**Przykładowe klauzule: mediacyjna i koncyliacyjna**

**przygotowane przez Prokuratorię Generalną Rzeczypospolitej Polskiej[[1]](#footnote-1)**

*W obecnym stanie prawnym prowadzenie mediacji i koncyliacji dotyczących sporów wynikających z umowy o zamówienie publiczne dopuszczalne jest na zasadach ogólnych, ponieważ ustawa Pzp[[2]](#footnote-2) nie zawiera własnych uregulowań dotyczących polubownego rozwiązania sporów wynikających z umowy w sprawie zamówienia publicznego. Podkreślić należy, że ugoda zawarta w wyniku mediacji lub koncyliacji nie może naruszać przepisów ustawy Pzp.*

*Nowa ustawa Pzp[[3]](#footnote-3), która wejdzie w życie dnia 1 stycznia 2021 r., w Dziale X zawiera regulacje dotyczące pozasądowego rozwiązywania sporów. Zgodnie z art. 591 ust. 1 nowej ustawy Pzp, w sprawie majątkowej, w której zawarcie ugody jest dopuszczalne, każda ze stron umowy, w przypadku sporu wynikającego z zamówienia, może złożyć wniosek o przeprowadzenie mediacji lub inne polubowne rozwiązanie sporu do Sądu Polubownego przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranego mediatora albo osoby prowadzącej inne polubowne rozwiązanie sporu.*

*Poniżej prezentujemy propozycje przykładowych funkcjonujących w obrocie klauzul: mediacyjnej i koncyliacyjnej, przygotowanych przez Prokuratorię Generalną Rzeczypospolitej Polskiej. Jeśli strony zdecydują się na skorzystanie z możliwości polubownego rozwiązania sporu i skierowanie sprawy do Sądu Polubownego przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, klauzule te mogą zostać wpisane do umowy w sprawie zamówienia publicznego lub do umowy ramowej. Klauzule można zastosować również w obecnym stanie prawnym, a także po wejściu w życie nowej ustawy Pzp.*

*Należy także wskazać, że strony mogą zdecydować się na podjęcie próby polubownego  rozwiązania sporu także w przypadku, gdy w umowie, której dotyczy spór, nie zawarto stosownej klauzuli w tym zakresie. W takim przypadku strony składają oświadczenie o podjęciu polubownego rozwiązania sprawy poprzez mediację lub koncyliację  i zwracają się do wybranego przez siebie podmiotu, który tę procedurę przeprowadzi.*

*Więcej informacji na temat mediacji i koncyliacji oraz właściwości Sądu Polubownego przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej na stronie internetowej tego Sądu pod adresem:* <https://sp.prokuratoria.gov.pl/>

**Klauzula mediacyjna**

*Mediacja polega na próbie doprowadzenia do ugodowego, satysfakcjonującego obie strony rozwiązania konfliktu w drodze dobrowolnych negocjacji prowadzonych przy udziale mediatora, będącego osobą trzecią, neutralną wobec stron i ich konfliktu. Mediator wspiera przebieg negocjacji i pomaga stronom w wypracowaniu obustronnie satysfakcjonującego porozumienia i ostatecznej ugody. Ugoda zawarta przed mediatorem podlega na wniosek stron zatwierdzeniu przez sąd. Jeżeli ugoda podlega wykonaniu w drodze egzekucji, sąd zatwierdza ugodę przez nadanie jej klauzuli wykonalności, a tym samym staje się ona tytułem wykonawczym umożliwiającym dochodzenie roszczeń na wypadek, gdyby strona porozumienia uchylała się od realizacji podjętych zobowiązań.*

Treść klauzuli:

**„W przypadku zaistnienia pomiędzy stronami sporu, wynikającego z umowy lub pozostającego w związku z umową, strony zobowiązują się do podjęcia próby jego rozwiązania w drodze mediacji. Mediacja prowadzona będzie przez Mediatorów Stałych Sądu Polubownego przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej zgodnie z Regulaminem tego Sądu.”**

**Klauzula koncyliacyjna**

*Koncyliacja to próba polubownego rozwiązania sporu przez niezależnego i bezstronnego koncyliatora. Koncyliator przedstawia stronom propozycję rozwiązania konfliktu. Zadaniem koncyliatora jest opracowanie odpowiednich rozwiązań w formie propozycji koncyliacyjnej. Po otrzymaniu propozycji koncyliacyjnej strony mogą: (-) przyjąć propozycję, co kończy spór, (-) uznać propozycję za niewystarczającą i poddać sprawę negocjacjom między stronami, (-) zawrzeć ugodę modyfikując propozycję koncyliatora, (-) nie przyjąć propozycji koncyliacyjnej, nie ponosząc z tego powodu żadnych konsekwencji. W ramach postępowania koncyliacyjnego możliwe jest zawarcie ugody przed koncyliatorem.*

*Różnica pomiędzy koncyliacją a mediacją polega na tym, że mediacja jest trójstronnym procesem, kierowanym przez bezstronną osobę (mediatora) przy jednoczesnym udziale stron sporu, którego celem jest dojście do konsensusu. W przypadku koncyliacji zamiast mediatora występuje koncyliator, który na podstawie przedstawionych przez strony roszczeń mocą swojego autorytetu przedstawia propozycję koncyliacyjną mającą na celu zakończenie sporu, zaś sami zainteresowani nie biorą udziału w jej opracowaniu.*

Treść klauzuli:

**„W przypadku zaistnienia pomiędzy stronami sporu, wynikającego z umowy lub pozostającego w związku z umową, strony zobowiązują się do podjęcia próby jego rozwiązania w drodze koncyliacji. Koncyliacja będzie prowadzona przez Koncyliatorów Stałych Sądu Polubownego przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej zgodnie z Regulaminem tego Sądu.”**

1. wybór podmiotu, przed którym prowadzone będzie postępowanie polubowne – zarówno w obecnym stanie prawnym, jak i po wejściu w życie nowej ustawy Pzp - należy do stron. Zaproponowane klauzule dotyczą sytuacji, w której do rozwiązania sporu wybrany został Sąd Polubowny przy Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej. W przypadku wyboru innego podmiotu klauzule należy zmodyfikować. [↑](#footnote-ref-1)
2. ustawa z dn. 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm. ) – w nin. dokumencie jako: ustawa Pzp [↑](#footnote-ref-2)
3. ustawa z dn. 11 września 2019 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019) – w nin. dokumencie jako: nowa ustawa Pzp [↑](#footnote-ref-3)