

Projekt z dnia 17 kwietnia 2015 r.

## USTAWA

z dnia ..... 2015 r.

### o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi<sup>1)2)</sup>

#### Dział I

#### Przepisy ogólne

#### Rozdział 1

#### Zakres regulacji oraz objaśnienia określeń ustawowych

**Art. 1. 1.** Ustawa określa zasady i procedury udzielania zamówień w drodze umów koncesji na roboty budowlane lub usługi, 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 popytą 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

---

<sup>1)</sup> Niniejszą ustawą dokonuje się wdrożenia dyrektywy 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. L 94 z 28.03.2014, s. 56).

<sup>2)</sup> Niniejszą ustawą zmienia się ustawy: w ustawie z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. 2013 r. poz. 260, z późn. zm.) z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym (Dz. U. z 2012 r. poz. 931, z późn. zm.), z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2011 r. Nr 45, poz. 236, z późn. zm.) z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 168), z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2009, Nr 19, poz. 100, z późn. zm.), z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2010 r. Nr 106, poz. 675 z późn. zm.), z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (Dz. U. z 2011 r. Nr 5, poz. 13 z późn. zm.).

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

3. Ryzyko związane z popytem należy rozumieć jako ryzyko związane z rzeczywistym popytem na roboty budowlane lub usługi będące przedmiotem umowy.

4. Ryzyko związane z podażą należy rozumieć jako ryzyko związane z realizacją robót budowlanych lub świadczeniem usług będących przedmiotem umowy, w szczególności ryzyko, że świadczone usługi nie będą odpowiadać popytowi.

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

**Art. 3.** Ustawę stosuje się do zawierania umów koncesji przez zamawiających:

- 1) jednostki sektora finansów publicznych, w rozumieniu przepisów o finansach publicznych;
- 2) inne, niż określone w pkt 1, państwowe jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej;
- 3) podmioty prawa publicznego, rozumiane jako osoby prawne, utworzone w konkretnym 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) finansują je w ponad 50% lub
  - b) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, lub
  - c) sprawują nadzór nad sposobem prowadzenia w nich zarządu, lub
  - d) mają prawo do powoływania ponad połowy członków ich organu administrującego, nadzorczego lub zarządzającego;
- 4) związki złożone z co najmniej jednego z podmiotów, o których mowa w pkt 1-3;
- 5) przedsiębiorstwa publiczne, rozumiane jako przedsiębiorstwa, na które podmioty, o których mowa w pkt 1-4, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio mogą wywierać dominujący wpływ, w szczególności:
  - a) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji w tych przedsiębiorstwach, lub
  - b) kontrolują ponad połowę głosów przypadających na akcje wyemitowane przez te przedsiębiorstwa, lub

c) mają prawo do powoływania ponad połowy członków organu administrującego, zarządzającego lub nadzorczego przedsiębiorstwa,

- jeżeli umowa koncesji jest udzielana w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności sektorowej;

6) inne niż określone w pkt 1-5 podmioty, 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, przyznanych w drodze ustawy lub decyzji administracyjnej, polegających na zastrzeżeniu wykonywania określonej działalności dla jednego lub większej liczby podmiotów, wywierające istotny wpływ na możliwość wykonywania tej działalności przez inne podmioty. Praw szczególnych lub wyłącznych nie stanowią prawa przyznane na podstawie procedury zapewniającej odpowiednie upublicznienie i których przyznanie oparte jest na obiektywnych kryteriach, w szczególności przyznane na podstawie procedur opartych na zaproszeniu do ubiegania się o zamówienie dotyczących udzielania zamówień publicznych, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-3 ustawy z dnia .... 2015 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. ....) lub zawarcia umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi, lub procedur, których podstawę stanowią przepisy odrębne, o których mowa w obwieszczeniu Prezesa Urzędu, wydanym na podstawie art. 2 ust. 2 ustawy z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych.

**Art. 4. 1.** Ustawę stosuje się do umów koncesji, których wartość jest równa lub przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty progu stosowania dyrektywy koncesyjnej, o którym mowa w art. 8 ust. 1 tej dyrektywy, zwanego dalej „progiem unijnym”.

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

3. Informacja, o której mowa w ust. 2, jest publikowana w formie obwieszczenia ogłaszanego w Monitorze Polskim oraz na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych, zwanego dalej „Urzędem”, niezwłocznie po publikacji komunikatu Komisji Europejskiej, o którym mowa w ust. 2, w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

**Art. 5. 1.** 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 wdrożenia lub realizacji przedsięwzięcia przez strony tej umowy, jeżeli umowa ta przewiduje inne niż ustawa procedury zawierania umów koncesji,

b) przez organizację międzynarodową,

c) przez organizację międzynarodową lub międzynarodową instytucję finansową, jeżeli te 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 na podstawie uzgodnionej przez strony procedury zawierania umów koncesji;

2) przez podmioty, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, jeżeli przedmiotem umowy koncesji są:

a) dostawy sprzętu wojskowego, w tym jego części, komponentów lub podzespołów,

b) dostawy newralgicznego sprzętu, w tym jego części, komponentów lub podzespołów,

c) roboty budowlane, dostawy i usługi bezpośrednio związane ze sprzętem, o którym mowa w lit. a i b, i jego części, komponentów i podzespołów związanych z cyklem życia tego produktu,

d) roboty budowlane i usługi do szczególnych celów wojskowych lub newralgiczne roboty budowlane lub usługi,

- w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa:

a) na podstawie umowy międzynarodowej, której stroną jest Rzeczpospolita Polska, dotyczącej stacjonowania wojsk, jeżeli umowa ta przewiduje inne niż ustawa procedury zawierania umowy koncesji;

b) na podstawie umowy międzynarodowej zawartej między Rzeczpospolitą Polską a państwem niebędącym członkiem Unii Europejskiej lub wieloma takimi państwami, dotyczącej wdrożenia lub realizacji przedsięwzięcia przez strony tej umowy, jeżeli umowa ta przewiduje inne niż ustawa procedury zawierania umowy koncesji;

c) w przypadku których stosowanie przepisów ustawy zobowiązywałoby zamawiającego do przekazania informacji, których ujawnienie jest sprzeczne z podstawowymi interesami bezpieczeństwa państwa,

d) w ramach programu współpracy opartego na badaniach i rozwoju, prowadzonych wspólnie przez Rzeczpospolitą Polską i co najmniej jedno państwo członkowskie Unii Europejskiej nad opracowaniem nowego produktu oraz, tam gdzie ma to zastosowanie, do późniejszych etapów całości lub części cyklu życia tego produktu,

e) zawieranych przez rząd Rzeczypospolitej Polskiej rządowi innego państwa związanych z:

- dostawami sprzętu wojskowego lub newralgicznego sprzętu,
- robotami budowlanymi i usługami bezpośrednio związanymi z takim sprzętem, lub
- robotami budowlanymi i usługami do szczególnych celów wojskowych lub newralgicznymi robotami budowlanymi lub usługami,

f) 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) usługi w zakresie nabycia własności lub innych praw do gruntów, istniejących budynków lub innych nieruchomości, w szczególności dzierżawy lub najmu, 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, lub umów koncesji dotyczących czasu antenowego lub dostarczania audycji, zawieranych z dostawcami audiowizualnych lub radiowych usług medialnych; w zakresie przewidzianym w tym przepisie określenia „audiowizualne usługi medialne”, „dostawca usług medialnych” oraz „audycja” oznaczają odpowiednio audiowizualne usługi medialne, dostawcę usług medialnych oraz audycję w rozumieniu ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2011 r. Nr 43, poz. 226, z późn. zm.); w zakresie przewidzianym w tym przepisie określenie „materiały do audycji” oznacza audycję,

e) usługi prawnicze:

