



**DECYZJA nr 3/2023 KOMITETU STOWARZYSZENIA UE-UKRAINA W SKŁADZIE
ROZSTRZYGAJĄCYM KWESTIE DOTYCZĄCE HANDLU**

z dnia 30 listopada 2023 r.

w sprawie pozytywnej oceny etapu 2 określonego w załączniku XXI-Ado rozdziału 8 Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony [2024/192]

KOMITET STOWARZYSZENIA W SKŁADZIE ROZSTRZYGAJĄCYM KWESTIE DOTYCZĄCE HANDLU,

uwzględniając Układ o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony ⁽¹⁾, w szczególności jego art. 153,

a także mając na uwadze, co następuje:

- (1) Układ o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony (zwany dalej „Układem”), został podpisany w dniu 27 czerwca 2014 r. i wszedł w życie w dniu 1 września 2017 r.
- (2) W preambule do Układu uznaje się zobowiązanie Ukrainy do stopniowego zbliżenia prawodawstwa Ukrainy z prawodawstwem Unii zgodnie z postanowieniami Układu i do skutecznej jego realizacji oraz przyczynianie się w ten sposób do stopniowej integracji gospodarczej i pogłębienia stowarzyszenia politycznego Ukrainy z Unią.
- (3) Zgodnie z art. 154 Układu strony postanawiają, że będą stopniowo i równocześnie dążyć do skutecznego i wzajemnego otwarcia swoich rynków w obszarze zamówień publicznych.
- (4) Zgodnie z art. 153 ust. 1 i 2 Układu Ukraina ma zapewniać stopniowe dążenie do zgodności swojego istniejącego i przyszłego prawodawstwa w zakresie zamówień publicznych z dorobkiem prawnym Unii w tej dziedzinie. Zbliżenie przepisów ma się odbywać w kilku etapach, zgodnie z harmonogramem zawartym w załączniku XXI-A (Orientacyjny harmonogram reform instytucjonalnych, zbliżenia prawodawstwa i przyznania dostępu do rynku) do rozdziału 8 Układu (zwanym dalej „załącznikiem XXI-A”).
- (5) Zgodnie z art. 153 ust. 2 Układu wdrożenie każdego z etapów określonych w załączniku XXI-A ma być oceniane przez Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu. Ocena ta może prowadzić do pozytywnej oceny wdrożenia danego etapu w drodze decyzji Komitetu.
- (6) Zgodnie z art. 153 ust. 3 Układu Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu ma przystąpić do oceny kolejnego etapu, dopiero gdy środki służące do wdrożenia poprzedniego etapu zostaną zrealizowane i zatwierdzone. Decyzja nr 2/2023 Komitetu Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu zawiera pozytywną ocenę wdrożenia etapu 1, co umożliwi wydanie pozytywnej oceny wdrożenia etapu 2 określonego w załączniku XXI-A.
- (7) Załącznik XXI-A określa wymogi, które Ukraina musi spełnić w celu wdrożenia etapu 2.
- (8) W następstwie wojny napastniczej Rosji przeciwko Ukrainie, w ramach stanu wojennego obowiązującego w Ukrainie i na czas jego trwania, Ukraina wprowadziła tymczasowe wyjątki od swoich przepisów dotyczących zamówień publicznych, w drodze uchwał. Ocena wdrożenia etapu 2 określonego w załączniku XXI-A opiera się na zobowiązaniu Ukrainy do wycofania tymczasowych wyjątków od przepisów dotyczących zamówień publicznych w ciągu 90 dni od dnia zakończenia lub unieważnienia systemu prawnego stanu wojennego w Ukrainie,

⁽¹⁾ Dz.U. UE L 161 z 29.5.2014, s. 3.

PRZYJMUJE NINIEJSZĄ DECYZJĘ:

Artykuł 1

Wydaje się pozytywną ocenę wdrożenia przez Ukrainę etapu 2 określonego w załączniku XXI-A w oparciu o powody przedstawione w załączniku do niniejszej decyzji.

Artykuł 2

Niniejszą decyzję przyjęto w językach: angielskim, bułgarskim, chorwackim, czeskim, duńskim, estońskim, fińskim, francuskim, greckim, hiszpańskim, irlandzkim, litewskim, łotewskim, maltańskim, niderlandzkim, niemieckim, polskim, portugalskim, słowackim, słoweńskim, szwedzkim, rumuńskim, węgierskim, włoskim i ukraińskim, przy czym każdy z tych tekstów jest jednakowo autentyczny.

Artykuł 3

Niniejsza decyzja wchodzi w życie z dniem jej przyjęcia.

Sporządzono w Brukseli dnia 30 listopada 2023 r.

W imieniu Komitetu Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu

Przewodniczący
Leon DELVAUX

Sekretarze
W imieniu Ukrainy
Oleksandra NECHYPORENKO

W imieniu UE
Fredrik BECKVID TRANCHELL

ZAŁĄCZNIK

Zgodnie z załącznikiem XXI-A w celu wdrożenia etapu 2 wymagane jest zbliżenie i wdrożenie podstawowych elementów dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE ⁽¹⁾ oraz dyrektywy Rady 89/665/EWG ⁽²⁾.

