

Bruksela, 24 lipca 2023 r.
(OR. en)

12111/23

Międzyinstytucjonalny numer
referencyjny:
2023/0233(NLE)

COEST 465
POLCOM 171

WNIOSEK

Od:	Sekretarz generalna Komisji Europejskiej (podpisała dyrektor Martine DEPREZ)
Data otrzymania:	7 lipca 2023 r.
Do:	Thérèse BLANCHET, sekretarz generalna Rady Unii Europejskiej
Nr dok. Kom.:	COM(2023) 396 final
Dotyczy:	Wniosek dotyczący DECYZJI RADY w sprawie stanowiska, które ma być zajęte w imieniu Unii Europejskiej w Komitecie Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu oraz w Radzie Stowarzyszenia ustanowionej na mocy Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony, w odniesieniu do pozytywnej oceny wdrożenia etapów 1 i 2 załącznika XXI-A do Układu o stowarzyszeniu oraz związanego z tym dostępu do rynku

Delegacje otrzymują w załączeniu dokument COM(2023) 396 final.

Zał.: COM(2023) 396 final



KOMISJA
EUROPEJSKA

Bruksela, dnia 7.7.2023 r.
COM(2023) 396 final

2023/0233 (NLE)

Wniosek

DECYZJA RADY

w sprawie stanowiska, które ma być zajęte w imieniu Unii Europejskiej w Komitecie Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu oraz w Radzie Stowarzyszenia ustanowionej na mocy Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony, w odniesieniu do pozytywnej oceny wdrożenia etapów 1 i 2 załącznika XXI-A do Układu o stowarzyszeniu oraz związanego z tym dostępu do rynku

UZASADNIENIE

1. PRZEDMIOT WNIOSKU

Niniejszy wniosek dotyczy decyzji Rady ustalającej stanowisko, które ma być zajęte w imieniu Unii w Komitecie Stowarzyszenia UE-Ukraina w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu („Komitet ds. Handlu”), w odniesieniu do planowanego przyjęcia dwóch decyzji, w których pozytywnie ocenia się wdrożenie przez Ukrainę etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A do rozdziału 8 Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony¹ („Układ”).

Ponadto niniejszy wniosek dotyczy decyzji Rady ustalającej stanowisko, które ma być zajęte w imieniu Unii w ramach Rady Stowarzyszenia UE-Ukraina („Rada Stowarzyszenia”) w odniesieniu do planowanego przyjęcia dwóch decyzji przyznających wzajemny dalszy dostęp do rynku, jak określono w załączniku XXI-A do Układu, w związku z pozytywnymi ocenami Komitetu ds. Handlu, jak przewidziano w tytule IV Układu o stowarzyszeniu („Handel i zagadnienia związane z handlem”).

2. KONTEKST WNIOSKU

2.1. Układ o stowarzyszeniu

Układ ustanawia pogłębioną i kompleksową strefę wolnego handlu („DCFTA”), której celem jest stworzenie warunków dla zacieśnienia stosunków gospodarczych i handlowych. Obejmuje to stopniowe zbliżanie prawodawstwa w dziedzinie zamówień publicznych. Układ wszedł w pełni w życie z dniem 1 września 2017 r.

2.2. Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu

Komitet ds. Handlu został ustanowiony w art. 465 ust. 4 Układu i wykonuje zadania powierzone mu na mocy tytułu IV Układu.

Zgodnie z art. 465 ust. 3 Komitet ds. Handlu jest uprawniony do przyjmowania decyzji w przypadkach określonych w tym Układzie. Decyzje Komitetu ds. Handlu są wiążące, a strony wprowadzają odpowiednie środki w celu ich wdrożenia. Komitet ds. Handlu przyjmuje decyzje na zasadzie porozumienia stron, z uwzględnieniem ich procedur wewnętrznych.

2.3. Rada Stowarzyszenia

Radę Stowarzyszenia ustanowiono w art. 461 Układu. Nadzoruje i monitoruje ona stosowanie i wdrażanie Układu oraz prowadzi okresowe przeglądy funkcjonowania Układu w świetle jego celów. Poza nadzorowaniem i monitorowaniem stosowania i wdrażania Układu Rada Stowarzyszenia analizuje wszelkie najważniejsze kwestie związane z Układem oraz wszelkie dwustronne lub międzynarodowe kwestie będące przedmiotem wspólnego zainteresowania.

Zgodnie z art. 463 Układu Rada Stowarzyszenia jest uprawniona do podejmowania decyzji w ramach Układu, które są wiążące dla stron. W szczególności art. 475 ust. 5 stanowi, że jeśli strony zgadzają się, że konieczne środki objęte tytułem IV Układu zostały wdrożone i są egzekwowane, Rada Stowarzyszenia, w ramach uprawnień przyznanych jej na mocy art. 463 Układu, wyraża zgodę na dalsze otwarcie rynku, o którym mowa w tytule IV Układu.

