczą informacji zawartych w ogłoszeniu o koncesji, zamawiający zmienia w tym zakresie treść ogłoszenia.

5. Zamawiający może ograniczyć liczbę wykonawców, których zaprosi do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, o ile dokona tego w sposób przejrzysty i w

oparciu o obiektywne i niedyskryminacyjne kryteria, oraz liczba wykonawców, których zamierza zaprosić zapewni konkurencję.

6. Zamawiający zapewnia udokumentowanie głównych etapów postępowania o zawarcie umowy koncesji, z wykorzystaniem wybranych przez niego środków, o ile zapewni przestrzeganie zasady, o której mowa w art. 12 ust. 3.

Art. 21. 1. Zamawiający zamieszcza:

- 1) opis przedmiotu umowy koncesji, przesłanki wykluczenia i kryteria kwalifikacji - w ogłoszeniu o koncesji;
- 2) opis kryteriów oceny ofert i, o ile mają zastosowanie, wymogi minimalne, które należy spełnić, w ogłoszeniu o koncesji w przypadku, o którym mowa art. 20 ust. 1 pkt 1 lub 2, albo w zaproszeniu do składania ofert lub w innych dokumentach koncesji, w pozostałych przypadkach.

Art. 22. Zamawiający zawiera umowę koncesji z wybranym wykonawcą na podstawie kryteriów oceny ofert określonych zgodnie z art. 37, jeśli spełnione są łącznie następujące warunki:

- 1) oferta spełnia wymogi minimalne określone przez zamawiającego, o ile zostały one określone;
- 2) wykonawca nie podlega wykluczeniu z powodów, o których mowa w art. 33;
- 3) wykonawca spełnia kryteria kwalifikacji, o których mowa w art. 34.

Art. 23. 1. Zamawiający unieważnia postępowanie o zawarcie umowy koncesji, jeżeli:

- 1) nie złożono żadnej oferty albo żadnego wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 2) wszystkie oferty albo wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zostały odrzucone.

2. Zamawiający może unieważnić postępowanie o zawarcie umowy koncesji, jeżeli zachodzą inne obiektywnie uzasadnione przesłanki, w szczególności wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie przedmiotu umowy koncesji nie leży w interesie publicznym lub postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy koncesji.

Rozdział 2

Ogłoszenia i dokumenty koncesji

Art. 24. 1. Zamawiający zaprasza do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji za pomocą:

- 1) ogłoszenia o koncesji;
- 2) wstępnego ogłoszenia informacyjnego w przypadkach, o których mowa w art. 17.

2. W przypadkach, o których mowa w art. 26, zamawiający zaprasza do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, przesyłając wybranemu wykonawcy lub wykonawcom zaproszenie do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji.

Art. 25. 1. Zamawiający publikuje ogłoszenia o koncesji, której szacunkowa wartość jest równa lub przekracza kwotę:

- 1) progu unijnego, o którym mowa w art. 4 ust 2, w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 2) o której mowa w art. 4 ust 1, w Biuletynie Zamówień Publicznych.

2. Zamawiający przygotowuje ogłoszenia zgodnie ze wzorami standardowych formularzy określonymi w akcie wykonawczym Komisji Europejskiej ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w ramach procedur udzielania zamówień publicznych, wydanym na podstawie art. 33 ust. 1 dyrektywy koncesyjnej oraz art. 3a dyrektywy 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającej dyrektywę Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych (Dz. Urz. UE L 335 z 20.12.2007, str. 31).

3. Zamawiający przekazuje ogłoszenia, Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej, zgodnie z formatem i procedurami elektronicznego przesyłania ogłoszeń wskazanymi na stronie internetowej, o której mowa w ust. 2 załącznika IX do dyrektywy koncesyjnej.

4. Zamawiający przekazuje ogłoszenia do publikacji w Biuletynie Zamówień Publicznych przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

5. Zamawiający może opublikować dodatkowo ogłoszenie o koncesji w inny sposób niż określony w ust. 1, w szczególności w dzienniku lub czasopiśmie o zasięgu ogólnopolskim.

6. Publikacja ogłoszeń w sposób, o którym mowa w ust. 5, może nastąpić po ich publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej albo po upływie 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej.

7. Ogłoszenia, o których mowa w ust. 5, nie mogą zawierać innych informacji niż informacje zawarte w ogłoszeniach przekazanych Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczonych w Biuletynie Zamówień Publicznych. W ogłoszeniach tych należy wskazać datę przekazania ogłoszenia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Art. 26. 1. Zamawiający nie ma obowiązku publikacji ogłoszenia o koncesji lub wstępnego ogłoszenia informacyjnego, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) roboty budowlane lub usługi mogą być wykonane lub świadczone tylko przez jednego wykonawcę z powodu:
 - a) braku konkurencji ze względów technicznych,
 - b) z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, w tym praw własności intelektualnej,
 - c) ochrony praw własności intelektualnej oraz praw wyłącznych, innych niż określone w art. 3 ust. 2– jeżeli nie istnieje odpowiednie rozwiązanie alternatywne lub zastępcze, a brak konkurencji nie jest wynikiem sztucznego zawężenia parametrów zawarcia umowy koncesji;
- 2) celem koncesji jest stworzenie lub nabycie niepowtarzalnego dzieła sztuki lub wykonania artystycznego;
- 3) w postępowaniu z publikacją ogłoszenia nie wpłynął żaden wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, nie została złożona żadna oferta albo wszystkie wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zostały odrzucone ze względu na wykluczenie wykonawców na podstawie art. 33 lub nie spełnienie przez nich kryteriów kwalifikacji określonych przez zamawiającego zgodnie z art. 34, albo żadna ze złożonych ofert bez istotnych zmian nie może zaspokoić potrzeb zamawiającego i spełnić wymogów określonych w dokumentach zamówienia, o ile warunki zamówienia nie zostały w istotny sposób zmienione.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 pkt 3, zamawiający przekazuje Komisji Europejskiej sprawozdanie, o ile Komisja Europejska wystąpi o jego przekazanie.

Art. 27. W przypadkach, o który mowa w art. 26, zamawiający może opublikować ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy koncesji zawierające co najmniej:

- 1) nazwę oraz adres zamawiającego;
- 2) określenie przedmiotu umowy koncesji oraz jej wielkości lub zakresu;
- 3) uzasadnienie decyzji zamawiającego o zawarciu umowy koncesji bez uprzedniego ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 4) imię i nazwisko albo nazwę (firmę) oraz adres wykonawcy, z którym zamawiający zamierza zawrzeć umowę koncesji.

Art. 28. 1. Zamawiający w terminie 48 dni od dnia zawarcia umowy koncesji przekazuje do publikacji ogłoszenie o zawarciu umowy koncesji. Art. 25 ust. 1 stosuje się odpowiednio.

2. W przypadku postępowania o zawarcie umowy koncesji na usługi społeczne i inne szczególne usługi, o których mowa w art. 17, ogłoszenia mogą być grupowane co kwartał i przesyłane w terminie 48 dni od dnia zakończenia każdego kwartału. Art. 25 ust. 3 stosuje się odpowiednio.