- zastępstwa procesowego wykonywanego przez adwokata, radcę prawnego lub prawnika, 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), 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, 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), 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 poświadczania 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, nawet sporadycznie, z wykonywaniem władzy publicznej,

f) 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 i poz. 586 oraz z 2015 r. poz. 73), oraz operacje przeprowadzane z Europejskim Instrumentem Stabilności Finansowej i Europejskim Mechanizmem Stabilności,

g) pożyczki, bez względu na to, czy wiążą się one z emisją, sprzedażą, zakupem lub zbyciem papierów wartościowych lub innych instrumentów finansowych,

h) 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,

i) 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, s. 3), lub usługi publiczne w zakresie transportu pasażerskiego w rozumieniu rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1370/2007 z dnia 23 października 2007 r. dotyczącego usług publicznych w zakresie kolejowego i drogowego transportu pasażerskiego oraz uchylającego rozporządzenia Rady (EWG) nr 1191/69 i (EWG) nr 1107/70 (Dz. Urz. UE L 315 z 03.12.2007, s. 1);

4) którym nadano klauzulę „poufne”, „tajne” lub „ściśle tajne”, zgodnie z przepisami o ochronie informacji niejawnych, lub którym muszą towarzyszyć szczególne środki bezpieczeństwa, zgodne z przepisami ustawowymi, wykonawczymi lub administracyjnymi, lub jeżeli wymaga tego podstawowy interes bezpieczeństwa państwa, pod warunkiem że nie można zagwarantować ochrony podstawowych interesów państwa przez mniej uciążliwe środki, w szczególności poprzez 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 i unijnymi aktami prawnymi, określającymi wspólne zasady dostępu do rynku, mającymi zastosowanie do rodzajów działalności, określonymi w obwieszczeniu Prezesa Urzędu wydanym zgodnie z art. 2 ust. 2 ustawy z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych;

7) przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, których głównym celem jest:

a) udostępnianie publicznej sieci telekomunikacyjnej lub

b) eksploatacja publicznej sieci telekomunikacyjnej, lub

c) świadczenie publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych za pomocą publicznej sieci telekomunikacyjnej;

8) na usługi w zakresie badań naukowych i prac rozwojowych, 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 pkt 6; przyznanie takiego prawa wyłącznego ogłasza się w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;

10) przez podmiot, o którym mowa w art. 3 pkt 1-4, na potrzeby prowadzenia działalności w państwie nie będącym członkiem Unii Europejskiej, w warunkach, w których nie zachodzi fizyczne wykorzystanie sieci lub obszaru geograficznego w obrębie Unii Europejskiej;

11) na zapewnianie lub obsługę stałych sieci przeznaczonych do świadczenia usług dla odbiorców publicznych w związku z produkcją, transportem lub dystrybucją wody pitnej oraz dostawę wody pitnej do takich sieci;

12) związanych z działalnością, o której mowa w pkt 11, w zakresie:

- a) projektów dotyczących inżynierii wodnej, nawadniania lub melioracji, jeżeli ilość wody wykorzystywanej do celów dostaw wody pitnej stanowi ponad 20 % łącznej ilości wody dostarczanej przez te projekty lub instalacje nawadniającym lub melioracyjnym, lub
- b) odprowadzania lub oczyszczania ścieków.

2. Ustawy nie stosuje się do zawierania umów koncesji przez:

1) zamawiających, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami polegającą na wpływie na decyzje strategiczne i indywidualne 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 80 % działalności tej 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 tej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;

2) osobę prawną, będącą zamawiającym, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, innemu zamawiającemu, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, który sprawuje kontrolę nad zamawiającym zawierającym umowę koncesji, lub innej osobie prawnej kontrolowanej przez innego zamawiającego sprawującego kontrolę nad zamawiającym, pod warunkiem, że w innym zamawiającym lub osobie, z którą zawiera się umowę koncesji, nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego;

3) zamawiających, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-4, osobie prawnej, 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:



- 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 tej osoby prawnej, oraz

- ta osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,

b) ponad 80 % działalności tej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,

c) w tej 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 uczestniczącymi zamawiającymi 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 będących przedmiotem współpracy;

5) podmioty wykonujące działalność sektorową, jeżeli są udzielane podmiotom:

a) z którymi zamawiający sporządzają roczne skonsolidowane sprawozdania finansowe w rozumieniu przepisów o rachunkowości, lub

b) w których zamawiający posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, sprawują nadzór nad organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego, lub

c) które posiadają ponad połowę udziałów albo akcji zamawiającego, posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji zamawiającego, sprawują nadzór nad jego organem zarządzającym lub posiadają prawo mianowania ponad połowy składu jego organu nadzorczego lub zarządzającego, lub

d) które wspólnie z zamawiającym podlegają określonemu w lit. c wpływowi innego przedsiębiorcy

- jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80 % przeciętnych obrotów 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, o których mowa w lit. a-d; jeżeli ze względu na datę utworzenia podmiotu, o którym mowa w lit. a-d, lub datę rozpoczęcia jego działalności nie można ustalić danych dotyczących obrotów za poprzednie trzy lata, wskazuje się, że miernik działalności jest wiarygodny, w szczególności za pomocą prognoz handlowych;

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 1 lit. a-d, jeżeli w okresie poprzednich 3 lat co najmniej 80 % przeciętnych obrotów 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 1 lit. a-d; jeżeli ze względu na datę utworzenia podmiotu powiązanego z zamawiającym w sposób, o którym mowa w pkt 1 lit. a-d, lub datę rozpoczęcia jego działalności nie można ustalić danych dotyczących obrotów za poprzednie trzy lata, wskazuje się, że miernik działalności jest wiarygodny, w szczególności za pomocą prognoz handlowych;

7) podmiotowi utworzonemu 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 całkowity obrót lub odpowiedni alternatywny miernik oparty na działalności, w szczególności koszty poniesione przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za trzy lata poprzedzające zawarcie umowy koncesji. Jeżeli ze względu na datę utworzenia, rozpoczęcia działalności lub reorganizację działalności osoby prawnej lub zamawiającego nie można ustalić danych dotyczących obrotów lub kosztu za poprzednie trzy lata,

wystarczające jest wykazanie, że miernik działalności jest wiarygodny, w szczególności za pomocą prognoz handlowych.

4. Zamawiający, na wniosek Komisji Europejskiej, przekazuje informacje w zakresie, o którym mowa w ust. 2, dotyczące zastosowania przewidzianego w tych przepisach wyłączenia obowiązku stosowania ustawy.

5. Ustawy nie stosuje się do zawierania umów koncesji przez zamawiających, jeżeli Komisja Europejska w drodze decyzji stwierdziła, że działają na rynku konkurencyjnym, do którego dostęp nie jest ograniczony, albo jeżeli nie wydała takiej decyzji w terminie określonym w załączniku do dyrektywy sektorowej, w trybie określonym w ustawie z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych.