¹ Dz.U. L 161 z 29.5.2014, s. 3.

Decyzje Rady Stowarzyszenia są wiążące, a strony wprowadzają odpowiednie środki w celu ich wdrożenia. Rada Stowarzyszenia przyjmuje decyzje i zalecenia za porozumieniem stron po przeprowadzeniu przez nie odpowiednich procedur wewnętrznych.

2.4. Planowane akty Komitetu ds. Handlu

Celem planowanych aktów Komitetu ds. Handlu jest wydanie pozytywnej oceny wdrożenia przez Ukrainę etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A do rozdziału 8 Układu (Orientacyjny harmonogram reform instytucjonalnych, zbliżenia prawodawstwa i przyznania dostępu do rynku) („załącznik XXI-A”) zgodnie z art. 153 ust. 2 Układu.

Zważywszy, że art. 153 ust. 3 Układu stanowi, że „Komitet ds. Handlu przystępuje do oceny kolejnego etapu, dopiero gdy środki służące do wdrożenia poprzedniego etapu zostaną zrealizowane i zatwierdzone”, konieczne jest, aby Komitet ds. Handlu przyjął dwie odrębne i następujące po sobie decyzje w sprawie pozytywnej oceny wdrożenia odpowiednio etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A.

2.4.1. Etap 1

Pierwsza decyzja Komitetu ds. Handlu ma na celu pozytywną ocenę wdrożenia przez Ukrainę etapu 1 z załącznika XXI-A.

Zgodnie z załącznikiem XXI-A warunkiem wdrożenia etapu 1 są następujące wymogi:

- wdrożenie art. 150 ust. 2 i art. 151 Układu; oraz
- uzgodnienie strategii reformy określonej w art. 152 Układu.

Jeśli chodzi o pierwszy wymóg, art. 150 ust. 2 Układu stanowi, że Ukraina wyznacza w szczególności:

- a) centralny organ wykonawczy odpowiedzialny za politykę gospodarczą, którego zadaniem jest zagwarantowanie spójnej polityki we wszystkich obszarach związanych z zamówieniami publicznymi. Taki organ ułatwia i koordynuje wdrażanie rozdziału 8 Układu dotyczącego zamówień publicznych i kieruje procesem zbliżenia przepisów; oraz
- b) bezstronny i niezależny organ, którego zadaniem jest dokonywanie przeglądu decyzji podejmowanych przez instytucje lub podmioty zamawiające w trakcie udzielania zamówień. W tym kontekście „niezależny” oznacza, że jest to organ publiczny, który jest odrębny od jakichkolwiek podmiotów zamawiających lub podmiotów gospodarczych. Musi istnieć możliwość poddania decyzji takiego organu kontroli sądowej.

2.4.1.1. Wymóg (1)(a)

Wymóg określony w art. 150 ust. 2 lit. a) Układu został spełniony przez ustawę o zamówieniach publicznych nr 114-IX przyjętą przez parlament Ukrainy w dniu 14 września 2019 r., uchylającą ustawę nr 922-VIII z dnia 25 grudnia 2015 r., z późniejszymi zmianami („ustawa o zamówieniach publicznych”).

Centralnym organem wykonawczym, którego zadaniem jest zagwarantowanie spójnej polityki i jej realizacji we wszystkich obszarach związanych z zamówieniami publicznymi, jest „organ upoważniony”.

Art. 7 ustawy o zamówieniach publicznych definiuje organ upoważniony, który odpowiada za regulację i wdrażanie polityki zamówień publicznych w ramach swoich uprawnień określonych w ustawie o zamówieniach publicznych.

Art. 9 ustawy o zamówieniach publicznych określa główne funkcje organu upoważnionego, które są następujące:

