
MONOGRAFIE PRAWNICZE

ZMOWY PRZETARGOWE
W ŚWIETLE PRAWA
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
ORAZ
PRAWA KONKURENCJI

MAŁGORZATA SIERADZKA



Wydawnictwo C.H. Beck

MONOGRAFIE PRAWNICZE

MAŁGORZATA SIERADZKA • ZMOWY PRZETARGOWE W ŚWIETLE
PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH ORAZ PRAWA KONKURENCJI

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 KONSTITUCJI 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

ZMOWY PRZETARGOWE
W ŚWIETLE PRAWA
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
ORAZ
PRAWA KONKURENCJI

MAŁGORZATA SIERADZKA



WYDAWNICTWO C.H.BECK
WARSZAWA 2015

Wydawca: Natalia Adamczyk

Recenzja: Prof. KA dr hab. Konrad Kohutek

Publikacja dofinansowana przez Uczelnię Łazarskiego w Warszawie



© **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 978-83-255-7373-7



ISBN e-book 978-83-255-7374-4

Spis treści

Wykaz skrótów	IX
Wykaz literatury	XI
Wstęp	XIX
Rozdział I. Konkurencja w Prawie zamówień publicznych	1
§ 1. Zasada uczciwej konkurencji w Prawie zamówień publicznych	1
§ 2. ojęcie wykonawcy zamówienia publicznego a przedsiębiorca jako adresat zakazu porozumień ograniczających konkurencję	9
§ 3. Pojęcie najkorzystniejszej oferty	18
§ 4. nterpretacja pojęcia porozumienie ograniczające konkurencję	21
Rozdział II. Zmowy przetargowe w świetle ustawy – Prawo zamówień publicznych	29
§ 1. Uwagi wprowadzające	29
§ 2. Zmowy przetargowe jako porozumienia ograniczające konkurencję ...	30
I. Formy zmowy przetargowej – identyfikacja mechanizmu współpracy	43
II. Wyznaczniki kwalifikacji porozumienia pomiędzy wykonawcami jako zmowy przetargowej	56
1. Przejaw uzgodnienia	57
2. Identyfikacja antykonkurencyjnego celu uzgodnień	62
3. Niezależność (samodzielność, autonomia gospodarcza)	69
III. Porozumienie przetargowe – znaczenie formy, treści oraz sposobu składanych ofert	75
IV. Kwalifikowane formy porozumień między wykonawcami	80
V. Konsorcjum przetargowe	81
1. Konkurencyjny czy antykonkurencyjny cel tworzenia konsorcjum przetargowego	88
VI. Grupa kapitałowa	99
1. Powiązania między wykonawcami zamówienia publicznego a możliwość udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego	102
2. Koncepcja single economic unit	107
3. cena przynależności do grupy kapitałowej	111

4. Udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wykonawców należących do tej samej grupy kapitałowej	118
5. Postępowanie wyjaśniające w celu ustalenia wpływu powiązań w ramach grupy kapitałowej na uczciwą konkurencję	119
6. Oświadczenie o przynależności do grupy kapitałowej jako dokument potwierdzający spełnianie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz jego ocena	122
7. Ocena charakteru powiązań pomiędzy wykonawcami należącymi do jednej grupy kapitałowej oraz ich wpływu na zamówienie publiczne	125
8. Konsekwencje braku złożenia oświadczenia o przynależności do grupy kapitałowej	132
VII. Uwagi końcowe	135
Rozdział III. Zmowa przetargowa jako czyn nieuczciwej konkurencji	141
§ 1. Uwagi wprowadzające	141
§ 2. Pojęcie czynu nieuczciwej konkurencji	143
§ 3. Kwalifikacja zmywy przetargowej jako nienazwanego czynu nieuczciwej konkurencji	146
§ 4. Zmowa przetargowa jako czyn nieuczciwej konkurencji polegający na utrudnianiu dostępu do rynku innym przedsiębiorcom	150
I. Pojęcie utrudniania dostępu do rynku	153
II. Przejawy utrudniania dostępu do rynku innym wykonawcom ...	159
1. Kwalifikacja oferowania ceny niższej od ofert cenowych innych wykonawców jako czynu nieuczciwej konkurencji	160
2. Rażąco niska cena	168
3. Wymuszanie na zamawiającym wyboru jako kontrahenta określonego przedsiębiorcy jako czyn nieuczciwej konkurencji	177
§ 5. Czyn nieuczciwej konkurencji jako przesłanka odrzucenia oferty wykonawcy	181
§ 6. Udowodnienie stosowania zmywy przetargowej	184
I. Dopuszczalność dowodów pośrednich	185
§ 7. Zatrzymanie wadium jako konsekwencja stosowania zmywy przetargowej	199
1. Niezłożenie dokumentów, oświadczeń lub pełnomocnictw na wezwanie w trybie art. 25 ust. 1 PrZamPubl	202