**Art. 6.** Występujące w ustawie określenia oznaczają:

- 1) Biuletyn Zamówień – repozytorium ogłoszeń dotyczących umów koncesji przewidzianych w ustawie znajdujące się na platformie e-Zamówienia określonej przepisami ustawy z dnia ... 2015r. Prawo zamówień publicznych;
- 2) dokumenty koncesji - dokumenty, które sporządził lub do których odwołuje się zamawiający w celu opisanie lub ustalenia elementów koncesji lub postępowania o zawarcie umowy koncesji, w szczególności ogłoszenie o koncesji, wstępne ogłoszenie informacyjne, zaproszenie do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji, zaproszenie do składania ofert, opis warunków umowy koncesji, formaty przedstawiania dokumentów przez kandydatów lub oferentów, informacje na temat mających ogólne zastosowanie obowiązków oraz inne dokumenty dotyczące umowy koncesji lub postępowania o zawarcie umowy koncesji;
- 3) działalność sektorowa – działalność polegającą na:
  - a) wydobywaniu gazu ziemnego oraz ropy naftowej,
  - b) eksploatacji obszaru geograficznego w celu wydobycia ropy naftowej lub gazu, poszukiwania lub wydobycia węgla lub innych paliw stałych,
  - c) tworzeniu sieci przeznaczonych do świadczenia publicznych usług związanych z produkcją, przesyłaniem lub dystrybucją energii elektrycznej, gazu lub ciepła lub dostarczania energii elektrycznej, gazu albo ciepła do takich sieci lub kierowania takimi sieciami,
  - d) tworzeniu lub obsłudze sieci świadczących publiczne usługi w zakresie transportu kolejowego, autobusowego, tramwajowego, trolejbusowego, kolejną linową lub przy użyciu systemów automatycznych,
  - e) zarządzaniu lotniskami, portami morskimi lub śródlądowymi oraz ich udostępnianiu

przewoźnikom powietrznym, morskim i śródlądowym,

- f) świadczeniu usług pocztowych; zamawiający udzielający zamówień sektorowych, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 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;
- 4) kandydat – wykonawca, który ubiegał się o zaproszenie lub został zaproszony do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji;
  - 5) koncesjonariusz - wykonawca, 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) oferent – wykonawca, który złożył ofertę;
  - 8) środki komunikacji elektronicznej - środki komunikacji elektronicznej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną;
  - 9) 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. 7, s. 3, z późn. zm.);
  - 10) wykonawca – osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna nie posiadająca osobowości prawnej lub grupa takich podmiotów, w tym tymczasowe stowarzyszenie przedsiębiorców, które oferują na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług;
  - 11) 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.

## **Rozdział 2**

### **Umowy mieszane**

**Art. 7. 1.** Jeżeli przedmiot umowy koncesji obejmuje równocześnie roboty budowlane oraz usługi, do zawarcia umowy koncesji stosuje się przepisy dotyczące tego rodzaju koncesji, który odpowiada głównemu przedmiotowi danej koncesji.

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

**Art. 8. 1.** Jeżeli przedmiot umowy koncesji jest obiektywnie podzielny, 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 zgodnie z zasadami określonymi w ust. 2 i 3.

2. Jeżeli przedmiot wynikający z umowy koncesji obiektywnie podzielny obejmuje równocześnie:

- 1) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy oraz zamówienia publiczne, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 lub art. 3 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia ... Prawo zamówień publicznych, których szacunkowa wartość danego zamówienia jest wyższa od wartości, od której mają zastosowanie przepisy ustawy do udzielania tego rodzaju zamówień, zastosowanie mają przepisy ustawy z dnia ... Prawo zamówień publicznych,
- 2) części, do 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) części, których różne części są objęte art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej oraz stanowią zamówienie, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego stosuje się przepisy ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, do zawarcia takiej umowy nie stosuje się przepisów ustawy, jeżeli zawarcie jednej umowy koncesji jest uzasadnione z przyczyn obiektywnych;
- 4) umowy koncesji, których część stanowi zamówienie, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, do zawarcia takiej umowy koncesji można zastosować ustawę lub ustawę z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych do udzielania zamówień, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, jeżeli zawarcie jednej umowy koncesji jest uzasadnione z przyczyn obiektywnych;

- 5) 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,
- 6) części, które obejmują umowy koncesji, służące prowadzeniu działalności sektorowej oraz zamówienia, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, do zawarcia takiej umowy koncesji stosuje się przepisy ustawy albo przepisy dotyczące udzielania zamówień, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych;
- 7) części, do których mają zastosowanie przepisy ustawy oraz części inne niż wymienione w pkt 1 - 4, jeżeli zamawiający podejmie decyzję o udzieleniu jednego zamówienia, zastosowanie mają przepisy ustawy, bez względu na wartość części, które w przeciwnym razie podlegałyby innemu reżimowi prawnemu i bez względu na to, jakiemu reżimowi prawnemu podlegałyby te części w innym przypadku,
- 8) obejmuje 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.

3. Zamawiający nie może w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, łączyć umów koncesji z umowami koncesjami których część jest objęta art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej lub stanowi zamówienie, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

4. W przypadku umowy koncesji, w odniesieniu do przedmiotu której nie jest możliwe określenie rodzaju działalności, której ta umowa ma dotyczyć, do postępowań o zawarcie umowy tej koncesji stosuje się przepisy dotyczące odpowiednio udzielania lub zawarcia umowy:

- 1) zamówień publicznych, jeżeli jeden z rodzajów działalności dotyczy zamówień publicznych, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych a drugi umowy koncesji, do zawarcia której mają zastosowanie przepisy ustawy;
- 2) koncesji, jeżeli jeden z rodzajów działalności dotyczy koncesji, a drugi nie dotyczy zamówień, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1 lub 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, do udzielania których mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 2015r. Prawo zamówień publicznych lub koncesji, do udzielania których nie mają zastosowania przepisy ustawy.

**Art. 9. 1.** Jeżeli przedmiot umowy koncesji obiektywnie niepodzielny obejmuje równocześnie:

- 1) umowę koncesji na usługi i zamówienie na dostawy, główny przedmiot ustala się, poprzez określenie, która z szacowanych wartości danych usług lub dostaw jest wyższa;
- 2) umowy koncesji, których część jest objęta art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, do zawarcia takiej umowy koncesji nie stosuje się przepisów ustawy;
- 3) umowy koncesji, których część jest objęta art. 346 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, do zawarcia takiej umowy koncesji nie stosuje się przepisów ustawy;
- 4) części, które stanowią zamówienie, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ...2015r. Prawo zamówień publicznych, do udzielenia którego stosuje się przepisy ustawy z dnia ...2015r. Prawo zamówień publicznych, do postępowania o zawarcie takiej umowy koncesji można zastosować ustawę lub ustawę o z dnia ...2015r. Prawo zamówień publicznych, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia ...2015r. Prawo zamówień publicznych.

### **Rozdział 3**

#### **Zasady zawierania umów koncesji**

**Art. 10. 1.** Postępowania o zawarcie umów koncesji są otwarte na konkurencję.

2. Zamawiający nie może przygotować i prowadzić postępowań o zawarcie umów koncesji w sposób mający na celu uniknięcie stosowania ustawy lub sztuczne ograniczenie konkurencji.

4. Zamawiający zapewnia równe i niedyskryminacyjne traktowanie wykonawców, działa w sposób przejrzysty i proporcjonalny.

**Art. 11. 1.** Osoby wykonujące czynności w związku z prowadzeniem postępowania o zawarcie umowy koncesji lub mogące mieć wpływ na jego wynik podlegają wyłączeniu z dokonywania tych czynności, jeżeli pozostają w konflikcie interesów, rozumianym jako posiadanie bezpośredniego lub pośredniego interesu finansowego, ekonomicznego lub osobistego, który może być postrzegany jako zagrażający ich bezstronności lub niezależności w związku z tym postępowaniem.