- 1) opracowanie i przyjmowanie przepisów niezbędnych do wdrożenia ustawy oraz do uregulowania polityki państwa w dziedzinie zamówień publicznych;
- 2) analiza funkcjonowania systemu zamówień publicznych;
- 3) przygotowanie i przedkładanie Radzie Najwyższej Ukrainy, Radzie Ministrów Ukrainy oraz Izbie Rachunkowej, najpóźniej do dnia 1 kwietnia roku następującego po danym roku budżetowym, sprawozdania rocznego zawierającego analizę funkcjonowania systemu zamówień publicznych (w zakresie wskaźników ilościowych dla postępowań przetargowych, wartości przedmiotów zamówienia, poziomu konkurencji, liczby skarg) oraz ogólne informacje o wynikach kontroli w obszarze zamówień publicznych. Sprawozdanie roczne jest publikowane na oficjalnej stronie internetowej organu upoważnionego;
- 4) podsumowywanie praktyk w zakresie zamówień publicznych, w tym praktyk międzynarodowych;
- 5) analizowanie, podsumowywanie i rozpowszechnianie najlepszych międzynarodowych praktyk w zakresie zamówień publicznych;
- 6) zapewnienie funkcjonowania portalu internetowego organu upoważnionego i jego zasobów informacyjnych;
- 7) zarządzanie treścią zasobów informacyjnych organu upoważnionego;
- 8) komunikacja społeczna w zakresie usprawnienia systemu zamówień publicznych;
- 9) organizowanie spotkań i warsztatów poświęconych kwestiom zamówień publicznych;
- 10) współpraca międzynarodowa w dziedzinie zamówień publicznych;
- 11) opracowanie i zatwierdzanie następujących dokumentów:
 - wzory dokumentacji przetargowej;
 - wzory przepisów dotyczących osoby upoważnionej;
 - modelowa metodyka określania szacunkowej wartości przedmiotu zamówienia;
 - modelowa metodyka określania kosztu cyklu życia;
 - procedura identyfikacji przedmiotu zamówienia;
 - procedura publikacji informacji o zamówieniach publicznych;
 - procedura zawierania i wykonywania umów ramowych;
 - forma i wymogi dotyczące zabezpieczenia oferty;
 - procedura organizacji testów dla osób upoważnionych;
 - lista błędów formalnych;
- 12) wydawanie ogólnych zaleceń dotyczących stosowania przepisów w dziedzinie zamówień publicznych;

- 13) bezpłatne doradztwo w formie zaleceń przekazywanych za pośrednictwem zasobów informacyjnych organu upoważnionego;
- 14) współpraca z podmiotami publicznymi i organizacjami społeczeństwa obywatelskiego w zakresie zapobiegania praktykom korupcyjnym w dziedzinie zamówień publicznych;
- 15) informowanie opinii publicznej o polityce i przepisach dotyczących zamówień publicznych;
- 16) udzielanie i unieważnianie zezwoleń dla platform elektronicznych;
- 17) rozpatrywanie wniosków o wyznaczenie lub ustanowienie scentralizowanych organizacji w dziedzinie zamówień;
- 18) opracowanie wraz z innymi organami wytycznych dotyczących specyfiki zamówień publicznych w różnych sektorach oraz publikacja tych wytycznych w zasobach informacyjnych organu upoważnionego.

Funkcję organu upoważnionego pełni Departament Zamówień Publicznych i Polityki Konkurencji, który jest niezależną jednostką strukturalną Ministerstwa Gospodarki Ukrainy. Szczegółową strukturę, obowiązki i zadania Departamentu Zamówień Publicznych i Polityki Konkurencji określono w regulaminie Departamentu Zamówień Publicznych i Polityki Konkurencji zatwierdzonym dekretem nr 3876 Ministerstwa Gospodarki Ukrainy z dnia 18 października 2022 r.

W odniesieniu do wymogu określonego w art. 150 ust. 2 lit. b) Układu, zgodnie ze zmianą nr 1219-IX ustawy specjalnej „w sprawie Ukraińskiego Komitetu Antymonopolowego” („AMCU” i „ustawa o AMCU”) AMCU, jako organ odpowiedzialny za rozpatrywanie skarg, powołuje Komisję ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych („komisja”) oraz wykonuje inne uprawnienia określone w ustawie o zamówieniach publicznych, w ukraińskiej ustawie o ochronie konkurencji gospodarczej i w ustawie o AMCU.

AMCU jest organem państwowym o specjalnym statusie. AMCU jest niezależnym organem kontrolowanym przez prezydenta Ukrainy i odpowiadającym przed Radą Najwyższą Ukrainy. Niezależność ta jest zapewniona na poziomie legislacyjnym przez odpowiednie przepisy ukraińskiej ustawy o zamówieniach publicznych oraz ustawy o AMCU.

Każda Komisja ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych powinna składać się z trzech osób upoważnionych do rozpatrywania skarg w dziedzinie zamówień publicznych.