3. W przypadku, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 6, zamawiający przekazuje do publikacji ogłoszenie o zawarciu umowy koncesji, jeżeli w przepisach podanych w obwieszczeniu Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, wydanym zgodnie z art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, nie określono obowiązków w zakresie przejrzystości mających zastosowanie do danej działalności sektorowej.

Art. 29. 1. Zamawiający udostępnia dokumenty koncesji na stronie internetowej od dnia opublikowania ogłoszenia o koncesji, a w przypadku, o którym mowa w art. 26, od dnia wysłania zaproszenia do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji.

2. W ogłoszeniu o koncesji lub zaproszeniu do składania ofert zamawiający podaje adres strony internetowej, na której udostępnia dokumenty koncesji.

3. Jeżeli z uwagi na wyjątkowe powody techniczne lub związane z bezpieczeństwem, zamawiający nie może udostępnić niektórych dokumentów koncesji na stronie internetowej, wskazuje w ogłoszeniu o koncesji lub zaproszeniu do składania ofert, że dokumenty koncesji zostaną przekazane w inny sposób niż za pomocą środków komunikacji elektronicznej. W takich przypadkach zamawiający przedłuża termin składania ofert.

Art. 30. 1. Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego z wnioskiem o przekazanie dodatkowych informacji dotyczących dokumentów koncesji.

2. Jeżeli wniosek wpłynął do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert, zamawiający jest obowiązany udzielić

wyjaśnień wszystkim wykonawcom biorącym udział w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert.

Rozdział 3

Opis przedmiotu umowy koncesji

Art. 31. 1. Zamawiający określa w dokumentach koncesji wymagane cechy robót budowlanych lub usług, będących przedmiotem umowy koncesji, odnoszące się do wymogów technicznych i funkcjonalnych.

2. Cechy przedmiotu umowy koncesji mogą odnosić się również do określonego procesu produkcyjnego, realizacji zamówionych robót budowlanych lub świadczenia usług, pod warunkiem, że są powiązane z przedmiotem umowy koncesji i proporcjonalne do jej wartości oraz celów, i obejmować w szczególności: poziomy jakości, poziomy oddziaływania na środowisko i klimat, dostosowanie projektu do wszystkich potrzeb, w tym dla osób niepełnosprawnych oraz ocenę zgodności, wydajność, bezpieczeństwo lub wymiary, terminologię, symbole, testy i metody testowania, oznakowanie oraz instrukcje użytkowania.

3. Przedmiotu umowy koncesji nie można opisywać przez wskazanie znaków towarowych, patentów, pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, które charakteryzują produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę lub mogłoby prowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów.

4. Opisanie przedmiotu umowy koncesji, przez wskazanie, o którym mowa w ust. 3, jest dopuszczalne w wyjątkowych przypadkach, jeżeli niemożliwe jest opisanie przedmiotu umowy koncesji w wystarczająco precyzyjny i zrozumiały sposób, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważne”.

5. Zamawiający nie może odrzucić oferty z tego powodu, że roboty budowlane lub usługi będące przedmiotem oferty, nie spełniają wymogów technicznych i funkcjonalnych, do których się ona odnosi, o ile wykonawca udowodni w ofercie za pomocą stosownych środków, że proponowane rozwiązanie w równoważnym stopniu spełniają wymagania określone w opisie przedmiotu umowy koncesji.

Rozdział 4

Terminy składania ofert i wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu

Art. 32. 1. Zamawiający ustala termin składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, uwzględniając w szczególności złożoność umowy koncesji, oraz

czas wymagany do sporządzenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub oferty.

2. W przypadku gdy oferty lub wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu mogą być złożone jedynie po odbyciu wizyty na miejscu albo po dokonaniu sprawdzenia dokumentów potwierdzających dokumenty koncesji, zamawiający wyznacza termin składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, z uwzględnieniem czasu niezbędnego do zapoznania się przez wykonawców z informacjami koniecznymi do przygotowania oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, z tym że terminy te muszą być dłuższe od terminów określonych w ust. 3 i 4.

3. Termin składania ofert, w przypadku o którym mowa w art. 20 ust. 1 pkt 1, lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w przypadku, o którym mowa w art. 20 ust. 1 pkt 2, nie może być krótszy niż 30 dni od dnia wysłania ogłoszenia o koncesji.

4. Jeżeli postępowanie o zawarcie umowy koncesji toczy się w następujących po sobie etapach zamawiający wyznacza termin składania ofert wstępnych, który nie może być krótszy niż 22 dni od dnia przekazania zaproszenia do składania ofert.

5. Jeżeli zamawiający dopuszcza składanie ofert za pomocą środków komunikacji elektronicznej, termin składania ofert, o których mowa w ust. 3 i 4, może zostać skrócony o 5 dni.

Rozdział 5

Kwalifikacja podmiotowa i kryteria oceny ofert

Art. 33. 1. Z postępowania o zawarcie umowy koncesji zamawiający, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 – 4, wykluczają, a pozostali zamawiający mogą wykluczyć:

- 1) wykonawcę będącego osobą fizyczną, którą prawomocnie skazano za:
 - a) przestępstwo, o którym mowa w art. 165a, art. 189a, art. 228- 230a, art. 250a, art. 258 lub art. 302 § 2 i 3 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny (Dz. U. z 1997 r. Nr 88, poz. 553, z późn. zm.⁵⁾), lub art. 46 lub art. 48 ustawy z dnia 20 czerwca 2010 r. o sporcie (Dz. U. z 2016 r. poz. 176),

⁵⁾ Zmiany wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 1997 r. Nr 128, poz. 840, z 1999 r. Nr 64, poz. 729 i Nr 83, poz. 931, z 2000 r. Nr 48, poz. 548, Nr 93, poz. 1027 i Nr 116, poz. 1216, z 2001 r. Nr 98, poz. 1071, z 2003 r. Nr 111, poz. 1061, Nr 121, poz. 1142, Nr 179, poz. 1750, Nr 199, poz. 1935 i Nr 228, poz. 2255, z 2004 r. Nr 25, poz. 219, Nr 69, poz. 626, Nr 93, poz. 889 i Nr 243, poz. 2426, z 2005 r. Nr 86, poz. 732, Nr 90, poz. 757, Nr 132, poz. 1109, Nr 163, poz. 1363, Nr 178, poz. 1479 i Nr 180, poz. 1493, z 2006 r. Nr 190, poz. 1409, Nr 218, poz. 1592 i Nr 226, poz. 1648, z 2007 r. Nr 89, poz. 589, Nr 123, poz. 850, Nr 124, poz. 859 i Nr 192, poz. 1378, z 2008 r. Nr 90, poz. 560, Nr 122, poz. 782, Nr 171, poz. 1056, Nr 173, poz. 1080 i Nr 214, poz. 1344, z 2009 r. Nr 62, poz. 504, Nr 63, poz. 533, Nr 166, poz. 1317, Nr 168, poz.