2. Osoby wykonujące czynności w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji lub mogące mieć wpływ na jego wynik składają, pod rygorem odpowiedzialności karnej za fałszywe zeznania, oświadczenie o braku lub istnieniu okoliczności, o których mowa w ust. 1.

3. Oświadczenie, o którym mowa w ust. 2, składa się niezwłocznie po powzięciu wiadomości o okolicznościach, o których mowa w ust. 1, nie później jednak niż w dniu upływu terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub otwarcia ofert.

**Art. 12.** Do czynności podejmowanych przez zamawiającego i odpowiednio wykonawcę, kandydata, oferenta 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 2014 r., poz. 121, z późn. zm.), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

**Art. 13.** Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o zawarcie umowy koncesji w ramach konsorcjum na zasadach określonych w przepisach ustawy z dnia .... 2015 r. Prawo zamówień publicznych.

**Art. 14. 1.** W trakcie postępowania o zawarcie umowy koncesji zamawiający udziela informacji związanych z postępowaniem tylko w przypadkach określonych w ustawie. Po zawarciu umowy koncesji informacje związane z postępowaniem podlegają udostępnieniu na zasadach określonych w przepisach o dostępie do informacji publicznej.

2. 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, iż zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, z zastrzeżeniem informacji podawanych do publicznej wiadomości w ogłoszeniu o koncesji lub przekazywanych kandydatom lub oferentom na podstawie ustawy.

3. Zamawiający może nakładać na wykonawców wymogi mające na celu ochronę poufnego charakteru informacji, które udostępnia w toku postępowania.

**Art. 15. 1.** Z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 27 i art. 30 wszelkie informacje i dokumenty, w tym wnioski, oferty, oświadczenia, zawiadomienia, przekazywane są zgodnie z wyborem zamawiającego, za pośrednictwem operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 12 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, przez pośtańca, osobiście albo przy użyciu środków komunikacji elektronicznej w rozumieniu ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz. U. z 2013 r. poz. 1422).

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. Wybrane środki komunikacji powinny być ogólnie dostępne i niedyskryminacyjne oraz nie mogą ograniczać dostępu wykonawców do postępowania. Środki komunikacji elektronicznej oraz ich właściwości techniczne powinny być interoperacyjne z powszechnie wykorzystywanymi produktami technologii informacyjno-komunikacyjnych.



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

## **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 lub osób wymagających udzielenia pomocy społecznej z powodów określonych w art. 7 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (Dz. U. z 2013 r. poz. 182), zwanych dalej „osobami defaworyzowanymi”, jeżeli zatrudniają ponad 30 % pracowników będących:

- 1) osobami niepełnosprawnymi w rozumieniu przepisów o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych lub właściwych przepisów państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego lub,
- 2) osobami defaworyzowanymi.

2. Zamawiający może przewidzieć możliwość zawarcia umowy koncesji z zainteresowanymi podmiotami, które opracują programy zatrudnienia chronionego, pod warunkiem, że co najmniej 30 % osób zatrudnionych w ramach tych programów stanowią osoby niepełnosprawne lub osoby defaworyzowane.

**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 unijny określony zgodnie z art. 2 ust. 1, zamawiający ma obowiązek:

- 1) publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 24 pkt 2 ustawy, o ile nie zachodzą przesłanki określone w art. 25;
- 2) publikacji ogłoszenia o udzieleniu koncesji, o którym mowa w art. 29 ustawy.

## **Rozdział 5**

### **Obliczanie szacunkowej wartości umowy koncesji**

**Art. 18. 1.** Szacunkową wartością przedmiotu umowy koncesji jest całkowity obrót koncesjonariusza uzyskany w okresie obowiązywania umowy, bez podatku od towarów i usług, oszacowany przez

zamawiającego z należytą starannością, z tytułu wynagrodzenia za roboty budowlane lub usługi, będące przedmiotem koncesji oraz dostawy towarzyszące takim robotom lub usługom.

2. Szacunkowa wartość umowy koncesji powinna być aktualna na dzień wystania do publikacji ogłoszenia, o którym mowa w art. 24, a w przypadku niepublikowania takiego ogłoszenia, na dzień wystania do wykonawcy lub wykonawców zaproszenia do ubiegania się o koncesję.

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 przedmiotu umowy koncesji ustalonej w momencie, o którym mowa w ust. 2, przyjmuje się, że wartością przedmiotu 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 kandydatów lub oferentów.

5. Zamawiający nie może dokonywać wyboru metody wykorzystywanej do szacowania wartości koncesji z zamiarem uniknięcia stosowania przepisów ustawy przy zawarciu umowy koncesji.

6. Przedmiot umowy koncesji nie może być dzielona ze skutkiem nie objęcia jej zakresem stosowania 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 kwotę 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 ma swobodę w organizowaniu postępowania o zawarcie umowy koncesji prowadzącego do wyboru koncesjonariusza przy zachowaniu przepisów ustawy.

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

- 1) w odpowiedzi na ogłoszenie wszyscy zainteresowani wykonawcy składają oferty wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej, lub
- 2) w odpowiedzi na ogłoszenie wszyscy zainteresowani wykonawcy składają wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji wraz z informacjami na potrzeby kwalifikacji podmiotowej, lub
- 3) przeprowadza negocjacje z dopuszczonymi do udziału kandydatami lub oferentami.

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

3. Zamawiający przedstawia wykonawcom opis planowanego postępowania oraz orientacyjny termin jego zakończenia.

4. Wszyscy uczestnicy postępowania o zawarcie umowy koncesji są informowani o zmianach, a w zakresie, w jakim zmiany te dotyczą elementów przedstawionych w ogłoszeniu o postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, są one przedstawiane wszystkim wykonawcom.

5. Zamawiający może ograniczyć liczbę zaproszonych kandydatów lub oferentów do odpowiedniego poziomu, pod warunkiem, że odbywa się to w sposób przejrzysty i w oparciu o obiektywne kryteria. Liczba zaproszonych kandydatów lub oferentów powinna zapewniać rzeczywistą konkurencję.

6. Zamawiający zapewnia właściwe rejestrowanie głównych etapów postępowania, z wykorzystaniem środków, które uzna za stosowne, pod warunkiem że będą przestrzegane wymogi, o których mowa w art. 14.

**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 postępowaniu o zawarcie umowy 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. 34, jeśli spełnione są łącznie następujące warunki:

- 1) oferta spełnia wymogi minimalne określone przez zamawiającego, o ile takie wymogi zostały określone;
- 2) oferent nie podlega wykluczeniu z postępowania z powodów, o których mowa w art. 34;
- 3) oferent spełnia kryteria kwalifikacji, o których mowa w art. 35.

**Art. 23. 1.** Zamawiający unieważnia postępowanie o zawarcie umowy koncesji, jeżeli zachodzą następujące przesłanki:

- 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, jeśli 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.