Podstawowe elementy dyrektywy 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych

Podstawowe elementy dyrektywy 2014/24/UE określono w załączniku XXI-B (Podstawowe elementy dyrektywy 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych) do rozdziału 8 Układu.

Ukraińska ustawa nr 114-IX o zmianach ukraińskiej ustawy o zamówieniach publicznych oraz niektórych innych ukraińskich aktów ustawodawczych w zakresie usprawnienia zamówień publicznych (zwana dalej „ustawą o zamówieniach publicznych”) – przyjęta przez parlament Ukrainy w dniu 19 września 2019 r. i zmieniająca ukraińską ustawę nr 922-VIII z dnia 25 grudnia 2015 r. o zamówieniach publicznych – ma na celu zbliżenie do podstawowych elementów dyrektywy 2014/24/UE.

Ustawa o zamówieniach publicznych określa zakres jej stosowania, który obejmuje zamówienia na zakup towarów, usług i robót budowlanych udzielane przez instytucje zamawiające. Instytucje zamawiające są ponadto zdefiniowane w ustawie o zamówieniach publicznych, a definicja obejmuje większość elementów określonych w dyrektywie 2014/24/UE. Ponadto ustawa o zamówieniach publicznych zawiera różne definicje, które można zasadniczo uznać za zgodne z dyrektywą 2014/24/UE. Ustawa o zamówieniach publicznych ma zastosowanie do zakupów towarów, usług i robót budowlanych, których wartość przekracza wartość progową określoną w art. 3 tej ustawy, a jest niższa od wartości progowej określonej w dyrektywie 2014/24/UE. Zarządzenie ukraińskiego Ministerstwa Rozwoju Gospodarczego, Handlu i Rolnictwa nr 275 z dnia 18 lutego 2020 r. w sprawie zatwierdzenia przybliżonej metody określania oczekiwanej wartości przedmiotu zamówienia zawiera przepisy dotyczące metod określania oczekiwanej wartości zamówienia.

Zgodnie z ustawą o zamówieniach publicznych postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w Ukrainie prowadzone są zgodnie z następującymi zasadami:

- 1) uczciwa konkurencja między oferentami;
- 2) maksymalne oszczędności kosztów, efektywność i proporcjonalność;
- 3) otwartość i przejrzystość na wszystkich etapach procedury udzielania zamówień;
- 4) niedyskryminacja oferentów i ich równe traktowanie;
- 5) obiektywność i bezstronność oceny ofert i udzielenia zamówienia;
- 6) zapobieganie praktykom korupcyjnym i nadużyciom.

Ustawa o zamówieniach publicznych stanowi, że oferenci krajowi i zagraniczni, niezależnie od formy własności i struktury prawnej ich działalności, uczestniczą w postępowaniach o udzielenie zamówienia na równych warunkach.

W zmianie ustawy o zamówieniach publicznych w drodze ustawy nr 1977-IX o zmianach ukraińskiej ustawy o zamówieniach publicznych w celu stworzenia warunków dla zrównoważonego rozwoju i modernizacji przemysłu krajowego, przyjętej w dniu 16 grudnia 2021 r., wprowadzono na okres 10 lat tymczasowe wymogi dotyczące krajowego pochodzenia. Wymogi te nie mają zastosowania do zamówień objętych przepisami ukraińskiej ustawy nr 1029-VII z dnia 16 marca 2016 r. o przystąpieniu Ukrainy do porozumienia w sprawie zamówień publicznych ani postanowieniami z zakresu zamówień publicznych w innych traktatach międzynarodowych Ukrainy zatwierdzonych przez Radę Najwyższą Ukrainy. W związku z tym wymogi dotyczące krajowego pochodzenia nie mają zastosowania do ofert składanych przez podmioty gospodarcze z Unii Europejskiej – bez względu na to, czy prowadzą działalność w Ukrainie – ani do ofert obejmujących produkty, usługi lub roboty pochodzące z Unii Europejskiej.

⁽¹⁾ Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE (Dz.U. L 94 z 28.3.2014, s. 65).

⁽²⁾ Dyrektywa Rady 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (Dz.U. WE L 395 z 30.12.1989, s. 33).

Ustawa o zamówieniach publicznych reguluje następujące procedury udzielania zamówień: przetarg otwarty, przetarg ograniczony oraz dialog konkurencyjny. Ogólne zasady są zgodne z zasadami określonymi w dyrektywie 2014/24/UE. Ustawa o zamówieniach publicznych przewiduje również możliwość zastosowania procedury negocjacyjnej; warunki jej zastosowania są pod wieloma względami zgodne z warunkami określonymi w dyrektywie 2014/24/UE.

Przepisy dotyczące etykiet, protokołów z tekstów, certyfikacji i innych środków dowodowych są dostosowane do dyrektywy 2014/24/UE.

Zgodnie z ustawą o zamówieniach publicznych instytucje zamawiające publikują ogłoszenia o konkurencyjnych procedurach przetargowych, w tym dokumenty przetargowe i projekty umów, w systemie e-zamówień. Wszystkie informacje istotne dla udzielania zamówień publicznych są udostępniane w systemie e-zamówień.

