
MONOGRAFIE PRAWNICZE

PRAWNE PROBLEMY
FUNKCJONOWANIA
KONSORCJÓW UCZESTNICZĄCYCH
W OBRODIE REGULOWANYM PRZEZ
PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

KAROLINA MUCHOWSKA-ZWARA



Wydawnictwo C.H. Beck

MONOGRAFIE PRAWNICZE

KAROLINA MUCHOWSKA-ZWARA • PRAWNE PROBLEMY
FUNKCJONOWANIA KONSORCJÓW UCZESTNICZĄCYCH W OBRODIE
REGULOWANYM PRZEZ PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Polecamy nasze najnowsze publikacje z tej serii:

Dominika Opalska

OBOWIĄZEK LOJALNOŚCI W SPÓŁKACH KAPITAŁOWYCH

Wojciech Piątek

**POWAGA RZECZY OSĄDZONEJ WYROKU SĄDU
ADMINISTRACYJNEGO**

*Ewelina Cała-Wacinkiewicz, Kinga Flaga-Gieruszyńska,
Daniel Wacinkiewicz (red.)*

**WSPÓŁCZESNE INSTYTUCJE PRAWA. OBYWATEL – PAŃSTWO
– SPOŁECZNOŚĆ MIĘDZYNARODOWA**

Katarzyna Górka

**JAWNOŚĆ POSIEDZEŃ SEJMU I SENATU ORAZ JEJ
OGRODZENIA W KONSTYTUCJI RP**

Magdalena Wilejczyk

**ZAGADNIENIA ETYCZNE CZĘŚCI OGÓLNEJ PRAWA
CYWILNEGO**

Marek Szydło

PRAWNA KONCEPCJA ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Miłosz Kaczyński

**PEŁNOMOCNIK Z URZĘDU W SĄDOWYM POSTĘPOWANIU
CYWILNYM**



Legalis
System Informacji Prawnej

www.ksiegarnia.beck.pl

PRAWNE PROBLEMY
FUNKCJONOWANIA
KONSORCJÓW UCZESTNICZĄCYCH
W OBRODIE REGULOWANYM PRZEZ
PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

KAROLINA MUCHOWSKA-ZWARA



WYDAWNICTWO C.H.BECK
WARSZAWA 2015

Wydawca: Natalia Adamczyk



© **Wydawnictwo C.H.Beck 2015**

Wydawnictwo C.H.Beck Sp. z o.o.
ul. Bonifraterska 17, 00-203 Warszawa

Skład i łamanie: Wydawnictwo C.H.Beck
Druk i oprawa: Elpil, Siedlce

ISBN 978-83-255-7703-2



ISBN e-book 978-83-255-7704-9

Spis treści

Wykaz aktów prawnych	XI
Wykaz skrótów	XV
Bibliografia	XIX
Wstęp	XXVII
Rozdział I. Ogólna charakterystyka konsorcjum	1
§ 1. Definicja i cechy umowy konsorcjum	1
I. Definicje konsorcjum zawarte w przepisach prawa polskiego.....	1
II. Definicje konsorcjum wypracowane przez doktrynę prawa.....	2
III. Najważniejsze cechy umowy konsorcjum	4
§ 2. Specyfika konsorcjum na tle innych form współdziałania podmiotów gospodarczych	5
I. Kartel	5
II. Syndykat	6
III. Koncern	6
IV. Holding	7
V. Trust	7
VI. Konglomerat.....	8
VII. <i>Pool</i>	8
VIII. <i>Joint venture</i>	8
IX. Charakterystyka konsorcjum na tle powyższych form współpracy gospodarczej.....	9
§ 3. Rodzaje konsorcjów ze względu na ich gospodarcze przeznaczenie...	10
I. Konsorcja przedsiębiorstw	10
II. Konsorcja bankowe.....	10
III. Konsorcja o szczególnie zindywidualizowanych celach gospodarczych	12
IV. Konsorcja naukowo-przemysłowe.....	13
§ 4. Rodzaje konsorcjów ze względu na ich formę organizacyjno-prawną..	14
I. Konsorcja w znaczeniu szerokim	14
II. Konsorcja w znaczeniu ścisłym/konsorcjum a spółka cywilna...	15
III. Konsorcja jednostkowe i jednolite	19
IV. Konsorcja wewnętrzne i zewnętrzne.....	20
V. Konsorcja scentralizowane i zdecentralizowane	20

