

Rola brokera w postępowaniu publicznym

W praktyce zamawiający nawet w przypadku powierzenia brokerowi roli pełnomocnika, pozostawiają sobie kompetencje do zatwierdzania kluczowych kwestii. Jest to podejście bezpieczniejsze dla obu stron. - Łukasz Górny

Uniwersalny kształt ustawy Prawo Zamówień Publicznych (PZP), mającej zastosowanie do każdego rodzaju usług, dostaw lub robót publicznych sprawia, że często słyszy się głosy o jej niedostosowaniu do specyfiki konkretnego zamówienia publicznego. Taka opinia odnosi się także do usług ubezpieczeniowych. Zawarcie w procedurze publicznej polisy odpowiadającej na potrzeby zamawiającego rzeczywiście jest wymagające. Podmioty zobowiązane do stosowania PZP korzystają więc z usług brokerów i często głównym powodem nawiązania współpracy z profesjonalnym doradcą ubezpieczeniowym jest wsparcie, jakiego może on udzielić w przeprowadzeniu postępowania publicznego na ubezpieczenie interesów majątkowych zamawiającego. Broker w postępowaniu może pełnić rolę biegłego, członka komisji przetargowej lub pełnomocnika zamawiającego.

Naturalnie biegły

Naturalna rola dla brokera ubezpieczeniowego w procedurze publicznej to biegły. Brokerzy przygotowują najczęściej w całości opis przedmiotu zamówienia, a więc warunki oczekiwanej polisy wraz z dodatkowymi informacjami o ryzyku. "Wiadomości specjalnych", o których mowa w PZP, wymaga jednak nie tylko przygotowanie części merytorycznej Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ). Warunki postępowania, jakie zostaną wyznaczone przez zamawiającego, także mogą decydować o jego powodzeniu. Brokerzy angażowani są mocno w kwestie formalne, ze względu na znajomość realiów rynku ubezpieczeniowego w połączeniu z umiejętnością stosowania przepisów PZP. Przygotowują rekomendacje wyboru trybu postępowania oraz kryteria oceny ofert w zależności od konkretnej umowy ubezpieczenia. Powierza się im ustalenie warunków udziału w postępowaniu, dotyczących m.in. sytuacji ekonomicznej i finansowej ubezpieczyciela lub ich wiedzy i doświadczenia. Przykładowym problemem do rozwiązania przez brokera w obszarze proceduralnym zamówienia publicznego jest konflikt pomiędzy przepisami uprawniającymi zamawiającego do żądania wykazu wykonanych przez ubezpieczyciela usług, potwierdzających wymagane doświadczenie, a obowiązkiem zachowania "tajemnicy ubezpieczeniowej" (szerzej o tego rodzaju wyzwaniach w kolejnych artykułach cyklu). W praktyce często broker, pełniąc rolę biegłego, przygotowuje dla komisji przetargowej całość materiałów formalnych i merytorycznych składających się na przetarg.

Broker w roli biegłego to zazwyczaj ciało doradcze, a kluczowe decyzje podejmowane są przez komisję przetargową lub kierownika zamawiającego. Większy wpływ na przetarg, ale w mojej opinii także zakres odpowiedzialności spoczywa na brokerze w sytuacji, gdy powierza się mu rolę członka komisji przetargowej. Jego głos w sytuacjach spornych może przeważać nad przyjęciem takich, a nie innych rozwiązań w postępowaniu publicznym.

Zawarcie w procedurze publicznej polisy odpowiadającej na potrzeby zamawiającego jest wymagające.

Pełnomocnik zamawiającego

Najszerzy zakres odpowiedzialności spoczywa na brokerze w przypadku, gdy na podstawie art. 15 ust. 2 powierzona mu zostanie rola pełnomocnika zamawiającego, który ma za zadanie przygotować lub przeprowadzić całe postępowanie. Wątpliwości może wzbudzić pytanie, czy pełniąc taką rolę, przejmuje on także

Naturalna rola dla brokera ubezpieczeniowego w procedurze publicznej to biegły.

kompetencje zarezerwowane w PZP dla kierownika zamawiającego, takie jak powołanie komisji przetargowej czy zatwierdzenie wyboru najkorzystniejszej oferty. Są one o tyle zasadne, że zgodnie z definicją z PZP kierownikiem zamawiającego jest osoba lub organ uprawniony do zarządzania zamawiającym, z wyłączeniem pełnomocników ustanowionych przez zamawiającego, a ponadto zgodnie z art. 18 ust. 2 PZP kierownik zamawiającego może powierzyć pisemnie wykonywanie w ramach przeprowadzanego postępowania zastrzeżonych dla niego czynności tylko pracownikom zamawiającego. Jednak ocenia się, że ustanowienie pełnomocnika przez zamawiającego może pociągać za sobą powierzenie mu całości czynności związanych z przetargiem (jeśli taki jest zakres umocowania), a więc także zastrzeżonych w PZP dla kierownika zamawiającego. Potwierdza to także stosowna opinia Urzędu Zamówień Publicznych. W takiej sytuacji za całość postępowania odpowiadałby obok kierownika zamawiającego także broker.

W praktyce zamawiający nawet w przypadku powierzenia brokerowi roli pełnomocnika, pozostawiają sobie kompetencje do zatwierdzania kluczowych kwestii, takich jak kształt SIWZ, wybór najkorzystniejszej oferty, wykluczenie wykonawcy czy odrzucenie oferty. Oceniam, że jest to podejście bezpieczniejsze dla obu stron. Zamawiający ma większą kontrolę nad postępowaniem publicznym, za które ponosi odpowiedzialność, a broker pełni rolę doradczą w kwestiach formalnych i jego głównym zadaniem jest prawidłowy opis przedmiotu zamówienia.

Łukasz Górny

Radca prawny, główny specjalista ds. zamówień publicznych EIB



Publikacje

Kliknij aby przejść do pozostałych Publikacji