- b) przestępstwo o charakterze terrorystycznym,
 - c) przestępstwo przeciwko wiarygodności dokumentów, przestępstwo przeciwko mieniu, przestępstwo przeciwko obrotowi gospodarczemu, przestępstwo przeciwko środowisku lub przestępstwo przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową,
 - d) przestępstwo skarbowe;
- 2) wykonawcę, jeżeli działającego w jego imieniu lub interesie członka organu zarządzającego lub nadzorczego tego wykonawcy lub działającą w jego imieniu lub interesie osobę posiadającą u tego wykonawcy uprawnienia do reprezentowania, uprawnienia decyzyjne lub kontrolne prawomocnie skazano za przestępstwo, o którym mowa w pkt 1;
- 3) wykonawcę:
- a) wobec którego wydano prawomocny wyrok sądu lub ostateczną decyzję administracyjną o zaleganiu z uiszczeniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
 - b) który naruszył obowiązki dotyczące płatności podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych środków dowodowych
- z wyjątkiem przypadków gdy wykonawca dokonał płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub też zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności;
- 4) wykonawcę, który z innymi wykonawcami zawarł porozumienie mające na celu zakłócenie konkurencji między wykonawcami w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, jeżeli zamawiający ma uzasadnione podstawy aby stwierdzić zawarcie takiego porozumienia;
- 5) wykonawcę, jeżeli wykonawca lub osoby reprezentujące wykonawcę pozostają z zamawiającym lub osobami reprezentującymi zamawiającego w relacji określonej w art. 11 ust. 1 pkt 2-8, chyba że jest możliwe zapewnienie bezstronności po stronie

1323, Nr 190, poz. 1474, Nr 201, poz. 1540 i Nr 206, poz. 1589, z 2010 r. Nr 7, poz. 46, Nr 40, poz. 227 i 229, Nr 98, poz. 625 i 626, Nr 125, poz. 842, Nr 127, poz. 857, Nr 152, poz. 1018 i 1021, Nr 182, poz. 1228, Nr 225, poz. 1474 i Nr 240, poz. 1602, z 2011 r. Nr 17, poz. 78, Nr 24, poz. 130, Nr 39, poz. 202, Nr 48, poz. 245, Nr 72, poz. 381, Nr 94, poz. 549, Nr 117, poz. 678, Nr 133, poz. 767, Nr 160, poz. 964, Nr 191, poz. 1135, Nr 217, poz. 1280, Nr 233, poz. 1381 i Nr 240, poz. 1431 oraz z 2012 r. poz. 611 oraz z 2013 poz. 849, 905, 1247 i 1036, z 2014 r. poz. 538, oraz z 2015 r. poz. 396, 541, 1528, 1549, 1707 i 1855 oraz z 2016 r. poz. 189.

zamawiającego w inny sposób niż poprzez wykluczenie wykonawcy z udziału w postępowaniu;

- 6) wykonawcę, który w wyniku zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa wprowadził zamawiającego w błąd przy przedstawieniu informacji, które były wymagane do weryfikacji braku podstaw wykluczenia lub do oceny spełniania kryteriów kwalifikacji, zataił te informacje lub nie jest w stanie przedstawić wymaganych dokumentów potwierdzających brak podstaw wykluczenia lub potwierdzających spełnianie kryteriów kwalifikacji lub wskutek lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawił informacje wprowadzające w błąd, mogące mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji;
- 7) wykonawcę, który w sposób niezgodny z przepisami ustawy, próbował wpłynąć na proces podejmowania decyzji przez zamawiającego lub pozyskać informacje o charakterze poufnym, mogące dać mu przewagę w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji;
- 8) wykonawcę, który brał udział w przygotowaniu postępowania o zawarcie umowy koncesji, chyba że spowodowane tym zakłócenie konkurencji nie może zostać wyeliminowane w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy z udziału w postępowaniu;
- 9) wykonawcę będącego podmiotem zbiorowym, wobec którego sąd orzekł zakaz ubiegania się o zamówienia na podstawie przepisów o odpowiedzialności podmiotów zbiorowych za czyny zabronione pod groźbą kary.

2. Z postępowania o zawarcie umowy koncesji zamawiający może wykluczyć wykonawcę:

- 1) w stosunku do którego otwarto likwidację lub którego upadłość ogłoszono, z wyjątkiem wykonawcy, który po ogłoszeniu upadłości zawarł układ zatwierdzony prawomocnym postanowieniem sądu, jeżeli układ nie przewiduje zaspokojenia wierzycieli przez likwidację majątku upadłego;
- 2) który w sposób zawiniony poważnie naruszył obowiązki zawodowe, co podważa jego uczciwość, w szczególności, gdy wykonawca w wyniku zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa nie wykonał lub nienależycie wykonał zamówienie publiczne, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych środków dowodowych;

- 3) który dopuścił się istotnych lub uporczywych braków w spełnieniu merytorycznych wymogów wynikających z wcześniejszej umowy koncesji lub umowy w sprawie zamówienia publicznego zawartej z zamawiającym, co doprowadziło do rozwiązania umowy, odszkodowania, kary umownej lub innych, porównywalnych sankcji;
- 4) którego, w przypadku umów koncesji w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, uznano na podstawie jakichkolwiek środków dowodowych za nieposiadającego wiarygodności niezbędnej do wykluczenia zagrożenia dla bezpieczeństwa państwa;
- 5) będącego osobą fizyczną, którego prawomocnie skazano za wykroczenie przeciwko prawom pracownika lub wykroczenie przeciwko środowisku, jeżeli za jego popełnienie wymierzono karę aresztu, ograniczenia wolności lub karę grzywny nie niższą niż 3 000 złotych;
- 6) jeżeli działający w jego imieniu lub interesie członek organu zarządzającego lub nadzorczego lub działająca w jego imieniu lub interesie osoba posiadająca u tego wykonawcy uprawnienia do reprezentowania, uprawnienia decyzyjne lub kontrolne zostali prawomocnie skazani za wykroczenie, o którym mowa w pkt 5;
- 7) wobec którego wydano ostateczną decyzję administracyjną o naruszeniu obowiązków wynikających z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska lub przepisów o zabezpieczeniu społecznym, jeżeli wymierzono tą decyzją administracyjną karę pieniężną nie niższą niż 3 000 złotych.

3. Jeżeli zamawiający przewiduje możliwość wykluczenia wykonawcy na podstawie ust. 2, wskazuje co najmniej jedną z podstaw wykluczenia, o których mowa w ust. 2, w zaproszeniu do ubiegania się zawarcie umowy koncesji.

4. Wykluczenie wykonawcy następuje w przypadkach, o których mowa w:

- 1) ust. 1 pkt 1 i 2, jeżeli nie upłynęło 5 lat od dnia wydania prawomocnego wyroku potwierdzającego zaistnienie jednej z podstaw wykluczenia, chyba że w tym wyroku został określony inny termin;
- 2) ust. 1 pkt 4, 5 i 8 lub w ust. 2, jeżeli nie upłynęły 3 lata od dnia zaistnienia zdarzenia będącego podstawą wykluczenia.