§ 5. Uregulowania dotyczące konsorcjum w Prawie bankowym	21
§ 6. Uregulowania dotyczące konsorcjum w Prawie zamówień publicznych	23
§ 7. Uregulowania dotyczące konsorcjum w ustawie o zasadach finansowania nauki	26
§ 8. Uregulowania dotyczące konsorcjum w pozostałych przepisach prawa	31
Rozdział II. Wybrane problemy prawne związane z udziałem konsorcjów w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego oraz w realizacji umów zawartych w wyniku tych postępowań	34
§ 1. Analiza przepisów działu II Prawa zamówień publicznych, dotyczących konsorcjów	34
I. Znaczenie regulacji zawartej w przepisie art. 23 ust. 1 PrZamPubl	35
II. Kwestie prawne związane z pełnomocnictwem udzielanym do reprezentowania konsorcjum w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego	36
III. Zakres odpowiedniego stosowania przepisów dotyczących wykonawcy do wykonawców występujących wspólnie	43
1. Wykluczenie wykonawców występujących wspólnie	44
2. Spełnianie przez wykonawców występujących wspólnie warunków udziału w postępowaniu	48
3. Zasady poświadczania przez wykonawców występujących wspólnie kopii dokumentów służących zamawiającemu do oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu	51
4. Odpowiedzialność wykonawców występujących wspólnie za zawarcie umowy	53
5. Kwestie związane ze wspólnym wnoszeniem i zwrotem wadium	56
6. Zmiany składu osobowego konsorcjum w toku postępowania o udzielenie zamówienia	60
7. Zasady dotyczące powoływania się przez wykonawców występujących wspólnie na doświadczenie zdobyte podczas realizacji wspólnego zamówienia	62
8. Kwestia odrzucenia ofert w sytuacji złożenia odrębnej oferty przez konsorcjum oraz przez jej uczestnika	64
IV. Kwestie prawne związane z uprawnieniem zamawiającego do żądania od uczestników konsorcjum umowy regulującej ich współpracę	67
§ 2. Cywilnoprawne problemy związane z funkcjonowaniem konsorcjum jako strony umowy w obrocie regulowanym przez Prawo zamówień publicznych	69

I. Charakter prawny konsorcjum uczestniczącego w zamówieniu publicznym oraz umowy konsorcjalnej.....	69
II. Specyficzne problemy prawne związane z reprezentacją konsorcjum wobec zamawiającego w toku realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego.....	74
III. Kwestie prawne związane z solidarnością bierną konsorcjantów uczestniczących w zamówieniu publicznym.....	83
1. Analiza przepisów Kodeksu cywilnego, mających zastosowanie do solidarności biernej konsorcjantów, w kontekście ich odpowiedzialności za wykonanie umowy...	84
A. Znaczenie pojęcia solidarności biernej w przypadku konsorcjów.....	84
B. Zasada nieszkodzenia współdłużnikom.....	90
C. Uwagi dotyczące ograniczenia skutków zwolnienia z długu, zrzeczenia się solidarności oraz zasady wzajemnej reprezentacji współdłużników	92
D. Zagadnienia procesowe	94
E. Roszczenia regresowe.....	99
2. Uwagi dotyczące solidarnej odpowiedzialności konsorcjantów za wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy.....	104
IV. Kwestie prawne związane z ewentualną solidarnością czynną oraz współuczestnictwem procesowym czynnym konsorcjantów uczestniczących w zamówieniu publicznym	109
V. Majątkowo-prawne aspekty konsorcjum uczestniczącego w zamówieniu publicznym.....	116
VI. Konsorcjum a podwykonawstwo.....	123
VII. Możliwości zmiany składu konsorcjum w toku realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego, w tym przy udzielaniu zamówień dodatkowych lub uzupełniających	130
§ 3. Wybrane problemy z zakresu prawa upadłościowego i naprawczego, które wiążą się z występowaniem konsorcjum jako współwykonawcy zamówienia publicznego.....	135
I. Skutki upadłości jednego z konsorcjantów w zakresie relacji na zewnątrz oraz wewnątrz konsorcjum	137
1. Skutki upadłości likwidacyjnej dla zobowiązań upadłego z tytułu umowy w sprawie zamówienia	137
2. Skutki upadłości likwidacyjnej dla zobowiązań upadłego z tytułu umowy konsorcjum	144
3. Skutki upadłości z możliwością zawarcia układu dla zobowiązań upadłego z tytułu umowy w sprawie zamówienia oraz z tytułu umowy konsorcjum.....	146