## Rozdział 2

### Ogłoszenia i dokumenty koncesji

**Art. 24.** 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.

**Art. 25.** 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) istnienia prawa wyłącznego,
- c) ochrony praw własności intelektualnej oraz praw wyłącznych, innych niż określone w art. 3 pkt 6

- jeżeli nie istnieje odpowiednie rozwiązanie alternatywne lub zastępcze, a brak konkurencji nie jest wynikiem sztucznego zawężenia parametrów zawarcia umowy koncesji,

d) celem koncesji jest stworzenie lub nabycie unikatowego dzieła sztuki lub działania artystycznego;

2) w postępowaniu z publikacją ogłoszenia nie wpłynął żaden odpowiedni wniosek o zawarcia umowy koncesji lub żadna odpowiednia oferta, a istotne warunki umowy koncesji nie uległy zmianie. Zamawiający przekazuje Komisji Europejskiej sprawozdanie, o ile Komisja Europejska wystąpi o jego przekazanie. Oferta jest nieodpowiednia, jeżeli nie odpowiada wymogom koncesji, ze względu na to, że w oczywisty sposób bez dokonania istotnych zmian nie może spełnić potrzeb i wymogów zamawiającego określonych w dokumentach koncesji. Wniosek jest nieodpowiedni, jeżeli kandydat podlega wykluczeniu na podstawie art. 34 lub nie spełnia kryteriów kwalifikacji określonych przez zamawiającego zgodnie z art. 32.

**Art. 26.** W przypadkach, o których mowa w art. 25, zamawiający zaprasza do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, przesyłając wybranemu wykonawcy lub wykonawcom zaproszenie do ubiegania się o zawarcie umowy koncesji.

**Art. 27. 1.** Zamawiający publikuje ogłoszenia, o których mowa w ustawie:

- 1) w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;

2) w Biuletynie Zamówień.

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 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. L 94 z 28.03.2014, str. 56) 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, za pomocą środków komunikacji elektronicznej, zgodnie z formą i procedurami wskazanymi na stronie internetowej, o której mowa w ust. 2 załącznika IX do dyrektywy 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. L 94 z 28.03.2014, s. 56).

4. Zamawiający przekazuje ogłoszenia do publikacji w Biuletynie Zamówień za pomocą środków komunikacji elektronicznej.

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

6. Ogłoszeń, o których mowa w ust. 1 pkt 2 i ust. 5 nie można publikować przed ich publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, chyba że zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej.

7. Ogłoszenia, o których mowa w ust. 1 pkt 2 i ust. 5 nie mogą zawierać innych informacji niż informacje zawarte w ogłoszeniach przekazanych Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej. W takich ogłoszeniach należy wskazać datę przekazania ogłoszenia Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.

**Art. 28.** W przypadkach, o który mowa w art. 25, zamawiający może opublikować ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante zawierające co najmniej:

- 1) nazwę (firmę) oraz adres zamawiającego;
- 2) określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu koncesji;
- 3) uzasadnienie decyzji zamawiającego o udzieleniu koncesji bez uprzedniego ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;

- 4) nazwę (firmę) albo imię i nazwisko oraz adres wykonawcy, z którym zamawiający zamierza zawrzeć umowę koncesji.

**Art. 29. 1.** Zamawiający w terminie 48 dni od dnia zawarcia umowy koncesji przekazuje ogłoszenie o udzieleniu koncesji.

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. 27 ust. 3 stosuje się odpowiednio.

**Art. 30. 1.** Zamawiający udostępnia dokumenty koncesji na stronie internetowej od daty opublikowania ogłoszenia o koncesji, a w przypadku, o którym mowa w art. 25 od daty wystania zaproszenia do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji.

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

3. Jeżeli w uzasadnionych okolicznościach, z uwagi na wyjątkowe powody techniczne lub związane z bezpieczeństwem, lub z powodu szczególnie wrażliwego charakteru informacji handlowych wymagającego bardzo wysokiego poziomu ochrony, zamawiający nie może udostępnić niektórych dokumentów koncesji na stronie internetowej wskazuje w ogłoszeniu o koncesji lub zaproszeniu do składania ofert, że dane dokumenty koncesji zostaną przekazane w inny sposób niż za pomocą środków komunikacji elektronicznej. W takich sytuacjach zamawiający przedłuża termin składania ofert.

**Art. 31. 1.** Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego 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 wnioskodawcom lub oferentom 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 - wymogi techniczne i funkcjonalne**

**Art. 32. 1.** Zamawiający określa w dokumentach koncesji wymaganą charakterystykę robót budowlanych lub usług będących przedmiotem umowy koncesji, którą stanowią wymogi techniczne i funkcjonalne.

2. Charakterystyka przedmiotu umowy koncesji może odnosić się także 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.

3. Charakterystyka przedmiotu umowy koncesji może 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 i etykietowanie oraz instrukcje użytkowania.

4. 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 wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów.

5. Opisanie przedmiotu umowy koncesji, poprzez wskazanie, o którym mowa w ust. 4, 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".

6. Zamawiający nie odrzuca oferty ze względu, że roboty budowlane i usługi, których dotyczy oferta, nie spełniają wymogów technicznych i funkcjonalnych, do których ta oferta się odnosi, o ile oferent udowodni w ofercie za pomocą stosownych środków, że rozwiązania, które zaproponował, spełniają w równoważny sposób wymogi techniczne i funkcjonalne.

## **Rozdział 4**

### **Terminy składania wniosków i ofert**

**Art. 33. 1.** Zamawiający ustala termin składania wniosków lub ofert uwzględniając w szczególności złożoność umowy koncesji oraz czas wymagany do sporządzenia wniosku lub oferty, z zastrzeżeniem terminów minimalnych wskazanych w ust. 3-4.

2. W przypadku gdy wnioski lub oferty mogą być złożone jedynie po odbyciu wizyty na miejscu albo po dokonaniu na miejscu sprawdzenia dokumentów potwierdzających dokumenty dotyczące zawarcia umowy koncesji zamawiający ustala termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji lub ofert dłuższy od minimalnego terminu określonego



w ust. 3 lub 4, mając na względzie konieczność zapewnienia każdemu wykonawcy możliwość uzyskania informacji niezbędnych do sporządzenia wniosku lub oferty .

3. Termin składania ofert, w przypadku o którym mowa w art. 20 ust. 1 pkt 1, lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji 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. 34. 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) wykonawców będących osobami fizycznymi, które prawomocnie skazano za przestępstwo:

a) skarbowe, o którym mowa w ustawie z dnia 10 września 1999 r. Kodeks karny skarbowy (Dz. U. z 2013 poz. 186, z późn. zm.) lub

b) udziału w zorganizowanej grupie albo związku mających na celu popełnienie przestępstwa lub przestępstwa skarbowego, o którym mowa w art. 258 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny (Dz. U. z 1997 r. Nr 88, poz. 553, z późn. zm.), lub

c) przekupstwa, o którym mowa w art. 229 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny, lub

d) przeciwko obrotowi gospodarczemu, o którym mowa w Rozdziale XXXVI ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowych, lub

e) o charakterze terrorystycznym, o którym mowa w art. 115 § 20 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny lub podżeganie, pomocnictwo lub współsprawstwo oraz usiłowanie popełnienia takiego przestępstwa, lub

f) finansowania terroryzmu, o którym mowa w art. 165a ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny, lub

g) handlu ludźmi, o którym mowa w art. 115 § 2 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny;

2) wykonawców będących osobami fizycznymi, które prawomocnie skazano za przestępstwo:

a) popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia lub

b) przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową, lub

c) przeciwko środowisku;

3) wykonawców będących spółką jawną, spółką partnerską, spółką komandytową, spółką komandytowo-akcyjną lub osobą prawną, których odpowiednio wspólnika, partnera, członka zarządu, komplementariusza lub urzędującego członka organu zarządzającego lub nadzorczego, lub administracyjnego prawomocnie skazano za przestępstwo, o którym mowa w pkt 1 lub 2;

