

ROZPORZĄDZENIE
PREZESA RADY MINISTRÓW

z dnia..... 2017 r.

**w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie
zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów
elektronicznych¹⁾**

Na podstawie art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164, z późn. zm.²⁾) zarządza się, co następuje:

§ 1. Rozporządzenie określa:

- 1) wymagania techniczne i organizacyjne użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia;
- 2) sposób sporządzania i przechowywania dokumentów elektronicznych oraz sposób i tryb ich przekazywania, udostępniania i usuwania.

§ 2. 1. Korespondencja pomiędzy zamawiającym a wykonawcami, prowadzona przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, może być przekazywana za pośrednictwem systemu teleinformatycznego wykorzystywanego przez zamawiającego do komunikacji drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie, a także z wykorzystaniem poczty elektronicznej lub faksu.

2. Wykonawcy składają oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz wszelkie oświadczenia i inne dokumenty, dla których istnieje wymóg podpisania kwalifikowanym podpisem elektronicznym, za pośrednictwem systemu, o którym mowa w ust. 1.

¹⁾ Niniejsze rozporządzenie w zakresie swojej regulacji wdraża:

- 1) dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, Dz. Urz. UE L 24 z 30.01.2016, str. 14 oraz Dz. Urz. UE L 307 z 25.11.2015, str. 5);
- 2) dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającą dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243 oraz Dz. Urz. UE L 307 z 25.11.2015, str. 7).

²⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2016 r. poz. 831, 996, 1020, 1250, 1265, 1579 i 1920.

3. Zamawiający wskazuje system, o którym, mowa w ust. 1, w:

- 1) ogłoszeniu o zamówieniu;
- 2) zaproszeniu do potwierdzenia zainteresowania;
- 3) zaproszeniu do składania ofert lub do negocjacji w przypadku gdy zamieszczenie ogłoszenia o ustanowieniu systemu kwalifikowania wykonawców stanowi zaproszenie do ubiegania się o zamówienie.

§ 3. 1. System, o którym mowa w § 2 ust. 1, spełnia minimalne wymagania określone w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2014 r. poz. 1114 oraz z 2016 r. poz. 352 i 1579) oraz:

- 1) zapewnia możliwość identyfikacji podmiotów przesyłających informacje drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie oraz rozliczalność podejmowanych przez nich działań;
- 2) umożliwia usunięcie dokumentów z tego systemu w sposób uniemożliwiający ich odzyskanie i zapoznanie się z ich treścią w przypadku zwrotu oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu złożonych po terminie ich składania, wycofania lub zmiany przez wykonawcę przed upływem terminu ich składania.

2. Dokumenty elektroniczne przekazywane za pośrednictwem systemu, o którym mowa w § 2 ust. 1, tworzone są w jednym z formatów danych określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne.

§ 4. 1. Elektroniczne kopie dokumentów przekazywane zamawiającemu przez wykonawcę za pośrednictwem środków komunikacji elektronicznej są poświadczane przez wykonawcę za zgodność z oryginałem poprzez ich podpisanie kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

2. W przypadku przekazywania przez wykonawców dokumentów elektronicznych w formacie poddającym dane kompresji, opatrzenie pliku zawierającego skompresowane dane podpisem elektronicznym jest równoznaczne z poświadczeniem przez wykonawcę za zgodność z oryginałem wszystkich elektronicznych kopii dokumentów zawartych w tym pliku.

§ 5. 1. W przypadku uniemożliwiającym prawidłowe doręczenie korespondencji do zamawiającego za pośrednictwem systemu, o którym mowa w § 2 ust. 1, informacja o zdarzeniu jest bezzwłocznie przekazywana do nadawcy dokumentów.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, wykonawca doręcza korespondencję do zamawiającego z wykorzystaniem poczty elektronicznej lub faksu.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, oferty i wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz wszelkie oświadczenia i inne dokumenty, dla których istnieje wymóg podpisania kwalifikowanym podpisem elektronicznym, przekazywane są w formie pisemnej.

4. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, termin uznaje się za dochowany przez wykonawcę, jeżeli zamawiającemu zostanie przedstawiony dokument potwierdzający datę wysłania korespondencji za pośrednictwem systemu, o którym mowa w § 2 ust. 1.