II. Zagadnienia związane z rozliczeniem, pomiędzy upadłym uczestnikiem konsorcjum a pozostałymi konsorcjantami, kwot wynagrodzenia należnego konsorcjum, które zostało wypłacone przez zamawiającego upadłemu uczestnikowi konsorcjum	148
1. Ocena czy kwoty uiszczone przez zamawiającego na rachunek upadłego, ale z przeznaczeniem dla pozostałych konsorcjantów, wchodzi w skład masy upadłości.....	149
2. Sposoby doprowadzenia do możliwości wyłączenia kwot uiszczonych przez zamawiającego na rachunek upadłego, ale z przeznaczeniem dla pozostałych konsorcjantów, z masy upadłości.....	153
Rozdział III. Wybrane regulacje prawne oraz orzeczenia i wytyczne dotyczące konsorcjów biorących udział w zamówieniach publicznych, według prawa unijnego	155
§ 1. Miejsce i znaczenie unijnych regulacji oraz orzeczeń Trybunału Sprawiedliwości w krajowym porządku prawnym.....	155
I. Wskazanie podstawowych aktów prawnych prawa unijnego odnoszących się do zamówień publicznych	158
II. Przepisy dyrektyw oraz dotyczące ich treści orzeczenia TS, odnoszące się wprost do wykonawców wspólnie realizujących zamówienia klasyczne.....	162
1. Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2004/18/WE w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi (stara dyrektywa klasyczna)	162
A. Podstawowe zasady brania udziału w zamówieniu przez grupy wykonawców	164
B. Poleganie na zdolności członków grupy wykonawców	166
C. Wykluczenie wykonawców	169
D. Wpis grup wykonawców do urzędowych wykazów zatwierdzonych wykonawców	171
2. Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE (nowa dyrektywa klasyczna).....	173
A. Nowe podstawowe zasady uczestnictwa grup wykonawców w zamówieniach.....	174
B. Nowe zasady polegania na zdolności podmiotów trzecich oraz członków grupy wykonawców	178
C. Wymóg realizacji kluczowych zadań przez uczestnika grupy wykonawców	182

D. Nowe zasady wykluczania wykonawców.....	183
E. Wpis grup wykonawców do urzędowych wykazów zatwierdzonych wykonawców	184
F. Zmiany umów w sprawie zamówienia	185
3. Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/55/UE w sprawie fakturowania elektronicznego w zamówieniach publicznych.....	188
4. Dyrektywa Rady 89/665/EWG w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (dyrektywa odwoławcza kla.....	189
§ 2. Ocena zgodności norm prawa polskiego, dotyczących udziału konsorcjów w zamówieniach publicznych, z przepisami unijnymi oraz wskazanie najważniejszych kwestii, których uregulowanie w prawie polskim wymaga zmiany, celem doprowadzenia do zgodności PrZamP	192
I. Brak w prawie polskim fragmentu regulacji zawartej w art. 4 ust. 2 starej dyrektywy klasycznej.....	193
II. Brak w prawie polskim wymogu potwierdzania rzeczywistej możliwości korzystania z zasobów członków konsorcjum.....	195
III. Kwestia spełniania przez podwykonawców warunków udziału w postępowaniu	197
IV. Kwestia określania warunków udziału konsorcjów w postępowaniu	198
V. Kwestia określania wobec zamawiającego zasad podziału zadań w ramach konsorcjum, w zakresie kryteriów dotyczących wykształcenia i kwalifikacji zawodowych.....	199
VI. Kwestia zgodności z regulacją unijną solidarnej odpowiedzialności podmiotów, które zobowiązały się udostępnić swe zdolności wykonawcy, według przepisu art. 26 ust. 2e PrZamPubl.....	200
VII. Kwestie zmian umowy z zamawiającym, w tym zmiany składu konsorcjum	201
Podsumowanie	204
Indeks rzeczowy	207