4) wykonawców, wobec których wydano prawomocny wyrok sądu lub ostateczną decyzję administracyjną o zaleganiu z uiszczeniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, albo którzy naruszyli obowiązki dotyczące płatności podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych, z wyjątkiem przypadków gdy wykonawcy uzyskali przewidziane prawem zwolnienie, odroczenie, rozłożenie na raty zaległych płatności lub wstrzymanie w całości wykonania decyzji właściwego organu albo dokonali płatności należnych podatków, opłat lub składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami, lub też zawarli wiążące porozumienie w sprawie spłaty tych należności;

5) wykonawców, którzy naruszyli obowiązki wynikające z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska oraz zabezpieczenia społecznego, pod warunkiem że zamawiający jest w stanie to wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych;

6) wykonawców, którzy zawarli porozumienie mające na celu zakłócenie konkurencji pomiędzy wykonawcami w postępowaniu o udzielenie koncesji, pod warunkiem że zamawiający może stwierdzić zawarcie takiego porozumienia na podstawie wiarygodnych przesłanek;

7) wykonawców objętych konfliktem interesów, pod warunkiem że tego konfliktu nie da się usunąć za pomocą mniej uciążliwych środków;

8) wykonawców, którzy dopuścili się poważnego wprowadzenia w błąd przy dostarczaniu informacji, które były wymagane do weryfikacji braku podstaw do wykluczenia lub do weryfikacji spełnienia

kryteriów kwalifikacji, zataił te informacje lub nie jest w stanie przedstawić wymaganych dokumentów.

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

1) wykonawców, w stosunku do których otwarto likwidację lub których upadłość ogłoszono, z wyjątkiem wykonawców, którzy po ogłoszeniu upadłości zawarli układ zatwierdzony prawomocnym postanowieniem sądu, jeżeli układ nie przewiduje zaspokojenia wierzycieli przez likwidację majątku upadłego,

2) wykonawców, którym zamawiający może wykazać za pomocą stosownych środków, że są winni poważnego naruszenia etyki zawodowej, które poddaje w wątpliwość ich uczciwość;

3) wykonawców, którzy wykazali istotne lub uporczywe braki w spełnieniu merytorycznych wymogów wynikających z wcześniejszej koncesji lub wcześniejszego zamówienia udzielonego przez zamawiającego, co doprowadziło do przedwczesnego rozwiązania wcześniejszej umowy, odszkodowania lub innych, porównywalnych sankcji;

4) wykonawców, którzy w sposób niezgodny z przepisami ustawy, próbowali wpłynąć na proces podejmowania decyzji przez zamawiającego lub pozyskać informacje poufne, mogące dać im przewagę w postępowaniu o udzielenie koncesji, lub którzy wskutek zaniedbania przedstawili wprowadzające w błąd informacje, mogące mieć istotny wpływ na decyzje w sprawie podstaw wykluczenia, kryteriów kwalifikacji lub zawarcia umowy koncesji.

3. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 i 2 zamawiający wyklucza wykonawcę, jeżeli prawomocny wyrok potwierdzający zaistnienie jednej z podstaw wykluczenia został wydany nie wcześniej niż przed upływem 5 lat przed wszczęciem postępowania o udzielenie koncesji albo jeżeli zdarzenie będące podstawą wykluczenia zaistniało nie wcześniej niż przed upływem 3 lat przed wszczęciem postępowania o udzielenie koncesji.

4. Jeżeli zachodzi jedna z podstaw wykluczenia, o której mowa w ust. 1 i 2, wykonawca, może, w terminie określonym przez zamawiającego, przedstawić dowody na to, że podjęte przez niego środki są wystarczające do wykazania jego rzetelności, w szczególności udowodnić naprawienie szkody wyrządzonej przestępstwem, zadośćuczynienie za doznaną krzywdę lub zobowiązanie się do naprawienia szkody lub zadośćuczynienia za doznaną krzywdę albo podjęcie konkretnych środków technicznych, organizacyjnych i kadrowych, które są odpowiednie dla zapobiegania dalszym przestępstwom. Przepisu nie stosuje się, jeżeli z prawomocnego wyroku wynika zakaz ubiegania się o zamówienie publiczne przez okres obowiązywania tego zakazu.

5. Wykonawca nie podlega wykluczeniu, jeżeli zamawiający uwzględniając wagę i szczególne okoliczności czynu wykonawcy uzna za wystarczające dowody przedstawione na podstawie ust. 4.

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

**Art. 35. 1.** Zamawiający może określić kryteria kwalifikacji dotyczące:

1) sytuacji ekonomicznej i finansowej;

2) zdolności technicznej i 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 i finansowej, oraz zdolności technicznej i zawodowej wykonawcy niezbędnej do realizacji umowy koncesji.

**Art. 36. 1.** Kandydat lub oferent na zasadach określonych w ogłoszeniu o koncesji składa oświadczenie o spełnianiu kryteriów kwalifikacji oraz braku podstaw do wykluczenia.

2. Zamawiający zgodnie z zasadami określonymi w ogłoszeniu może również żądać od kandydata lub oferenta przedłożenia referencji na potwierdzenie złożonego przez niego oświadczenia, o którym mowa w ust. 1.

3. Zakres żądanych referencji oraz sposób ich przedłożenia powinien być niedyskryminacyjny i proporcjonalny do przedmiotu umowy koncesji oraz służyć wyłącznie wykazaniu przez kandydata lub oferenta spełniania kryteriów kwalifikacji oraz braku podstaw do wykluczenia z postępowania o zawarcie umowy koncesji.

**Art. 37. 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, musi 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. W odniesieniu do sytuacji finansowej zamawiający może wymagać od wykonawców i tych podmiotów solidarnej odpowiedzialności za wykonanie umowy koncesji.

**Art. 38. 1.** Zamawiający wybiera ofertę najkorzystniejszą spośród ofert spełniających wymagania określone w dokumentach koncesji, na podstawie obiektywnych kryteriów oceny ofert określonych w tych dokumentach pozwalających ustalić całościową korzyść gospodarczą dla zamawiającego.

2. Zamawiający określa kryteria oceny ofert związane z przedmiotem umowy koncesji wskazując je 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 procesów 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, o wyjątkowym poziomie funkcjonalności, których zamawiający nie mógł przewidzieć, mimo zachowania należytej staranności, w drodze wyjątku, może zmienić kolejność kryteriów oceny ofert w celu uwzględnienia tego rozwiązania.

4. Dokonanie zmiany kolejności kryteriów oceny ofert wymaga poinformowania o tej zmianie wszystkich oferentów oraz skierowania nowego zaproszenia do składania ofert, z zachowaniem minimalnych terminów, o których mowa w art. 33 ust. 3. Jeżeli kryteria oceny ofert zostały opublikowane wraz z ogłoszeniem o postępowaniu o zawarcie umowy koncesji, dokonanie zmiany kolejności kryteriów oceny ofert wymaga publikacji nowego ogłoszenia o koncesji, z zachowaniem minimalnych terminów, o których mowa w art. 33.

**Art. 39. 1.** Zamawiający zawiera umowę koncesji w terminie nie krótszym niż 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; lub

2) zaproszono do udziału w postępowaniu tylko jednego kandydata, a wnioski pozostałych kandydatów 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; lub

3) umowa dotyczy umowy koncesji, w przypadku której przepisy ustawy nie wymagają uprzedniej publikacji ogłoszenia o postępowaniu o zawarcie umowy koncesji.