Informacje o wybranych oferentach są ogłaszane w systemie e-zamówień. Oferenci, których oferty zostały odrzucone, mogą zwrócić się do instytucji zamawiającej za pośrednictwem systemu e-zamówień o udzielenie informacji o ofercie złożonej przez wybranego oferenta, również o zaletach tej oferty w porównaniu z ich własną ofertą, a instytucja zamawiająca jest zobowiązana do udzielenia odpowiedzi na taki wniosek w terminie pięciu dni.

Ogólne zasady kwalifikacji uczestników są określone w ustawie o zamówieniach publicznych; która zawiera również podstawy wykluczenia, kryteria kwalifikacji, kryteria udzielenia zamówienia, ocenę a także przepisy dotyczące sposobu postępowania w przypadku rażąco niskich ofert.

Przepisy ogólne dotyczące realizacji zamówienia są również zawarte w ustawie o zamówieniach publicznych.

W przypadku braku przepisów szczegółowych dotyczących usług społecznych i innych szczególnych usług zastosowanie mają procedury udzielania zamówień mające zastosowanie do wszystkich innych usług.

W następstwie wojny napastniczej Rosji przeciwko Ukrainie, w ramach stanu wojennego obowiązującego w Ukrainie i na czas jego trwania, wprowadzone zostały na mocy uchwał tymczasowe wyjątki od przepisów dotyczących zamówień publicznych, w tym w odniesieniu do procedur udzielania zamówień publicznych, wymogów dla oferentów i zamówień w dziedzinie obronności. Ocena wdrożenia etapu 2 określonego w załączniku XXI-A opiera się na zobowiązaniu Ukrainy do wycofania tymczasowych wyjątków od przepisów dotyczących zamówień publicznych w ciągu 90 dni od dnia zakończenia lub unieważnienia systemu prawnego stanu wojennego w Ukrainie.

Podstawowe elementy dyrektywy 89/665/EWG

Podstawowe elementy dyrektywy 89/665/EWG określono w załączniku XXI-C (Podstawowe elementy dyrektywy 89/665/EWG z dnia 21 grudnia 1989 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do stosowania procedur odwoławczych w zakresie udzielania zamówień publicznych na dostawy i roboty budowlane (zwaną dalej „dyrektywą 89/665/EWG”) zmienionej dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2007/66/WE z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającą dyrektywy Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych (zwaną dalej „dyrektywą 2007/66/WE”) oraz dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/23/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania koncesji (zwaną dalej „dyrektywą 2014/23/UE”) do rozdziału 8 Układu.

Zgodnie ze zmianą nr 1219-IX z dnia 5 lutego 2021 r. ustawy specjalnej w sprawie Ukraińskiego Komitetu Antymonopolowego (zwaną dalej „ustawą o AMCU”) Ukraiński Komitet Antymonopolowy (zwany dalej „AMCU”), jako organ odpowiedzialny za rozpatrywanie skarg, powołuje Komisję (lub komisje) ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych (zwaną dalej „komisją”) oraz wykonuje inne uprawnienia określone w ustawie o zamówieniach publicznych, w ukraińskiej ustawie nr 2210-III z dnia 11 stycznia 2001 r. o ochronie konkurencji gospodarczej, z późniejszymi zmianami, i w ustawie o AMCU.

Każda z komisji powinna składać się z trzech komisarzy ds. rozpatrywania skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych (zwanym dalej „komisarzami”) mianowanych przez przewodniczącego AMCU. Ze względu na rozpoczęcie w dniu 24 lutego 2022 r. rosyjskiej wojny napastniczej przeciwko Ukrainie AMCU tymczasowo zaprzestał rozpatrywania skarg dotyczących naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych. Organ odwoławczy został w pełni przywrócony w kwietniu 2022 r.

W dniu 13 lutego 2023 r. na mocy zarządzenia przewodniczącego AMCU nr 79-BK ogłoszono procedurę rekrutacyjną na nieobsadzone stanowiska komisarzy, która to procedura jest obecnie w toku, z uwzględnieniem wymogów procedury konkurencyjnej selekcji i mianowania na stanowiska komisarzy.

Ustawa o zamówieniach publicznych i ustawa o AMCU zobowiązują AMCU jako organ sprawujący kontrolę w dziedzinie zamówień publicznych do przyjmowania decyzji pisemnych w ramach swoich uprawnień, a także umożliwiają odwołanie się od decyzji AMCU do sądu.

Przepisy dotyczące zakresu i dostępności procedur odwoławczych określone w ustawie o zamówieniach publicznych są zasadniczo zgodne z dyrektywą 89/665/EWG. Ustawa o zamówieniach publicznych zawiera przepisy dotyczące okresu zawieszenia typu standstill oraz terminów składania skarg dotyczących naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych. Ustawa o zamówieniach publicznych przewiduje nieważność umów zawartych z naruszeniem ustawy o zamówieniach publicznych i zawiera wykaz podstaw unieważnienia zawartych umów.
