



30.1.2015

## KOMUNIKAT DLA POSŁÓW

**Przedmiot:** Petycja nr 1767/2012, którą złożył Fulvio Albano i inni (Włochy), w sprawie naruszenia dyrektywy 2004/18/WE w sprawie zamówień publicznych (Włochy)

### 1. Streszczenie petycji

Składający petycję, którzy prowadzą działalność gospodarczą w sektorze zdrowia, a których petycję popiera również stowarzyszenie AssoBiomedica, donoszą o prawdopodobnym naruszeniu prawa UE, a w szczególności dyrektywy 2004/18/WE przez władze włoskie. Składający petycję wskazują również na szereg przepisów ustanowionych w ustawie nr 135 z dnia 7 sierpnia 2012 r., które nakładają wymóg renegotjacji przetargów w sektorze zdrowia i dają zamawiającym możliwość wycofania się z umowy w razie renegotjacji bez wypłaty rekompensaty, a w konsekwencji możliwość bezpośredniego udzielenia nowego zamówienia.

### 2. Dopuszczalność

Petycja uznana została za dopuszczalną dnia 12 lipca 2013 r. Zwrócono się do Komisji o przekazanie informacji (art. 216 ust. 6 Regulaminu).

### 3. Odpowiedź Komisji otrzymana dnia 29 sierpnia 2014 r.

Po otrzymaniu petycji i skargi od tego samego stowarzyszenia służby Komisji skontaktowały się z władzami włoskimi w celu uzyskania informacji niezbędnych do przeprowadzenia dogłębnej analizy sprawy.

Po pierwsze, składający petycję utrzymuje, że wspomniane wyżej renegotjacje oznaczałyby

istotną modyfikację umów w sprawie zamówień publicznych, a to z kolei stanowiłoby naruszenie unijnych przepisów dotyczących zamówień publicznych. Jednak nie wszystkie modyfikacje umów w sprawie zamówień publicznych są uważane za istotne w świetle prawa UE. W szczególności wspomniana wyżej włoska ustawa wyraźnie stanowi, że reneocjowanie zamówień na dostawy i usługi ma skutkować obniżeniem cen jednostkowych. Zgodnie z orzeczeniem Trybunału Sprawiedliwości w sprawie *Pressetext Nachrichtenagentur GmbH* (C-454/06) zmiany ceny na korzyść instytucji zamawiających nie należy uważać za istotną zmianę umowy, wobec czego należy ją uznać za dozwoloną w świetle prawa UE. Ryzyko zakłócenia konkurencji w przypadku obniżek cen jest niewielkie w porównaniu z podwyżkami cen, gdyż obniżenie wynagrodzenia powinno być korzystne dla instytucji zamawiającej i na ogół poprawia rentowność wykonania zlecenia.

Wydaje się jednak, że wspomniana włoska ustawa jest niejasna w kwestii reneocjacji i innych istotnych elementów umowy, takich jak np. jakość i ilość dostaw i usług.

W odniesieniu do tej kwestii władze włoskie zobowiązały się wydać okólnik zaadresowany do organów służby zdrowia, w którym stosownie do obowiązującego prawa UE zabronione zostaną reneocjacje innych istotnych elementów umów, takich jak jakość i ilość dostaw i usług.

Po drugie, składający petycję twierdzi, że gdy pierwotny wykonawca nie zgodzi się na reneocjacje, wspomniana ustawa daje instytucji zamawiającej możliwość bezpośredniego udzielenia nowych zamówień. W związku z tym Komisja zwraca uwagę, że władze włoskie wydały okólnik objaśniający (ref. 5573 z dnia 27 lutego 2013 r.), z którego wynika, że możliwość taka istnieje jedynie w przypadku umów poniżej progów ustalonych w dyrektywach UE w sprawie zamówień publicznych, wobec czego nie można z niej korzystać w przypadku umów wchodzących w zakres prawa UE.

#### Podsumowanie

W związku z powyższym Komisja zwraca uwagę, że władze włoskie zobowiązały się – w ramach kontaktów ze służbami Komisji – do opublikowania okólnika, w którym zostanie wyczerpująco wyjaśniony zakres stosowania ustawy, aby zagwarantować jej zgodność z ustawodawstwem UE. Komisja będzie w dalszym ciągu monitorować tę sprawę i sprawdzi, czy władze włoskie wywiążą się ze swojego zobowiązania.

#### **4. Odpowiedź Komisji** otrzymana dnia 30 stycznia 2015 r.

Komisja uznała, że przedmiotowe postanowienie prawne wiąże się z dwoma aspektami dotyczącymi ewentualnego naruszenia prawa UE w zakresie zamówień publicznych:

- możliwość modyfikacji przez organy służby zdrowia podczas reneocjacji innych istotnych elementów umowy, takich jak np. jakość i ilość dostaw i usług;
- możliwość zawarcia nowych umów przez organy służby zdrowia, które wycofały się z umów, poprzez przystąpienie do porozumień ramowych lub poprzez udzielenie bezpośredniego zamówienia na korzystniejszych warunkach w drodze przedłużenia umów zawartych przez inne organy służby zdrowia.

Za pośrednictwem systemu EU Pilot Komisja zwróciła się do władz włoskich o podjęcie niezbędnych środków gwarantujących taką wykładnię przedmiotowych krajowych przepisów prawa, która zapewniłaby zgodność z przepisami UE dotyczącymi zamówień publicznych.

W celu niedopuszczenia do powstania praktyki interpretacyjnej pozwalającej organom służby zdrowia na negocjowanie istotnych zmian umów w dniu 1 sierpnia 2014 r. władze włoskie wydały okólnik objaśniający (nr ref. DGPROGS 0021563-P-01/08/2014) skierowany do regionów. Napisano w nim, że obowiązek renegocjacji umów dotyczy jedynie ceny towarów lub usług i nie może obejmować innych istotnych elementów umowy.

W odniesieniu do możliwości zawarcia nowych umów przez organy służby zdrowia, które wycofały się z umów, poprzez przystąpienie do porozumień ramowych lub poprzez udzielenie bezpośredniego zamówienia na korzystniejszych warunkach w drodze przedłużenia umów zawartych przez inne organy służby zdrowia władze włoskie wydały okólnik objaśniający ministerstwa gospodarki nr 5573 z dnia 27 lutego 2013 r., w którym wyjaśnia się, że z możliwości tej można korzystać jedynie w przypadku umów nieprzekraczających progu wspólnotowego. Interpretacja taka gwarantuje, że z możliwości tej nie można korzystać w przypadku umów objętych zakresem dyrektywy 2004/18/WE.

#### Podsumowanie

Zdaniem Komisji obydwie wspomniane okólniki gwarantują taką interpretację kwestionowanych przepisów, która jest zgodna z prawem UE w zakresie zamówień publicznych.