## **Rozdział 6**

### **Informowanie kandydatów i oferentów**

**Art. 40. 1.** Zamawiający niezwłocznie informuje każdego kandydata i oferenta o:

- 1) wyborze oferty najkorzystniejszej podając nazwę wybranego oferenta;
  - 2) powodach odrzucenia wniosku lub oferty;
  - 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 oferentowi, którego oferta nie została odrzucona informację zawierającą:

- 1) uzasadnienie wyboru oferty najkorzystniejszej, w tym cechy i względne przewagi wybranej oferty;
- 2) punktację jaką otrzymał oferent, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą;
- 3) punktację, jaką otrzymał oferent, któremu jest przekazywana informacja;
- 4) termin, określony zgodnie z art. 39, po upływie którego zostanie zawarta umowa koncesji.

**Art. 41.** Zamawiający może nie ujawniać informacji, o których mowa w art. 40, jeżeli ich ujawnienie mogłoby utrudnić stosowanie przepisów prawa, byłoby sprzeczne z interesem publicznym, mogłoby naruszać uzasadnione interesy handlowe wykonawców lub mogłoby zakłócać uczciwą konkurencję pomiędzy wykonawcami.

## **Dział III**

### **Realizacja umowy koncesji**

**Art. 42. 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.

3. Zamawiający podejmuje stosowne środki w celu zapewnienia na etapie realizacji umowy koncesji przestrzegania przez wybranego koncesjonariusza przepisów z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska oraz zabezpieczenia społecznego, w szczególności w klauzulach umownych zawiera stosowne zobowiązania koncesjonariusza do przestrzegania przepisów z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska oraz przepisów o zabezpieczeniu społecznym oraz określa sankcje w przypadku stwierdzenia nieprzestrzegania wskazanych zobowiązań.

**Art. 43. 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. 44. 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 z zainwestowanego kapitału, z uwzględnieniem inwestycji wymaganych na realizację konkretnych celów umownych.

**Art. 45.** Zamawiający zapewnia przejrzystość realizacji umowy koncesji.

**Art. 46. 1.** Zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy koncesji, chyba, że zachodzi jedna z następujących okoliczności:

1) niezależnie od wartości zmiany umowy, w pierwotnych dokumentach koncesji zamieszczono jasne, precyzyjne i jednoznaczne klauzule przeglądowe, w tym klauzule zmiany ceny lub opcje, w których przewidziano możliwość wprowadzenia zmian w umowie, ich zakres, charakter i warunki, na jakich można je stosować, z zastrzeżeniem, że nie mogą one przewidywać zmian lub opcji, które prowadziłyby do zmiany ogólnego charakteru umowy koncesji;

2) konieczne jest wykonanie przez pierwotnego koncesjonariusza niezbędnych dodatkowych robót budowlanych lub usług, które nie były uwzględnione w pierwotnej umowie koncesji, a zmiana koncesjonariusza:

a) jest niemożliwa z powodów ekonomicznych lub technicznych, w szczególności ze względu na wymogi dotyczące wymienności lub interoperacyjności w odniesieniu do istniejącego sprzętu, usług lub instalacji objętych pierwotną umową koncesji; oraz

b) spowodowałaby istotną niedogodność lub znaczne zwiększenie kosztów dla zamawiającego;

3) konieczność zmian została spowodowana okolicznościami, których zamawiający, działając z należytą starannością, nie mógł przewidzieć, a zmiana umowy nie powoduje zmiany ogólnego charakteru umowy koncesji;

4) nowy koncesjonariusz zastępuje koncesjonariusza, z którym zamawiający pierwotnie zawarł umowę koncesji, w wyniku:

a) jednoznacznej klauzuli przeglądowej lub opcji zgodnie z pkt 1,

b) następstwa prawnego, w wyniku restrukturyzacji, w tym przejęcia, połączenia, nabycia lub upadłości, przez innego wykonawcę, który spełnia pierwotnie ustalone kryteria kwalifikacji podmiotowej, pod warunkiem że nie pociąga to za sobą innych istotnych zmian umowy i nie ma na celu obejścia stosowania niniejszej ustawy; lub

c) sytuacji, gdy zamawiający sam przyjmuje zobowiązania koncesjonariusza względem jego podwykonawców, a możliwość taka wynika z ustawy;

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 koncesji, z tym że wprowadzona zmiana nie może zmieniać ogólnego charakteru koncesji, a w przypadku gdy wprowadzanych jest kilka kolejnych zmian, wartość zmiany jest szacowana na podstawie łącznej wartości netto 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, w przypadku gdy umowa koncesja zawiera klauzulę indeksacji. Jeżeli umowa koncesji nie zawiera klauzuli indeksacji, 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 pierwotnie zawartej umowy koncesji, w szczególności, jeżeli spełniony jest co najmniej jeden z poniższych warunków:

1) zmiana wprowadza warunki, które, gdyby były częścią pierwotnego postępowania o zawarcie umowy koncesji, umożliwiłyby dopuszczenie innych wnioskodawców niż ci, którzy zostali pierwotnie zakwalifikowani, lub przyjęcie oferty innej niż pierwotnie 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 pierwotnej umowie koncesji;

3) zmiana znacznie rozszerza zakres przedmiotowy umowy koncesji;

4) nowy koncesjonariusz zastępuje koncesjonariusza, z którym zamawiający pierwotnie 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. 27 stosuje się odpowiednio.

**Art. 47.** Zamawiający może wypowiedzieć umowę koncesji, jeżeli:

1) została dokonana zmiana umowy koncesji, która wymagałaby przeprowadzenia nowego postępowania;

2) koncesjonariusz w toku postępowania o zawarcie umowy koncesji podlegał wykluczeniu na podstawie art. 34 ust. 1 na podstawie prawomocnego wyroku;

3) Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej stwierdził, w ramach procedury przewidzianej w art. 258 Traktatu o Funkcjonowaniu Unii Europejskiej, że państwo członkowskie uchybiło zobowiązaniom, które ciąży na nim na mocy Traktatów, z uwagi na to, że zamawiający zawarł daną umowę koncesji, nie wypełniając swoich obowiązków wynikających z Traktatów i dyrektywy 2014/23/UE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (Dz. Urz. L 94 z 28.03.2014, s. 56).

**Art. 48. 1.** Zamawiający może zażądać od wykonawców w dokumentach koncesji, aby wskazali oni w swoich ofertach ewentualną część przedmiotu umowy koncesji, której wykonanie zamierzają zlecić osobom trzecim w ramach podwykonawstwa, a także aby wskazali proponowanych podwykonawców.

2. Przepis ust. 1 nie narusza odpowiedzialności koncesjonariusza.

3. W przypadku 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 koncesji, zamawiający wymaga od koncesjonariusza, by przekazał mu informacje dotyczące nazwy (firmy), danych osobowych, danych kontaktowych i przedstawicieli prawnych podwykonawców, zaangażowanych w takie roboty budowlane lub usługi, o ile dane te są w tym momencie znane.

4. Zamawiający wymaga od koncesjonariusza, by powiadamiał go o wszelkich zmianach w odniesieniu do tych informacji w trakcie realizacji umowy koncesji, a także by przekazywał mu wymagane informacje dotyczące ewentualnych nowych podwykonawców, których w późniejszym okresie angażuje do realizacji takich robót budowlanych lub usług.