W dniu 1 kwietnia 2021 r. AMCU przyjął rozporządzenie „w sprawie zatwierdzenia procedury konkurencyjnej selekcji i mianowania na stanowiska urzędników upoważnionych do rozpatrywania skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych”, zgodnie z którym komisarze ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych mają być mianowani przez przewodniczącego AMCU na okres siedmiu lat, który może zostać przedłużony. Komisarze ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych podlegają wymogom i ograniczeniom ustanowionym w przepisach dotyczących zapobiegania korupcji, a ukraińska ustawa o służbie cywilnej nie ma do nich zastosowania. Komisarze nie mogą być członkami rządu, organu ustawodawczego ani biura prezydenta Ukrainy i nie podlegają im. Zgodnie z art. 6-1 ustawy o AMCU komisarz ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych, który jest powiązany z podmiotem odwołującym się lub instytucją zamawiającą, nie może uczestniczyć w rozpatrywaniu skargi i podejmowaniu decyzji, i na okres rozpatrywania skargi

i podejmowania decyzji w takiej sprawie zostaje zastąpiony przez innego komisarza ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych, który został wyznaczony przez przewodniczącego Ukraińskiego Komitetu Antymonopolowego, lub skarga taka może zostać przekazana do rozpatrzenia innej Komisji ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa.

Komisarze są powoływani przez przewodniczącego Ukraińskiego Komitetu Antymonopolowego po przejściu specjalnej procedury kontroli przewidzianej w ukraińskiej ustawie o zapobieganiu korupcji.

Decyzje Komisji ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych są przyjmowane w imieniu AMCU i są wiążące.

Od decyzji AMCU przysługuje odwołanie w terminie 30 dni od daty ich opublikowania w systemie e-zamówień.

Zgodnie z przepisami końcowymi i przejściowymi ustawy o zmianie ustawy o zamówieniach publicznych z dnia 3 czerwca 2021 r. nowe przepisy dotyczące wykonywania uprawnień AMCU w dziedzinie rozpatrywania skarg w zamówieniach publicznych i funkcjonowania Komisji (komisji) ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych powinny wejść w życie z dniem jej (ich) utworzenia.

AMCU nie przystąpił jeszcze do rekrutacji komisarzy ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych. Konkursy miały się rozpocząć na początku 2022 r. Ze względu na rozpoczęcie przez Federację Rosyjską wojny na pełną skalę przeciwko Ukrainie po 24 lutego AMCU tymczasowo zaprzestał rozpatrywania skarg dotyczących zamówień publicznych. Po wznowieniu prac liczba skarg znacznie spadła. Od czasu wprowadzenia stanu wojennego skargi dotyczące naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych są rozpatrywane przez AMCU w poprzedniej konfiguracji. Procedurę rekrutacji AMCU rozpoczęło w lutym 2023 r.

2.4.1.2. Wymóg (1)(b):

W odniesieniu do części drugiej pierwszego wymogu, zgodnie z art. 151 Układu Strony zapewniają przestrzeganie szeregu podstawowych norm w zakresie udzielania wszystkich zamówień, zgodnie z ust. 2–15 tego artykułu, dotyczącymi publikacji, udzielania zamówień i ochrony sądowej. Te podstawowe normy wywodzą się bezpośrednio z zasad dotyczących zamówień publicznych, określonych w dorobku prawnym Unii regulującym te kwestie, w tym z zasad niedyskryminacji, równego traktowania, przejrzystości i proporcjonalności.

Zgodnie z ukraińską 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 przyjętej w dniu 16 grudnia 2021 r. (ustawa nr 1977-IX o zmianach ukraińskiej ustawy o zamówieniach publicznych w celu stworzenia warunków dla zrównoważonego rozwoju i modernizacji przemysłu krajowego) wprowadzono na okres 10 lat tymczasowe wymogi dotyczące krajowego pochodzenia zamawianych maszyn i urządzeń. Wymogi te nie mają zastosowania do zamówień objętych przepisami ukraińskiej ustawy 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.

Od dnia 1 sierpnia 2016 r. większość postępowań o udzielenie zamówienia prowadzonych jest w Ukrainie wyłącznie za pośrednictwem systemu e-zamówień Prozorro. Wszystkie informacje na temat zamówień publicznych, w tym dokumenty przetargowe zawierające wymogi dotyczące przedmiotu zamówienia i oferentów, są publikowane w systemie e-zamówień.

Przedmiot zamówienia jest zdefiniowany na podstawie krajowej klasyfikacji – „Wspólnego Słownika Zamówień” („CPV”), który jest dostosowany do Wspólnego Słownika Zamówień UE. Krajowa klasyfikacja „Wspólnego Słownika Zamówień” ma ujednolicić opis przedmiotu zamówienia publicznego, zapewnić większą przejrzystość i skuteczne otoczenie konkurencyjne.

