

Czy zastosowanie przez podmiot publiczny takiej formuły realizacji przedsięwzięcia, w której wybór partnera prywatnego nastąpi przy zachowaniu wszelkich zasad konkurencyjności, w sposób przejrzysty i zgodnie z obowiązującym prawem (np. konkurs na zasadach ogólnych i bezprzetargowe oddanie gruntów gminnych w odpłatne użytkowanie) - chroni go w każdym przypadku przed zarzutem obchodzenia ustawy o partnerstwie publiczno-prywatnym?

Na tytułowe pytanie - zadane w ramach akcji „Partnerstwo Publiczno-Prywatne – doradcy podpowiadają” - odpowiedziała Dr Irena Herbst, Prezes Zarządu Fundacji Centrum PPP. Odpowiedź tą cytujemy poniżej w całości.

Ekspert odpowiada: "Ustawa o PPP, zgodnie z art. 4, przewiduje dwa tryby wyboru partnera prywatnego. Jeśli wynagrodzenie partnera prywatnego nie będzie pochodzić z budżetu podmiotu publicznego, a w większości będzie mu je przynosić przedsięwzięcie, które zrealizuje, to do wyboru partnera prywatnego stosuje się przepisy ustawy o koncesji na roboty budowlane lub usługi. W innych przypadkach, do wyboru partnera prywatnego i umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym stosuje się przepisy ustawy prawo zamówień publicznych, w zakresie nieregulowanym w ustawie.

Nowelizacja ustawy o wspieraniu rozwoju sieci i usług telekomunikacyjnych wprowadziła trzeci tryb wyboru partnera prywatnego zgodnie z zasadą, że w przypadkach, w których nie ma zastosowania ustawa o koncesji ani ustawa prawo zamówień publicznych, 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 o gospodarce nieruchomościami.

Trzeci tryb został wprowadzony z myślą o projektach telekomunikacyjnych, które wyłączone są zarówno z ustawy – Prawo zamówień publicznych (art. 4 pkt. 10), jak i z ustawy o koncesjach na roboty budowlane lub usługi (art. 4 ust. 1 pkt. 2), a w konsekwencji odesłanie zawarte w art. 4 ustawy o partnerstwie publiczno-prywatnym w stosunku do nich nie wskazuje trybu wyłonienia partnera prywatnego. W takich przypadkach proponuje się pozostawienie partnerowi publicznemu swobody w wyborze trybu wyłonienia partnera prywatnego, ale z poszanowaniem wymagań wynikających z prawa wspólnotowego – zachowanie uczciwej konkurencji, równego traktowania, przejrzystości i proporcjonalności (przestrzeganie tych reguł jest rekomendowane przez KE dla zamówień i koncesji wyłączonych spod dyrektywy 2004/18/WE).

Stosowanie 3 trybu wyboru partnera prywatnego nie chroni w każdym przypadku podmiotu publicznego przed zarzutem obchodzenia ustawy o PPP."

Źródło: ppportal.pl