5. Wykonawca, w stosunku do którego zachodzi jedna z podstaw wykluczenia, o których mowa w ust. 1 pkt 1 i 2 oraz pkt 4-8 lub ust. 2, może przedstawić dowody na to, że podjęte przez niego środki są wystarczające do wykazania jego rzetelności, w szczególności udowodnić naprawienie szkody wyrządzonej przestępstwem lub przestępstwem skarbowym, zadośćuczynienie za doznaną krzywdę lub zobowiązanie się do naprawienia szkody lub

zadośćuczynienia za doznaną krzywdę oraz podjęcie konkretnych środków technicznych, organizacyjnych i kadrowych, które są odpowiednie dla zapobiegania dalszym przestępstwom lub przestępstwem skarbowym lub nieprawidłowemu postępowaniu. Przepisu nie stosuje się, jeżeli wykonawca został skazany prawomocnym wyrokiem sądu na zakaz ubiegania się o udzielenie zamówienia publicznego lub zakaz ubiegania się o zawarcie umowy koncesji oraz nie upłynął określony w tym wyroku okres obowiązywania tego zakazu.

6. Wykonawca nie podlega wykluczeniu, jeżeli zamawiający uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu wykonawcy uzna za wystarczające dowody przedstawione na podstawie ust. 5.

7. Zamawiający wyklucza wykonawcę na dowolnym etapie postępowania o zawarcie umowy koncesji, jeżeli okaże się, że zachodzą wobec niego podstawy wykluczenia.

Art. 34. 1. Zamawiający może określić kryteria kwalifikacji dotyczące:

- 1) sytuacji ekonomicznej lub finansowej;
- 2) zdolności technicznej lub zawodowej.

2. Określone przez zamawiającego kryteria kwalifikacji powinny być związane z przedmiotem umowy koncesji, proporcjonalne do tego przedmiotu, zapewniać rzeczywistą konkurencję oraz powinny umożliwić zamawiającemu zweryfikowanie sytuacji ekonomicznej lub finansowej, oraz zdolności technicznej lub zawodowej wykonawcy niezbędnej do realizacji umowy koncesji.

3. Zamawiający może wymagać od wykonawców wskazania w ofercie lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu imion i nazwisk oraz odpowiednich kwalifikacji zawodowych osób, które będą odpowiedzialne za realizację umowy koncesji.

Art. 35. 1. Wykonawca na zasadach określonych w ogłoszeniu o koncesji składa oświadczenie o spełnianiu kryteriów kwalifikacji oraz braku podstaw wykluczenia.

2. Zamawiający zgodnie z zasadami określonymi w ogłoszeniu o koncesji może również żądać od wykonawcy przedłożenia referencji na potwierdzenie złożonego przez niego oświadczenia.

3. Zakres żądanych referencji oraz sposób ich przedłożenia powinien być niedyskryminacyjny i proporcjonalny do przedmiotu umowy koncesji oraz służyć wyłącznie wykazaniu przez wykonawcę spełniania kryteriów kwalifikacji oraz braku podstaw wykluczenia.

Art. 36. 1. W celu spełnienia kryteriów kwalifikacji wykonawca może, w stosownych przypadkach i w odniesieniu do konkretnej umowy koncesji, polegać na zdolnościach innych podmiotów, bez względu na charakter prawny związków łączących go z tymi podmiotami.

2. W przypadku gdy wykonawca chce korzystać ze zdolności innych podmiotów, jest obowiązany udowodnić zamawiającemu, że będzie dysponował niezbędnymi zasobami w ciągu całego okresu realizacji umowy koncesji, w szczególności przedstawiając w tym celu stosowne zobowiązanie takich podmiotów.

3. Wykonawca, który polega na zdolności innych podmiotów w odniesieniu do kryteriów dotyczących sytuacji finansowej, odpowiada solidarnie z podmiotem, który zobowiązał się do udostępnienia zasobów, za szkodę zamawiającego powstałą wskutek nieudostępnienia tych zasobów, chyba że za nieudostępnienie zasobów nie ponosi winy.

Art. 37. 1. Zamawiający wybiera ofertę najkorzystniejszą spośród ofert spełniających minimalne wymagania określone w dokumentach koncesji, w szczególności wymagania techniczne, fizyczne, funkcjonalne i prawne, na podstawie obiektywnych kryteriów oceny ofert, określonych w tych dokumentach, pozwalających ustalić całościową korzyść gospodarczą dla zamawiającego

2. Zamawiający wskazuje kryteria oceny ofert związane z przedmiotem umowy koncesji w kolejności od najważniejszego do najmniej ważnego.

3. W przypadku gdy oferta zawiera rozwiązanie innowacyjne, stanowiące wdrażanie nowego lub znacznie udoskonalonego produktu, usługi lub procesu, w tym procesu produkcji, budowy lub konstrukcji, nowej metody marketingowej lub nowej metody organizacyjnej w działalności przedsiębiorczej, organizowaniu pracy, lub relacjach zewnętrznych, w szczególności mające na celu rozwiązanie problemów społecznych lub wspieranie strategii społecznych, w tym strategii „Europa 2020”, o wyjątkowym poziomie funkcjonalności, których zamawiający nie mógł przewidzieć, mimo zachowania należytej staranności, w drodze wyjątku, może on zmienić kolejność kryteriów oceny ofert w celu uwzględnienia tego rozwiązania.

4. Dokonanie zmiany kolejności kryteriów oceny ofert wymaga poinformowania o tej zmianie wszystkich wykonawców oraz skierowania nowego zaproszenia do składania ofert, z zachowaniem minimalnych terminów, o których mowa w art. 32 ust. 3 i 4. Jeżeli kryteria oceny ofert zostały opublikowane wraz z ogłoszeniem o koncesji, dokonanie zmiany kolejności kryteriów oceny ofert wymaga publikacji nowego ogłoszenia o koncesji, z zachowaniem minimalnych terminów, o których mowa w art. 32 ust. 3 i 4.

5. Zmiana kolejności kryteriów oceny ofert nie może naruszać zasady niedyskryminacji.

Art. 38. 1. Zamawiający zawiera umowę koncesji po upływie 10 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze oferty najkorzystniejszej, jeżeli zawiadomienie to zostało przesłane przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, albo 15 dni jeżeli zostało przesłane w inny sposób.

2. Zamawiający może zawrzeć umowę koncesji przed upływem terminów, o których mowa w ust. 1, jeżeli:

- 1) w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji złożono tylko jedną ofertę lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
- 2) zaproszono do udziału w postępowaniu tylko jednego wykonawcę, a wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu pozostałych wykonawców zostały odrzucone oraz upłynął termin do wniesienia odwołania na tę czynność lub w następstwie jej wniesienia zapadł wyrok lub postanowienie kończące postępowanie wywołane wniesieniem odwołania;
- 3) umowa dotyczy umowy koncesji, w przypadku której przepisy ustawy nie wymagają uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji.