Terminy wyrażenia zainteresowania i składania ofert są określone w ustawie o zamówieniach publicznych i różnią się w zależności od rodzaju postępowania o udzielenie zamówienia:

- w przypadku ogłoszenia otwartej procedury przetargowej – co najmniej 15 dni, jeżeli szacunkowa wartość nie przekracza progów, i co najmniej 30 dni w przypadku przekroczenia progów;
- w przypadku ogłoszenia postępowania w trybie dialogu konkurencyjnego – co najmniej 15 dni, jeżeli szacunkowa wartość nie przekracza progów, i co najmniej 30 dni w przypadku przekroczenia progów;
- w przypadku ogłoszenia przetargu ograniczonego – nie później niż 30 dni przed upływem terminu składania dokumentów na potrzeby kwalifikacji do przetargu.

Wyżej wymienione progi to 133 000 EUR dla towarów i usług oraz 5 150 000 EUR dla robót budowlanych. Jeżeli szacunkowa wartość zamówienia przekracza progi, ogłoszenie o zamówieniu musi również zostać podane do wiadomości publicznej w języku angielskim w portalu internetowym organu upoważnionego.

Ustawa o zamówieniach publicznych wymaga, aby zamówienia publiczne były udzielane w sposób przejrzysty, zgodnie z wcześniej ogłoszonymi kryteriami i zasadami. 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.

W następstwie rosyjskiej agresji wojskowej na Ukrainę, w ramach stanu wojennego obowiązującego w Ukrainie i na czas jego trwania, Ukraina wprowadziła tymczasowe odstępstwa od swoich przepisów dotyczących zamówień publicznych. Ocena wdrożenia etapu 1 i etapu 2 opiera się na zobowiązaniu Ukrainy do wycofania tymczasowych odstępstw wynikających z trwania stanu wojennego w ciągu 90 dni od zakończenia stanu wojennego.

Wymóg (2):

W odniesieniu do drugiego wymogu dotyczącego etapu 1 konieczne jest zatwierdzenie planu określonego w art. 152 Układu. Art. 152 ust. 1 Układu stanowi, że przed rozpoczęciem stopniowego zbliżania prawodawstwa Ukraina ma przedłożyć Komitetowi Stowarzyszenia

w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu kompleksowy plan wdrożenia tytułu IV rozdział 8 Układu wraz z harmonogramem i kluczowymi etapami. Plan ten, który zgodnie z Układem ma być zgodny z etapami i harmonogramami przedstawionymi w załączniku XXI-A, ma zawierać wszystkie reformy z zakresu zbliżenia do prawodawstwa Unii i budowania zdolności instytucjonalnych.

W dniu 24 lutego 2016 r. Rada Ministrów Ukrainy przyjęła w uchwale nr 175 „Strategię reformy systemu zamówień publicznych (plan działania)”. Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu pozytywnie zaopiniował plan wdrażania rozdziału 8 decyzją nr 1/2018 z dnia 14 maja 2018 r.

2.4.2. *Etap 2*

Druga decyzja Komitetu ds. Handlu ma na celu pozytywną ocenę wdrożenia przez Ukrainę etapu 2 załącznika XXI-A.

Załącznik XXI-A wymaga w związku z tym „zbliżenia i wdrożenia podstawowych elementów dyrektywy 2014/24/UE i dyrektywy 89/665/EWG”.

2.4.2.1. Dyrektywa 2014/24/UE

Podstawowe elementy dyrektywy 2014/24/UE określono w załączniku XXI-B do Układu.

Ustawa 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 towary, usługi i roboty budowlane 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. Wartość zamówienia, powyżej której stosuje się ustawę o zamówieniach publicznych, jest określona w art. 3 ustawy na poziomie niższym od poziomu określonego w dyrektywie 2014/24/UE. Zarządzenie ukraińskiego Ministerstwa Gospodarki, Handlu i Rolnictwa nr 275 z dnia 18 lutego 2020 r. w sprawie „zatwierdzenia przybliżonej metody określania oczekiwanej wartości przedmiotu zamówienia” zawiera pewne przepisy dotyczące metod obliczania 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 przyjętej w dniu 16 grudnia 2021 r. (ustawa nr 1977-IX o zmianach ukraińskiej ustawy o zamówieniach publicznych w celu stworzenia warunków dla zrównoważonego rozwoju i modernizacji przemysłu krajowego) wprowadzono na okres 10 lat tymczasowe wymogi dotyczące krajowego pochodzenia zamawianych maszyn i urządzeń. Wymogi te nie mają zastosowania do zamówień objętych przepisami ukraińskiej ustawy 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.

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, raportów 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; określono również podstawy wykluczenia, kryteria kwalifikacji, a także kryteria udzielenia zamówienia i ich ocenę. Uwzględniono przepisy dotyczące sposobu postępowania w przypadku rażąco niskich ofert.

