



WPLYN

Warszawa, dnia 2 listopada 2023 r.

2023 -11- 0 2

Biuro Rzecznika Małych i Średnich  
Przedsiębiorców

**Szanowny Pan**  
**Adam Abramowicz**  
**Rzecznik**  
**Małych i Średnich Przedsiębiorców**

**Szanowny Panie Ministrze,**

w związku z pracami legislacyjnymi w Komisji Europejskiej w zakresie nowelizacji dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych niżej podpisani przedstawiciele Izby Branży Komunalnej oraz Polskiej Izby Gospodarki Odpadami wnoszą o podjęcie przez Rzecznika MŚP inicjatywy zmierzającej do włączenia do ww. dyrektywy instrumentów zapewniających i wzmacniających uczciwą konkurencję na rynku usług komunalnych, w szczególności na rynku odbierania i zagospodarowania odpadów.

Obowiązujące dotychczas przepisy przedmiotowej dyrektywy, a w szczególności jej art. 12, dopuszczają udzielanie przez podmioty sektora publicznego zamówień publicznych własnym spółkom bez stosowania procedur zamówień publicznych (tzw. zamówienia in-house).

Zamówienia in-house są wyjątkiem od zasad rządzących systemem zamówień publicznych: przejrzystości, równego traktowania wykonawców, zapewnienia uczciwej konkurencji przy jednoczesnym zapewnieniu jak najszerzego dostępu do zamówienia i priorytetowego stosowania trybów konkurencyjnych przy udzieleniu zamówień.

Zarówno przepisy unijne jak i polskie zawierają określone ograniczenia w stosowaniu zamówień in-house, które mają zapobiegać zakłócaniu lub zniekształcaniu konkurencji rynkowej. Jednak praktyka stosowania tych przepisów, zarówno w Polsce jak i w innych krajach UE, od wielu lat wywołuje liczne kontrowersje oraz spory sądowe powodowane rażącym naruszeniem zasad konkurencji. Przyczyną tych sporów jest zazwyczaj wykorzystywanie dominującej pozycji na rynku przez zamawiających publicznych przy zlecaniu zamówień własnym spółkom z pominięciem jakichkolwiek procedur konkurencyjnych. Skutkiem takich praktyk ograniczających konkurencję na rynku usług komunalnych jest m.in., zamykanie dostępu do rynku dla nowych przedsiębiorców, brak innowacyjności oraz wzrost kosztów i opłat dla mieszkańców.

Zamówienia in-house nie mogą więc stanowić uzasadnienia dla omijania przepisów regulujących udzielanie zamówień publicznych i stanowić wyłomu dla faworyzowania przedsiębiorców, których właścicielami jest kapitał publiczny.



W związku z powyższym organizacje przedsiębiorców proponują włączenie do dyrektywy zamówieniowej w toku obecnych prac legislacyjnych w Parlamencie Europejskim **tzw. testu konkurencyjności, który weryfikowałby w sposób miarodajny występowanie przesłanek formalnych i faktycznych do ewentualnego stosowania formuły in-house.**

Test konkurencyjności służyłby potwierdzeniu neutralności konkurencyjnej dla powierzenia przedsiębiorcy komunalnemu realizacji zamówienia. Jeśli na danym rynku właściwym funkcjonowałby przedsiębiorcy prywatni zdolni do realizacji zamówienia, wtedy zamawiający musiałby zorganizować konkurencyjne postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego (np. w ramach procedury otwartej lub ograniczonej). Jeśli test dałby wynik negatywny, zamawiający mógłby powierzyć swojej spółce komunalnej realizację zamówienia bez stosowania procedur konkurencyjnych.

Wprowadzenie testu konkurencyjności znajduje szczególne uzasadnienie w treści samej Dyrektywy 2014/24/UE, która już w motywie 1. stanowi, że traktatowe zasady swobodnego przepływu towarów, swobody przedsiębiorczości oraz swobody świadczenia usług, a także z zasady, które się z nich wywodzą, tj.: zasada równego traktowania, zasada niedyskryminacji, zasada wzajemnego uznawania, zasada proporcjonalności oraz zasada przejrzystości, powinny mieć praktyczne zastosowanie, a zamówienia publiczne być otwarte na konkurencję.


Deklarujemy więc pełne współdziałanie z Rzecznikiem MŚP na poziomie krajowym oraz na forum instytucji unijnych m.in. poprzez naszych przedstawicieli w Europejskiej Federacji Gospodarki Odpadami (FEAD) z siedzibą w Brukseli.

Z wyrazami szacunku,



---

*Prezes Zarządu PIGO  
Dariusz Matlak*



---

*Przewodniczący Izby  
Sławomir Rudowicz*