Rozdział 6

Informowanie wykonawców

Art. 39. 1. Zamawiający niezwłocznie informuje każdego wykonawcę o:

- 1) wyborze oferty najkorzystniejszej podając nazwę wybranego wykonawcy,
 - 2) powodach odrzucenia oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz o przysługujących wykonawcy środkach odwoławczych,
 - 3) powodach unieważnienia postępowania o zawarcie umowy koncesji,
 - 4) ponownym wszczęciu postępowania o zawarcie umowy koncesji
- podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

2. Zamawiający niezwłocznie po wyborze oferty najkorzystniejszej przekazuje każdemu wykonawcy, którego oferta nie została odrzucona informację zawierającą:

- 1) uzasadnienie wyboru oferty najkorzystniejszej, w tym cechy i względne przewagi wybranej oferty;
- 2) punktację jaką otrzymał wykonawca, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą;
- 3) punktację, jaką otrzymał wykonawca, któremu jest przekazywana informacja;

- 4) termin, określony zgodnie z art. 38, po upływie którego zostanie zawarta umowa koncesji.

DZIAŁ III

Realizacja umowy koncesji

Art. 40. 1. Zamawiający może określić szczególne warunki związane z realizacją umowy koncesji, jeżeli są one związane z przedmiotem umowy koncesji i zostały wskazane w ogłoszeniu o koncesji lub innych dokumentach koncesji.

2. Warunki, o których mowa w ust. 1, mogą obejmować aspekty gospodarcze, środowiskowe, społeczne, związane z zatrudnieniem lub innowacyjnością.

Art. 41. 1. Umowa koncesji wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej.

2. Umowy koncesji są jawne i podlegają udostępnianiu na zasadach określonych w przepisach o dostępie do informacji publicznej.

3. Zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy koncesji jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie.

Art. 42. 1. Umowę koncesji zawiera się na czas oznaczony.

2. W przypadku umów koncesji zawieranych na okres powyżej 5 lat, czas obowiązywania umowy koncesji nie może przekraczać okresu, w którym koncesjonariusz może w uzasadniony sposób oczekiwać odzyskania nakładów inwestycyjnych na wykonanie robót budowlanych lub świadczenie usług wraz ze zwrotem zainwestowanego kapitału, z uwzględnieniem inwestycji poczynionych do celów wyliczeń, które obejmują zarówno inwestycje początkowe, jak i inwestycje poczynione w okresie obowiązywania koncesji.

Art. 43. Zamawiający zapewnia przejrzystość realizacji umowy koncesji.

Art. 44. 1. Zakazuje się zmian postanowień zawartych w umowie koncesji, chyba, że zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) zmiany zostały przewidziane w dokumentach koncesji w postaci jasnych i precyzyjnych postanowień umownych, przewidujących w szczególności możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia koncesjonariusza, które określają zakres i charakter możliwych zmian umowy oraz warunki, na jakich można je wprowadzić; zmiana postanowień umownych nie może prowadzić do zmiany ogólnego charakteru umowy koncesji;

- 2) zmiany dotyczą zamawiania dodatkowych usług lub robót budowlanych, od dotychczasowego koncesjonariusza, nieobjętych umową koncesji, o ile stały się niezbędne, pod warunkiem że zmiana koncesjonariusza:
 - a) nie może zostać dokonana z powodów ekonomicznych lub technicznych, w szczególności wynikających z wymagań dotyczących zamienności lub interoperacyjności w odniesieniu do istniejącego sprzętu, usług lub instalacji, zamówionych w ramach umowy koncesji,
 - b) spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego;
- 3) zostały spełnione łącznie następujące warunki:
 - a) konieczność zmiany umowy lub umowy ramowej spowodowana jest okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć,
 - b) zmiana nie dotyczy ogólnego charakteru umowy;
- 4) nowy koncesjonariusz zastępuje koncesjonariusza, z którym zamawiający zawarł umowę koncesji:
 - a) na podstawie postanowień umownych, o których mowa w pkt 1,
 - b) w wyniku połączenia, podziału, przekształcenia lub nabycia koncesjonariusza lub jego upadłości, o ile spełnia on ustalone kryteria kwalifikacji, pod warunkiem że nie pociąga to za sobą innych istotnych zmian umowy koncesji i nie ma na celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy,
 - c) w wyniku przejęcia przez zamawiającego zobowiązania koncesjonariusza względem jego podwykonawców;
- 5) zmiany, niezależnie od ich wartości, nie są istotne w rozumieniu ust. 4;
- 6) wartość zmiany jest niższa od wartości progu unijnego i jednocześnie jest niższa niż 10 % wartości pierwotnej umowy koncesji, z tym że wprowadzona zmiana nie może zmieniać ogólnego charakteru umowy koncesji, a w przypadku gdy wprowadzanych jest kilka kolejnych zmian, wartość zmiany jest szacowana na podstawie łącznej wartości kolejnych zmian.

2. W przypadku umowy koncesji zawartej przez zamawiającego do celów wykonywania działalności innej niż działalność sektorowa, wzrost wartości umowy koncesji, w okolicznościach o których mowa w ust. 1 pkt 2 i 3, nie może przekroczyć 50 % wartości pierwotnej umowy koncesji. W przypadku wprowadzenia kilku kolejnych zmian ograniczenie

to ma zastosowanie do wartości każdej z nich. Kolejne zmiany nie mogą mieć na celu obejścia niniejszej ustawy.

3. Do celów obliczenia wartości, o której mowa w ust. 1 pkt 6 i ust. 2, aktualizowana wartość jest wartością referencyjną, o ile umowa koncesji zawiera klauzulę waloryzacji. Jeżeli umowa koncesji nie zawiera klauzuli waloryzacji, uaktualniona wartość jest obliczana z uwzględnieniem średniej inflacji.

4. Zmianę umowy w okresie jej obowiązywania uznaje się za istotną, jeżeli powoduje, że charakter umowy koncesji różni się w sposób istotny od charakteru zawartej umowy koncesji, w szczególności, jeżeli spełniony jest co najmniej jeden z poniższych warunków:

- 1) zmiana wprowadza warunki, które, gdyby były częścią postępowania o zawarcie umowy koncesji, umożliwiłyby dopuszczenie innych wnioskodawców niż ci, którzy zostali zakwalifikowani, lub przyjęcie oferty innej niż przyjęta, albo przyciągnęłyby dodatkowych uczestników w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji;
- 2) zmiana zmienia równowagę ekonomiczną umowy koncesji przynosząc korzyść koncesjonariuszowi w sposób, którego nie przewidziano w umowie koncesji;
- 3) zmiana znacznie rozszerza zakres przedmiotowy umowy koncesji;
- 4) nowy koncesjonariusz zastępuje koncesjonariusza, z którym zamawiający zawarł umowę koncesji, w przypadkach innych niż przewidziane w ust. 1 pkt 4.