2. Brak przedstawienia listy podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej lub informacji o tym, że nie należy do grupy kapitałowej	209
3. Brak wyrażenia zgody na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 87 ust. 3 PrZamPubl	210
§ 8. Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ...	211
§ 9. Unieważnienie umowy w sprawie zamówienia publicznego	214
§ 10. Postępowanie odwoławcze przed KIO	216
§ 11. Uwagi końcowe	218
Rozdział IV. Porozumienia przetargowe w świetle ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów	221
§ 1. Uwagi wprowadzające	221
§ 2. Interes publiczny jako przesłanka stosowania ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów	222
§ 3. ykładnia pojęcia „porozumienie przetargowe” na tle porozumień ograniczających konkurencję	225
§ 4. walifikacja porozumienia przetargowego wykonawców jako porozumienia ograniczającego konkurencję	230
I. Antykonkurencyjny cel lub skutek porozumienia przetargowego	233
§ 5. Postępowanie antymonopolowe w sprawach porozumień przetargowych	237
I. Wykazanie faktu stosowania zмовы przetargowej	241
§ 6. Charakter i rodzaj wyłączeń spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję	243
§ 7. Ocena prawnej dopuszczalności stosowania zwolnień indywidualnych i grupowych do porozumień przetargowych	246
§ 8. Uwagi końcowe	257
Rozdział V. Sankcje administracyjnoprawne i cywilnoprawne z tytułu stosowania porozumień ograniczających konkurencję	259
§ 1. Uwagi wprowadzające	259
§ 2. Cywilnoprawna sankcja nieważności porozumień ograniczających konkurencję	260
§ 3. Sankcje administracyjne	268
I. Decyzje w sprawach zмów przetargowych	270
II. Sankcje administracyjno-karne	278
§ 4. Uwagi końcowe	287
Podsumowanie	289
Indeks rzeczowy	303

Wykaz skrótów

1. Akty prawne

KK	ustawa z 6.6.1997 r. – Kodeks karny (Dz.U. Nr 88, poz. 553 ze zm.)
KSH	ustawa z 15.9.2000 r. – Kodeks spółek handlowych (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 1030 ze zm.)
OchrKonKU	ustawa z 16.2.2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 184)
PrZamPubl	ustawa z 29.1.2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.)
SwobDzGospU	ustawa z 2.7.2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 672 ze zm.)
ZwalNKonU	ustawa z 16.4.1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz.U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1503 ze zm.)

2. Czasopisma i publikatory

Dz.U.	Dziennik Ustaw
Dz.Urz. Min. Sprawiedl. ...	Dziennik Urzędowy Ministra Sprawiedliwości
GSP Prz.Orz	Gdańsk Studia Prawnicze Przegląd Orzecznictwa
MoP	Monitor Prawniczy
MZP	Monitor Zamówień Publicznych
OSN	Orzecznictwo Sądu Najwyższego
OSNCP	Orzecznictwo Sądu Najwyższego – Izba Cywilna oraz Izba Pracy i Ubezpieczeń Społecznych
OSP	Orzecznictwo Sądów Polskich
PS	Przegląd Sądowy
PiP	Państwo i Prawo
PPH	Przegląd Prawa Handlowego
PUG	Przegląd Ustawodawstwa Gospodarczego
RPEiS	Ruch Prawniczy, Ekonomiczny i Socjalistyczny
Zam.Publ.Dor.	Zamówienia Publiczne. Doradca
Zb.Orz.	Zbiór Orzecznictwa