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

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

W następstwie agresji wojskowej, w ramach stanu wojennego i na czas jego trwania, Ukraina wprowadziła tymczasowe odstępstwa od swoich przepisów dotyczących zamówień publicznych. Ocena wdrożenia etapu 1 i etapu 2 opiera się na zobowiązaniu Ukrainy do wycofania tymczasowych odstępstw wynikających z trwania stanu wojennego w ciągu 90 dni od zakończenia stanu wojennego.

2.4.2.2. Dyrektywa 89/665/EWG

Podstawowe elementy dyrektywy 89/665/EWG określono w załączniku XXI-C do Układu.

Zgodnie z ustawą o AMCU, AMCU, jako organ odpowiedzialny za rozpatrywanie skarg, powołuje Komisję (Komisje) ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych oraz wykonuje inne uprawnienia określone w ustawie o zamówieniach publicznych, w ukraińskiej ustawie o ochronie konkurencji gospodarczej i w ustawie o AMCU.

Każda z Komisji ds. Rozpatrywania Skarg w sprawie Naruszeń Przepisów Prawa Zamówień Publicznych powinna składać się z trzech komisarzy wyznaczonych przez prezesa AMCU.

AMCU nie przystąpił jeszcze do rekrutacji komisarzy ds. skarg w sprawie naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych. Konkursy miały się rozpocząć na początku 2022 r. Ze względu na rozpoczęcie przez Federację Rosyjską wojny na pełną skalę przeciwko Ukrainie po 24 lutego AMCU tymczasowo zaprzestał rozpatrywania skarg dotyczących zamówień publicznych. Po wznowieniu prac liczba skarg znacznie spadła. Od czasu wprowadzenia stanu wojennego skargi dotyczące naruszeń przepisów prawa zamówień publicznych są rozpatrywane przez AMCU w poprzedniej konfiguracji. Procedurę rekrutacji AMCU rozpoczęło w lutym 2023 r. Ustawa o zamówieniach publicznych i ustawa o AMCU zobowiązują organ odwoławczy ds. zamówień publicznych do przyjmowania decyzji pisemnych, 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 na wniesienie odwołania. Ustawa o zamówieniach publicznych przewiduje nieważność umów zawartych z naruszeniem ustawy o zamówieniach publicznych i zawiera wykaz podstaw unieważnienia zawartych umów.

2.5. Planowana decyzja Rady Stowarzyszenia w sprawie dostępu do rynku

Art. 153 ust. 2 Układu stanowi, że wdrożenie każdego etapu załącznika XXI-A, sformalizowane decyzjami Komitetu ds. Handlu opisanymi powyżej, jest warunkiem „wzajemnego udzielenia dostępu do rynku zgodnie z załącznikiem XXI-A do niniejszego Układu”. Decyzje w sprawie dalszego otwarcia rynku są podejmowane przez Radę Stowarzyszenia zgodnie z art. 475 ust. 5 Układu. Celem planowanych aktów jest zatem zapewnienie Stronom dalszego wzajemnego otwarcia rynku, jak określono w art. 153 ust. 2 i art. 475 ust. 5 oraz w załączniku XXI-A do Układu o stowarzyszeniu. Rada Stowarzyszenia powinna również przyjąć dwie odrębne i następujące po sobie decyzje dotyczące etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A.

2.5.1. Etap 1

Pierwsza decyzja Rady Stowarzyszenia, powiązana z decyzją Komitetu ds. Handlu dotyczącą wdrożenia etapu 1, ma na celu przyznanie wzajemnego dostępu do rynku zamówień publicznych na dostawy dla instytucji administracji centralnej, jak określono w załączniku XXI-A.

2.5.2. Etap 2

Druga decyzja Rady Stowarzyszenia, powiązana z decyzją Komitetu ds. Handlu dotyczącą wdrożenia etapu 2, ma na celu przyznanie wzajemnego dostępu do rynku zamówień publicznych na dostawy dla władz państwowych, regionalnych i lokalnych oraz podmiotów prawa publicznego.

3. STANOWISKO, JAKIE MA BYĆ ZAJĘTE W IMIENIU UNII

Stanowisko, jakie ma być zajęte w imieniu Unii w ramach Komitetu ds. Handlu, polega na poparciu przyjęcia decyzji w sprawie pozytywnej oceny wdrożenia przez Ukrainę etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A, ponieważ, po pierwsze, Ukraina przyjęła kompleksową strategię reform zgodnie z art. 152 i wdrożyła art. 150 ust. 2 i art. 151 Układu, a po drugie, dostosowała swoje ustawodawstwo do dyrektywy 2014/24/UE i dyrektywy 89/665/EWG oraz wdrożyła podstawowe elementy tych dyrektyw.