5. Zamawiający, który zawarł umowę o zmianie umowy koncesji na podstawie ust. 1 pkt 2 lub 3, publikuje ogłoszenie o zmianie umowy. Art. 25 stosuje się odpowiednio.

6. Zamawiający przeprowadza nowe postępowanie o zawarcie umowy koncesji, w przypadku gdy chce dokonać zmian postanowień zawartych w umowie koncesji innych niż zmiany, o których mowa w ust. 1.

Art. 45. Niezależnie od postanowień umowy koncesji zamawiający może rozwiązać umowę koncesji, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

- 1) nastąpiła zmiana umowy koncesji, pociągająca za sobą obowiązek przeprowadzenia nowego postępowania o zawarcie umowy koncesji;
- 2) koncesjonariusz w toku postępowania o zawarcie umowy koncesji podlegał wykluczeniu na podstawie art. 33 ust. 1 pkt 1;
- 3) Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej stwierdził, w ramach procedury przewidzianej w art. 258 Traktatu o Funkcjonowaniu Unii Europejskiej, że państwo polskie uchybiło zobowiązaniom, które ciążyą na nim na mocy Traktatów, z uwagi na to,

że zamawiający zawarł daną umowę koncesji, nie wypełniając swoich obowiązków wynikających z Traktatów i dyrektywy koncesyjnej.

Art. 46. 1. Zamawiający może zażądać od wykonawców w dokumentach koncesji, aby wskazali oni w swoich ofertach ewentualną część przedmiotu umowy koncesji, którą zamierzają zlecić podwykonawcom, a także aby wskazali proponowanych podwykonawców.

2. Powierzenie realizacji części umowy koncesji podwykonawcom nie zwalnia koncesjonariusza z odpowiedzialności za prawidłową realizację tej umowy.

3. W przypadku umów koncesji na roboty budowlane i w odniesieniu do usług, które mają być wykonane na obiekcie pod bezpośrednim nadzorem zamawiającego, po zawarciu umowy koncesji i nie później niż w chwili rozpoczęcia realizacji umowy koncesji, zamawiający wymaga od koncesjonariusza, by przekazał mu informacje dotyczące nazwy (firmy), imienia i nazwiska, danych kontaktowych podwykonawców i ich przedstawicieli prawnych, zaangażowanych w takie roboty budowlane lub usługi, o ile dane te są w tym momencie znane. Koncesjonariusz zawiadamia zamawiającego również o wszelkich zmianach informacji, o których mowa w zdaniu pierwszym, w trakcie realizacji umowy koncesji, a także przekazuje informacje na temat nowych podwykonawców, którym w późniejszym okresie zamierza powierzyć realizację robót budowlanych lub usług.

4. Zamawiający może wymagać przekazania informacji, o których mowa w ust. 3, w szczególności:

- 1) w przypadku umów koncesji na usługi, które nie mają być wykonane na obiektach pod bezpośrednim nadzorem zamawiającego;
- 2) od dostawców uczestniczących w umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 3) od dalszych podwykonawców.

5. Przepisy art. 33, dotyczące przesłanek wykluczenia, stosuje się odpowiednio do podwykonawców. Jeżeli zamawiający stwierdzi, że wobec danego podwykonawcy zachodzą podstawy wykluczenia, wykonawca jest obowiązany zastąpić danego podwykonawcę.

Art. 47. 1. Umowa koncesji podlega unieważnieniu, jeżeli:

- 1) zamawiający zawarł umowę koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub Biuletynie Zamówień Publicznych, chyba że ustawa dopuściła taką możliwość;
- 2) została zawarta z naruszeniem terminu określonego w art. 38 albo w okresie wstrzymania prawa do zawarcia umowy z tytułu wniesienia odwołania na czynność

wyboru oferty najkorzystniejszej, oraz jeżeli uniemożliwiło to Krajowej Izbie Odwoławczej uwzględnienie odwołania przed zawarciem umowy;

3) wykracza poza określenie przedmiotu umowy koncesji zawarte w dokumentach koncesji.

2. Umowa koncesji nie podlega unieważnieniu, jeżeli:

1) zamawiający uważa, że zawarcie umowy koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub Biuletynie Zamówień Publicznych jest dopuszczalne zgodnie z niniejszą ustawą;

2) zamawiający opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy oraz umowa została zawarta po upływie co najmniej 10 dni ze skutkiem od dnia następującego po dniu publikacji takiego ogłoszenia.

3. Unieważnienie umowy odnosi skutek od momentu jej zawarcia, z zastrzeżeniem art. 192 ust. 3 pkt 2 lit. b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

4. Z przyczyn, o których mowa w ust. 1, nie można żądać stwierdzenia nieważności umowy na podstawie art. 189 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2014 r. poz. 101, z późn. zm.⁶⁾).

5. Przepis ust. 1 nie wyłącza możliwości żądania przez zamawiającego unieważnienia umowy na podstawie art. 70⁵ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny.

DZIAŁ IV

Organ właściwy

Art. 48. 1. Organem właściwym w sprawach zawierania umów koncesji na roboty budowlane i usługi jest Prezes Urzędu Zamówień Publicznych.

2. Prezes Urzędu Zamówień Publicznych:

1) opracowuje oraz opiniuje projekty aktów normatywnych, a także innych dokumentów dotyczących koncesji;

2) monitoruje stosowanie zasad zawierania umów koncesji oraz upowszechnia wyniki monitorowania;

3) przekazuje na żądanie Komisji Europejskiej, nie rzadziej niż co trzy lata, sprawozdania z monitorowania;

⁶⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2014 r. poz. 293, 379, 435, 567, 616, 945, 1091, 1296, 1161, 1296, 1585, 1626, 1741, 1924 oraz z 2015 r. poz. 218, 539, 978, 1062, 1137, 1199, 1311, 1418, 1419, 1505, 1527, 1567, 1587, 1595, 1634, 1635 i 1854.

- 4) upowszechnia na stronie internetowej informacje oraz wskazówki dotyczące wykładni i stosowania przepisów prawa w zakresie zawierania umów koncesji;
 - 5) opracowuje i upowszechnia wzorcowe dokumenty w zakresie zawierania umów koncesji.
3. Czynności o których mowa w ust. 2 pkt 1 i 4-5, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych dokonuje po zasięgnięciu opinii ministra właściwego do spraw rozwoju regionalnego.

DZIAŁ V

Środki ochrony prawnej

Rozdział 1

Odwołanie

Art. 49. Organem właściwym do rozpoznawania odwołań wnoszonych w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji prowadzonym na podstawie ustawy, wniosków o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ogłoszeniem orzeczenia w sprawie wniesionego odwołania jest Krajowa Izba Odwoławcza, zwana dalej „Izbą”, o której mowa w przepisach ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Art. 50. Wykonawcy, a także innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w zawarciu umowy koncesji oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku czynności lub zaniechań zamawiającego z naruszeniem przepisów ustawy, przysługuje prawo do wniesienia odwołania do Prezesa Izby na zasadach określonych w przepisach działu VI rozdział 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, jeżeli przepisy niniejszego rozdziału nie stanowią inaczej.