5. Przepisów ust. 1 i 3 nie stosuje się do dostaw.

6. Przepisy art. 34, 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. 49. 1.** Umowa koncesji podlega unieważnieniu, jeżeli:

1) zamawiający zawarł umowę koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, co było niezgodne z niniejszą ustawą,

2) została zawarta z naruszeniem terminu określonego w art. 33 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 jest dopuszczalne zgodnie z niniejszą ustawą;

2) zamawiający opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 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. 316 ust. 3 pkt 2 lit. b ustawy 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, poz. 101, z późn. zm.).

5. Przepis ust. 1 nie wyłącza możliwości żądania przez zamawiającego unieważnienia umowy na podstawie art. 70<sup>5</sup> ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny.

#### **Dział IV**

#### **Organy właściwe**

**Art. 50. 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;
- 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.

#### **Dział V**

#### **Środki Ochrony Prawnej**

#### **Rozdział 1**

#### **Odwołanie**

**Art. 51.** 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 ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych.

**Art. 52.** 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 IX „Środki Ochrony Prawnej”, Rozdziału I „Odwołanie” ustawy z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, jeżeli przepisy niniejszego rozdziału nie stanowią inaczej.

**Art. 53.** Odwołanie wnosi się:

- 1) w terminie 10 dni od dnia przesłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jej wniesienia, jeżeli informacja została przesłana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej albo 15 dni jeżeli została przesłana w inny sposób;
- 2) w terminie 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia dokumentów koncesji na stronie internetowej, w przypadku odwołania na treść ogłoszenia o koncesji lub dokumentów koncesji;
- 3) w terminie 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, w przypadku odwołania na zawarcie umowy koncesji bez uprzedniej publikacji ogłoszenia o koncesji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 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.

## **Rozdział 2**

### **Skarga do sądu**

**Art. 54. 1.** Na orzeczenie Izby stronom oraz uczestnikom postępowania odwoławczego przysługuje skarga do sądu.

2. Do postępowań skargowych stosuje się odpowiednio zasady i tryb określony w przepisach Działu IX „Środki Ochrony Prawnej”, Rozdziału II „Skarga do sądu” ustawy z dnia .... 2015 r. Prawo zamówień publicznych.

## Dział VI

### Zmiany w przepisach obowiązujących

**Art. 55.** W ustawie z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 260, z późn. zm.) wprowadza się następujące zmiany:

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

„5) na zasadach określonych w ustawie z dnia ... 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z ...).”;

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 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.), ustawą z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym, ustawą z dnia ... o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi albo ustawą z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym (Dz. U. z 2012 r. poz. 931 i 951).”;

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.”.

**Art. 56.** W ustawie z dnia 27 października 1994 r. o autostradach płatnych oraz o Krajowym Funduszu Drogowym (Dz. U. z 2012 r. poz. 931, z późn. zm.) w art. 1a ust. 3 otrzymuje brzmienie:

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

**Art. 57.** W ustawie z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2011 r. Nr 45, poz. 236, z późn. zm.) w art. 3 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„Art. 3. 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. Nr 157, poz. 1240, z późn. zm.), w trybie przepisów ustawy z dnia 19 grudnia 2008 r. o partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2009 r. Nr 19, poz. 100 oraz z 2010 r. Nr 106, poz. 675), przepisów ustawy z dnia ..... 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane i usługi, przepisów ustawy z dnia ..... 2015 r. Prawo zamówień publicznych, przepisów ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2010 r. Nr 234, poz. 1536) i ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (Dz. U. z 2011 r. Nr 5, poz. 13) albo na zasadach ogólnych.”.

**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 przepisami ustawy 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 koncesjach na roboty budowlane lub usługi;
- 2) z naruszeniem przepisów o koncesjach na roboty budowlane lub usługi dotyczących obowiązku przekazania lub zamieszczenia ogłoszenia w postępowaniu o zawarcie umowy koncesji;
- 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 koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 3) na czas dłuższy niż określony w przepisach o koncesjach na roboty budowlane lub usługi, z wyłączeniem przypadków dopuszczonych w przepisach o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi;
- 4) przed ogłoszeniem orzeczenia przez wojewódzki sąd administracyjny w sprawie skargi na czynność wyboru oferty najkorzystniejszej z wyłączeniem przypadku dopuszczonego w przepisach o umowach koncesjach na roboty budowlane lub usługi.

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 koncesjach na roboty budowlane lub usługi.”;

3) w art. 18c w ust. 1 pkt 9)–11) otrzymują następujące 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 skargi 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 2009, Nr 19, poz. 100, z późn. zm.) w art. 4 wprowadza się następujące zmiany:

„art. 4. 1. Jeżeli wynagrodzenie partnera prywatnego zostało określone w sposób, o którym mowa w art. 1 ust. 2 ustawy z dnia ..... 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z 201 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 .... Prawo zamówień publicznych, w zakresie nieregulowanym w niniejszej ustawie.

3. W przypadkach, w których nie ma zastosowania ustawa z dnia ..... 2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z 201 poz. ) ani ustawa z dnia 2015 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 201 r. poz. ), 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.).

**Art. 60.** W ustawie z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2010 r. Nr 106, poz. 675 z późn. zm.) 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 2009 r. Nr 19, poz. 100, z 2010 r. Nr 106, poz. 675 oraz z 2011 r. Nr 232, poz. 1378) w ramach programów operacyjnych;”;

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

„2) podmiotu, który zawarł z jednostką samorządu terytorialnego umowę koncesji w rozumieniu ustawy z dnia ... 2015 r. 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 2011 r. Nr 5, poz. 13 z późn. zm.) wprowadza się następujące zmiany:

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

„2) ustawy z dnia ... 2015 r. 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 dnia ....2015 r. o umowach koncesji na roboty budowlane lub usługi.”.

**Art. 62.** W ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2013 r. 1399 z późn. zm.) 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. 63.** W ustawie z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (Dz. U. z 2013 r. poz. 1594 z późn. zm.) 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 w trybie przepisów ustawy z dnia ... 2015 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. ...) 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.”.

## Dział VII

### Przepisy przejściowe i końcowe

**Art. 64. 1.** Do postępowań o zawarcie umowy koncesji wszczętych 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 umów koncesji wszczętych przed dniem wejścia w życie ustawy, stosuje się przepisy dotychczasowe.

**Art. 65.** Do postępowań sądowych wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe.

**Art. 66.** Limit wydatków jednostek sektora finansów publicznych na okres 10 lat wykonywania niniejszej ustawy, w zakresie wydatków budżetu państwa, wynosi:

- 1) w roku 2016 – 530 000;
- 2) w roku 2017 – 500 000;
- 3) w roku 2018 – 500 000;
- 4) w roku 2019 – 500 000;
- 5) w roku 2020 – 500 000;
- 6) w roku 2021 – 500 000;
- 7) w roku 2022 – 500 000;
- 8) w roku 2023 – 500 000;
- 9) w roku 2024 – 500 000;

10) w roku 2025 – 500 000.

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

3. 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.

Art. 67. Traci moc ustawa z dnia 9 stycznia 2009 r. o koncesji na roboty budowlane lub usługi (Dz. U. z 2015 r., poz. 113).

Art. 68. Ustawa wchodzi w życie z dniem 18 kwietnia 2016 r., z wyjątkiem przepisów, o których mowa w art. 27 ust. 1 pkt 2 oraz ust. 4, które wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2019 r.

Za zgodność pod względem  
prawnym i redakcyjnym

D Y R E K T O R  
Departamentu Prawnego  
*Rafał Jędrzejewski*  
Radca Prawny