Stanowisko, jakie ma być zajęte w imieniu Unii w ramach Rady Stowarzyszenia, polega na poparciu przyjęcia decyzji przyznających dalszy wzajemny dostęp do rynku w związku z wdrożeniem etapu 1 i etapu 2 załącznika XXI-A.

Decyzje te należy postrzegać w szerszym kontekście wysiłków podejmowanych przez Ukrainę na rzecz zbliżenia jej ustawodawstwa z przepisami prawa UE, m.in. w dziedzinie zamówień publicznych, w celu stworzenia warunków sprzyjających zacieśnianiu stosunków gospodarczych i handlowych.

4. PODSTAWA PRAWNA

4.1. Proceduralna podstawa prawna

4.1.1. Zasady

Art. 218 ust. 9 Traktatu o Funkcjonowaniu Unii Europejskiej (TFUE) określa tryb przyjmowania decyzji ustalających „stanowiska, które mają być zajęte w imieniu Unii w ramach organu utworzonego przez umowę, gdy organ ten ma przyjąć akty mające skutki prawne, z wyjątkiem aktów uzupełniających lub zmieniających ramy instytucjonalne umowy”.

Pojęcie „akty mające skutki prawne” obejmuje akty, które mają skutki prawne na mocy przepisów prawa międzynarodowego dotyczących danego organu. Obejmuje ono ponadto instrumenty, które nie są wiążące na mocy prawa międzynarodowego, ale mogą „w sposób decydujący wywrzeć wpływ na treść przepisów przyjętych przez prawodawcę Unii”².

4.1.2. Zastosowanie w niniejszej sprawie

Komitet ds. Handlu oraz Rada Stowarzyszenia są organami utworzonymi na mocy układu, a mianowicie Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony.

Planowane akty, które mają zostać przyjęte przez Komitet ds. Handlu i Radę Stowarzyszenia, to akty mające skutki prawne. Planowane akty będą wiążące na mocy prawa międzynarodowego zgodnie z art. 463 ust. 1 i art. 465 ust. 3 Układu.

Planowane akty nie uzupełniają ani nie zmieniają ram instytucjonalnych Układu.

W związku z tym proceduralną podstawą prawną proponowanej decyzji jest art. 218 ust. 9 TFUE.

4.2. Materialna podstawa prawna

4.2.1. Zasady

Materialna podstawa prawna decyzji przyjętej w trybie art. 218 ust. 9 TFUE jest uzależniona głównie od celu i treści planowanego aktu, którego dotyczy stanowisko, jakie ma być zajęte w imieniu Unii. Jeżeli planowany akt ma dwojaki cel lub dwa elementy składowe, a jeden z tych celów lub elementów da się określić jako główny, zaś drugi ma jedynie pomocniczy charakter, decyzja przyjęta na mocy art. 218 ust. 9 TFUE musi mieć jedną materialną podstawę prawną, tj. podstawę, której wymaga główny lub dominujący cel lub element składowy.

² Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 7 października 2014 r., Niemcy przeciwko Radzie, C-399/12, ECLI:EU:C:2014:2258, pkt 61–64.

4.2.2. Zastosowanie w niniejszej sprawie

Główny cel i treść planowanego aktu dotyczą zapewnienia wdrożenia wspólnej polityki handlowej Unii.

Materialną podstawą prawną proponowanej decyzji jest w związku z tym art. 207 TFUE.

4.3. Podsumowanie

Podstawą prawną proponowanej decyzji powinien być art. 207 TFUE w związku z art. 218 ust. 9 TFUE.

5. PUBLIKACJA PLANOWANEGO AKTU

Skutkiem decyzji Rady Stowarzyszenia o przyznaniu wzajemnego dostępu do rynku będzie powstanie praw i obowiązków w Unii i w Ukrainie. Po przyjęciu tych aktów należy je zatem opublikować w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Wniosek

DECYZJA RADY

w sprawie stanowiska, które ma być zajęte w imieniu Unii Europejskiej w Komitecie Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu oraz w Radzie Stowarzyszenia ustanowionej na mocy Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony, w odniesieniu do pozytywnej oceny wdrożenia etapów 1 i 2 załącznika XXI-A do Układu o stowarzyszeniu oraz związanego z tym dostępu do rynku