Art. 51. Odwołanie wnosi się:

- 1) w terminie 10 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej albo 15 dni jeżeli została przekazana w inny sposób;
- 2) w terminie 10 dni od dnia opublikowania ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, Biuletynie Zamówień Publicznych lub zamieszczenia dokumentów koncesji na stronie internetowej, w przypadku odwołania wobec treści ogłoszenia o koncesji lub dokumentów koncesji;

- 3) w terminie 10 dni od dnia opublikowania ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub w Biuletynie Zamówień Publicznych, w przypadku odwołania na zawarcie umowy koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub w Biuletynie Zamówień Publicznych;
- 4) w terminie 30 dni od dnia, w którym zamawiający opublikował ogłoszenie o zawarciu umowy koncesji, pod warunkiem, że ogłoszenie to zawiera uzasadnienie decyzji zamawiającego o zawarciu umowy koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 5) w terminie 30 dni od dnia, w którym zamawiający opublikował ogłoszenie o modyfikacji umowy koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 6) w terminie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy koncesji w przypadku nie opublikowania w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o zawarciu umowy koncesji lub gdy opublikowane ogłoszenie nie zawierało uzasadnienia;
- 7) w terminie 3 miesięcy od dnia zawarcia umowy koncesji w przypadku nie opublikowania w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o zawarciu umowy koncesji lub gdy opublikowane ogłoszenie nie zawierało uzasadnienia.

Rozdział 2

Skarga do sądu

Art. 52. 1. Na orzeczenie Izby oraz postanowienie Prezesa Izby stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego przysługuje skarga do sądu.

2. Do postępowań skargowych stosuje się zasady i tryb określony w przepisach działu VI, rozdział 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

DZIAŁ VI

Zmiany w przepisach obowiązujących

Art. 53. W ustawie z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 460, z późn. zm.⁷⁾) wprowadza się następujące zmiany:

- 1) w art. 13a pkt 5 otrzymuje brzmienie:

⁷⁾ Zmiany tekstu jednolitego ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2015 r. poz. 870, 774, 1336, 1830, 1890, 2281.

„5) na zasadach określonych w ustawie z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. ...).”;

2) w art. 13hd ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Wybór operatora następuje zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164), ustawą z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym, ustawą z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. ...) albo ustawą z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym (Dz. U. z 2015 r. poz. 641 i 901)”;

3) w art. 39 ust. 8 otrzymuje brzmienie:

„8. Wykonywanie zadań związanych z zarządzaniem i utrzymywaniem kanałów technologicznych, o których mowa w ust. 6, zarządca drogi może powierzyć, w drodze umowy, podmiotowi wyłonionemu w drodze przetargu, z zachowaniem przepisów o zamówieniach publicznych lub w trybie określonym w ustawie z dnia o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. ...).”.

Art. 54. W ustawie z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym (Dz. U. z 2015 r. poz. 641 i 901) w art. 1a ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„3. Do wyboru spółki stosuje się przepisy ustawy z dnia... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (...) albo przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164).”.

Art. 55. W ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2016 r. poz. 250) w art. 3a w ust. 1 pkt 3 otrzymuje następujące brzmienie:

„3) dokonania wyboru podmiotu, który będzie budował, utrzymywał lub eksploatował regionalną instalację do przetwarzania odpadów komunalnych, na zasadach określonych w ustawie z dnia ... 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz...).”.

Art. 56. W ustawie z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2011 r. Nr 45, poz. 236 oraz z 2015 r. poz. 1045 i 1890) w art. 3 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Jednostki samorządu terytorialnego w drodze umowy mogą powierzać wykonywanie zadań z zakresu gospodarki komunalnej osobom fizycznym, osobom prawnym lub jednostkom organizacyjnym nieposiadającym osobowości prawnej, z

uwzględnieniem przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 885, z późn. zm.) w trybie przepisów ustawy z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 696), przepisów ustawy z dnia o umowach koncesji na roboty budowlane i usługi (Dz. U. ...), przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164), przepisów ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2016 r. poz. 238 i 395) i ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1440 i 1045) albo na zasadach ogólnych.”.

Art. 57. W ustawie z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1297, z późn. zm.⁸⁾) w art. 28pb ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Organizator publicznego transportu kolejowego przekazuje do zaopiniowania Prezesowi UTK projekt umowy, o której mowa w ust. 1, na 30 dni przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164) lub wszczęciem postępowania o zawarcie umowy koncesji w trybie przepisów ustawy z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz. ...) albo przed bezpośrednim zawarciem umowy, o którym mowa w art. 22 ust. 1 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym.”.

Art. 58. W ustawie z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 168) wprowadza się następujące zmiany:

- 1) w art. 13 w pkt 6 lit. b otrzymuje następujące brzmienie:
„b) procedur określonych w przepisach o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi - wyłącznie w zakresie określonym w art. 17a.”;
- 2) art. 17a otrzymuje brzmienie:
„Art. 17a. 1. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest zawarcie umowy koncesji:
 - 1) z koncesjonariuszem, który nie został wybrany zgodnie z przepisami o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;

⁸⁾ Zmiany tekstu jednolitego ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2015 r. poz. 1741, 1753, 1777 i 1893.

- 2) z naruszeniem przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi dotyczących obowiązku przekazania lub zamieszczenia ogłoszenia w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, o sprostowaniu, zmianach lub dodatkowych informacjach w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub Biuletynie Zamówień Publicznych;
- 3) której przedmiot lub warunki zostały określone w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji;
- 4) z innym, niż wymienione w pkt 1-3, naruszeniem przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi, jeżeli naruszenie to miało wpływ na wynik postępowania o zawarcie umowy koncesji.

2. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest zawarcie umowy koncesji:

- 1) bez zachowania formy pisemnej;
- 2) z pominięciem terminu, w jakim może ona być zawarta, z wyłączeniem przypadków dopuszczonych w przepisach o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 3) na czas dłuższy niż określony w przepisach o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi, z wyłączeniem przypadków dopuszczonych w przepisach o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 4) przed ogłoszeniem orzeczenia przez Krajową Izbę Odwoławczą w sprawie odwołania wniesionego w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji.

3. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest odwołanie postępowania o zawarcie umowy koncesji z naruszeniem przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi.

4. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest zmiana umowy koncesji z naruszeniem przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi.

5. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niewyłączenie z postępowania o zawarcie umowy koncesji osoby podlegającej wyłączeniu z takiego postępowania na podstawie przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi.

6. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niezłożenie przez osoby wykonujące czynności w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji lub mogące mieć wpływ na jego wynik oświadczenia o braku lub istnieniu okoliczności powodujących wyłączenie z tego postępowania.

7. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niezgodne z przepisami o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi ustalenie wartości umowy koncesji, jeżeli miało to wpływ na obowiązek stosowania przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi, o niższej wartości. ”;

3) w art. 18c w ust. 1 pkt 9–11 otrzymują brzmienie:

„9) zawarcie umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi z koncesjonariuszem, który nie został wybrany zgodnie z przepisami ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;

10) zawarcie umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi z naruszeniem przepisów o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi dotyczących formy pisemnej umowy, okresu, na który umowa może być zawarta, lub w przypadku wniesienia odwołania na czynność wyboru oferty najkorzystniejszej - terminu jej zawarcia;

11) odwołanie postępowania o zawarcie umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi z naruszeniem przepisów ustawy o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;”.

Art. 59. W ustawie z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 696 i 1777) wprowadza się następujące zmiany:

1) art. 3 otrzymuje brzmienie:

„Art. 3. Do zadań ministra właściwego do spraw rozwoju regionalnego w zakresie ustawy należy w szczególności upowszechnianie i promowanie partnerstwa publiczno-prywatnego, dokonywanie analiz i ocen funkcjonowania partnerstwa publiczno-prywatnego, w tym stanu i perspektyw finansowego zaangażowania sektora prywatnego.”;

2) art. 4 otrzymuje brzmienie:

„Art. 4. 1. Jeżeli wynagrodzenie partnera prywatnego zostało określone w sposób, o którym mowa w art. 1 ust. 2 ustawy z dnia o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz...) do wyboru partnera prywatnego i umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym stosuje się przepisy tej ustawy, w zakresie nieuregulowanym w niniejszej ustawie.

2. W przypadkach innych niż określone w ust. 1, do wyboru partnera prywatnego i umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym stosuje się przepisy ustawy z dnia 29

stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, w zakresie nieregulowanym w niniejszej ustawie.

3. W przypadkach, w których nie ma zastosowania ustawa z dnia o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. ...) ani ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, wyboru partnera prywatnego dokonuje się w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej i wolnej konkurencji oraz przestrzeganie zasad równego traktowania, przejrzystości i proporcjonalności, przy odpowiednim uwzględnieniu przepisów niniejszej ustawy, a w przypadku wniesienia przez partnera publicznego wkładu własnego będącego nieruchomością, także przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz. U. z 2014 r, poz. 518, z późn. zm.).”;

3) w art. 18a ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Minister właściwy do spraw rozwoju regionalnego w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw finansów publicznych oraz po zasięgnięciu opinii Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego może określić, w drodze rozporządzenia, zakres poszczególnych rodzajów ryzyka oraz czynniki uwzględniane przy ich ocenie, mając na względzie zapewnienie przejrzystości poszczególnych rodzajów ryzyka.”.

Art. 60. W ustawie z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2015 r. poz. 880, z późn. zm.⁹⁾) wprowadza się następujące zmiany:

1) w art. 2 w ust. 1 pkt 2 otrzymuje brzmienie:

„2) regionalna sieć szerokopasmowa - sieć szerokopasmową lub infrastrukturę telekomunikacyjną realizowaną przez jednostki samorządu terytorialnego, porozumienie, związek lub stowarzyszenie jednostek samorządu terytorialnego, porozumienie komunalne, spółkę kapitałową lub spółdzielnię z udziałem jednostki samorządu terytorialnego, zamawiającego w rozumieniu ustawy z dnia o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz. ...) albo przez partnera prywatnego w rozumieniu ustawy z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 696 i 1777) w ramach programów operacyjnych;”;

2) w art. 13 w ust. 4 pkt 2 otrzymuje brzmienie:

⁹⁾ Zmiany tekstu jednolitego ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2015 r. poz. 1045, 1777 i 2281.

„2) podmiotu, który zawarł z jednostką samorządu terytorialnego umowę koncesji w rozumieniu ustawy z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi lub umowę o partnerstwie publiczno-prywatnym w rozumieniu ustawy z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym w zakresie budynków i infrastruktury telekomunikacyjnej objętych dostępem telekomunikacyjnym lub współkorzystaniem;”.

Art. 61. W ustawie z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1440, z późn. zm.¹⁰⁾) wprowadza się następujące zmiany:

1) w art. 19 w ust. 1 pkt 2 otrzymuje brzmienie:

„2) ustawy z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz...) albo”;

2) w art. 50 w ust. 4 pkt 2 otrzymuje brzmienie:

„2) udostępnianie środków transportu, o którym mowa w ust. 1 pkt 3, oraz przekazanie rekompensaty stanowi płatność zamawiającego - w rozumieniu przepisów ustawy z dniao umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. poz. ...).”.

Art. 62. W ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2015 r. poz. 2164) uchyla się art. 131.

DZIAŁ VII

Przepisy przejściowe i końcowe

Art. 62. 1. Do skarg wniesionych do sądu administracyjnego oraz do postępowań o zawarcie umowy koncesji wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe.

2. Do umów koncesji zawartych przed dniem wejścia w życie ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe.

3. Do umów koncesji zawartych po dniu wejścia w życie ustawy, w następstwie przeprowadzenia postępowań o zawarcie umowy koncesji wszczętych przed dniem wejścia w życie ustawy, stosuje się przepisy dotychczasowe.

¹⁰⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2015 r. poz. 1045, 1753, 1890 i 1893.

Art. 63. Limit wydatków jednostek sektora finansów publicznych na okres 10 lat wykonywania niniejszej ustawy, w zakresie wydatków budżetu państwa, wynosi:

- 1) w roku 2016 – 213 000 złotych;
- 2) w roku 2017 – 200 000 złotych;
- 3) w roku 2018 – 200 000 złotych;
- 4) w roku 2019 – 200 000 złotych;
- 5) w roku 2020 – 200 000 złotych;
- 6) w roku 2021 – 200 000 złotych;
- 7) w roku 2022 – 200 000 złotych;
- 8) w roku 2023 – 200 000 złotych;
- 9) w roku 2024 – 200 000 złotych;
- 10) w roku 2025 – 200 000 złotych.

2. Maksymalny limit wydatków, o których mowa w ust. 1 wynosi 2 013 000 złotych.

3. Organem monitorującym wykorzystanie limitów wydatków określonych w ust. 1 jest Prezes Urzędu Zamówień Publicznych.

4. W przypadku przekroczenia lub zagrożenia przekroczenia przyjętego na dany rok budżetowy limitu wydatków określonego w ust. 1, stosuje się mechanizm korygujący polegający na zmniejszeniu kosztów realizacji zadań publicznych wykonywanych na rzecz obywateli, w szczególności kosztów:

- 1) publikacji wydawanych przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych;
- 2) opracowywania programów szkoleń i organizacji szkoleń.

Art. 64. Traci moc ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z 2015 r. poz. 113).

Art. 65. Ustawa wchodzi w życie po upływie czternastu dni od dnia jej ogłoszenia, z wyjątkiem przepisów, o których mowa w art. 25 ust. 2 oraz ust. 4, które wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2019 r.