RADA UNII EUROPEJSKIEJ,

uwzględniając Traktat o funkcjonowaniu Unii Europejskiej, w szczególności jego art. 207 ust. 4 akapit pierwszy w związku z art. 218 ust. 9,

uwzględniając wniosek Komisji Europejskiej,

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 strony³, („Układ”) został zawarty przez Unię decyzją Rady (UE) 2017/1247⁴ i wszedł w życie dnia 1 września 2017 r.
- (2) Zgodnie z art. 153 ust. 2 Układu zbliżenie przepisów do dorobku prawnego Unii w dziedzinie zamówień publicznych ma się odbywać w następujących po sobie etapach, jak określono w harmonogramie w załączniku XXI-A do Układu.
- (3) Wdrożenie każdego z etapów powinno być ocenione przez Komitet ds. Handlu w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu, a po wydaniu pozytywnej oceny przez ten Komitet powinno nastąpić wzajemne przyznanie dostępu do rynku zgodnie z załącznikiem XXI-A do Układu.
- (4) Zgodnie z art. 153 ust. 3 Układu Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu przystępuje do oceny kolejnego etapu, dopiero gdy środki służące do wdrożenia poprzedniego etapu zostaną zrealizowane i zatwierdzone, o czym mowa w poprzednim motywie.
- (5) Zgodnie z art. 475 ust. 5 Układu Rada Stowarzyszenia podejmuje decyzję w sprawie dalszego wzajemnego otwarcia rynku na podstawie pozytywnej oceny wdrożenia każdego z etapów wydanej przez Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu, jak określono w załączniku XXI-A do Układu.

³ Dz.U. L 161 z 29.5.2014, s. 3.

⁴ Decyzja Rady (UE) 2017/1247 z dnia 11 lipca 2017 r. w sprawie zawarcia, w imieniu Unii Europejskiej, Układu o stowarzyszeniu między Unią Europejską i Europejską Wspólnotą Energii Atomowej oraz ich państwami członkowskimi, z jednej strony, a Ukrainą, z drugiej strony, z wyjątkiem postanowień dotyczących traktowania obywateli państw trzecich legalnie zatrudnionych jako pracownicy na terytorium drugiej strony (Dz.U. L 181 z 12.7.2017, s. 1).

- (6) Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu ma przyjąć dwie decyzje zgodnie z art. 11 ust. 2 załącznika II do decyzji nr 1/2014 Rady Stowarzyszenia UE-Ukraina z dnia 15 grudnia 2014 r. w sprawie regulaminu wewnętrznego, zawierające pozytywną ocenę zbliżenia prawa ukraińskiego do prawa Unii w ramach wdrożenia, odpowiednio, etapu 1 i etapu 2, określonych w załączniku XXI-A do Układu.
- (7) Po przyjęciu tych decyzji przez Komitet Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu Rada Stowarzyszenia ma przyjąć dwie decyzje – zgodnie z art. 11 ust. 2 załącznika I do decyzji nr 1/2014 Rady Stowarzyszenia UE-Ukraina z dnia 15 grudnia 2014 r. w sprawie regulaminu wewnętrznego – o przyznaniu dalszego wzajemnego dostępu do rynku w związku z wdrożeniem etapu 1 i etapu 2, określonych w załączniku XXI-A do Układu.
- (8) W wyniku czterech decyzji, które mają zostać przyjęte, Unia i Ukraina powinny przyznać sobie wzajemny dostęp do rynku w przypadku zamówień na dostawy dla instytucji administracji centralnej, władz państwowych, regionalnych i lokalnych oraz podmiotów prawa publicznego.
- (9) Należy ustalić stanowisko, które ma być zajęte w imieniu Unii w Komitecie Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu oraz w Radzie Stowarzyszenia, gdyż planowane decyzje będą wiążące dla Unii,

PRZYJMUJE NINIEJSZĄ DECYZJĘ:

Artykuł 1

Stanowisko, które ma być zajęte w imieniu Unii w Komitecie Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu w odniesieniu do decyzji dotyczących wdrożenia etapu 1 i etapu 2 określonych w załączniku XXI-A do Układu, opiera się na odpowiednich projektach decyzji Komitetu Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu zawartych w załącznikach I i II do niniejszej decyzji.

Artykuł 2

Stanowisko, które ma być zajęte w imieniu Unii w Radzie Stowarzyszenia w odniesieniu do decyzji dotyczących przyznania wzajemnego dalszego dostępu do rynku, jak określono w załączniku XXI-A do Układu, w związku z wdrożeniem etapu 1 i etapu 2, opiera się na odpowiednich projektach decyzji Rady Stowarzyszenia zawartych w załącznikach III i IV do niniejszej decyzji.

Artykuł 3

Po przyjęciu decyzji Komitetu Stowarzyszenia w składzie rozstrzygającym kwestie dotyczące handlu, o których mowa w art. 1, oraz decyzji Rady Stowarzyszenia, o których mowa w art. 2, decyzje te są publikowane w *Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej*.

Artykuł 4

Niniejsza decyzja skierowana jest do Komisji.

Sporządzono w Brukseli dnia [...] r.

*W imieniu Rady
Przewodniczący*