§ 6.1. Zamawiający sporządza, przechowuje, przekazuje, udostępnia oraz usuwa dokumenty elektroniczne za pośrednictwem systemu spełniającego minimalne wymagania określone w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne oraz wymogi określone w przepisach wydanych na podstawie art. 5 ust 2b ustawy z dnia 14 lipca 1983 r. o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach (Dz. U. z 2016 r. poz. 1506).

2. Dokumenty elektroniczne mogą być przekazywane i udostępniane również z wykorzystaniem poczty elektronicznej.

§ 7. Rozporządzenie wchodzi w życie po upływie 7 dni od dnia ogłoszenia.

D Y R E K T O R
Departamentu Prawnego

Bogdan Artymowicz

Za zgodność pod względem
prawnym, legislacyjnym
i redakcyjnym

16.02.2017

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164, z późn. zm.). Wskazany przepis upoważnia Prezesa Rady Ministrów do określenia w drodze rozporządzenia:

1) wymagań technicznych i organizacyjnych użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia,

2) sposobu sporządzania i przechowywania dokumentów elektronicznych oraz sposobu i trybu ich przekazywania, udostępniania i usuwania

- mając na względzie konieczność zapewnienia konkurencji oraz potrzebę zapewnienia sprawności postępowania o udzielenie zamówienia, otwartego dostępu wykonawców do postępowania o udzielenie zamówienia oraz bezpieczeństwa przetwarzanych danych.

Wydanie projektowanego rozporządzenia jest konieczne w związku z nowelizacją ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych dokonaną przez ustawę z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920), wdrażającą do polskiego porządku prawnego nowe dyrektywy unijne regulujące system zamówień publicznych, tj. dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.) oraz dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającą dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.).

Nowelizacja ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych dokonana ustawą z dnia 22 czerwca 2016 r. wprowadziła wynikającą z obowiązkowych przepisów nowych dyrektyw Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE i 2014/25/UE elektroniczną komunikację zamówień, w tym obowiązkową komunikację elektroniczną między wykonawcą i zamawiającym.

Projektowane rozporządzenie określa wymagania dotyczące stosowania środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie, które zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych oraz dyrektywami Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE i 2014/25/UE, służą zapewnieniu ogólnodostępności, stabilności, przejrzystości i niedyskryminacji urzędów i narzędzi wykorzystywanych przy komunikacji elektronicznej, w tym w zakresie odbioru ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w postępowaniach o udzielenie

zamówienia oraz planów i projektów w konkursach oraz interoperacyjności tych narzędzi i urządzeń z będącymi w powszechnym użyciu produktami technologii komunikacji i informatycznymi, a także zagwarantowanie bezpieczeństwa przekazywania danych przy użyciu tych urządzeń i narzędzi.

W projektowanym rozporządzeniu uwzględniono również konieczność zapewnienia zgodności rozwiązań dotyczących stosowania środków komunikacji elektronicznej z Europejskimi Ramami Interoperacyjności dla europejskich usług użyteczności publicznej (EIF 2.0) oraz ustawodawstwem polskim, w szczególności z ustawą z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2014 r. poz. 1114 oraz z 2016 r. poz. 352 i 1579).

Projektowane rozporządzenie zakłada, że korespondencja pomiędzy zamawiającym a wykonawcami przekazywana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej będzie odbywała się za pośrednictwem systemu teleinformatycznego, poczty elektronicznej lub faksu, z jednoczesnym zaznaczeniem, że wykonawcy składają oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz wszelkie oświadczenia i inne dokumenty, dla których istnieje wymóg podpisania kwalifikowanym podpisem elektronicznym, za pośrednictwem systemu teleinformatycznego.

Z uwagi na fakt, że kwestia szeroko rozumianej elektronizacji administracji publicznej, w tym wymagania stosowania środków komunikacji elektronicznej do realizacji zadań publicznych oraz sposób sporządzania, przekazywania i udostępniania dokumentów elektronicznych, została szczegółowo uregulowana w innych aktach prawnych, nie jest zasadne powtarzanie w projektowanym rozporządzeniu tych regulacji. Projektowane rozporządzenie jedynie w sposób ramowy określa wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz sposób sporządzania i przechowywania dokumentów elektronicznych oraz sposób i tryb ich przekazywania, udostępniania i usuwania. W pozostałym zakresie zastosowanie będą miały przede wszystkim przepisy ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne i przepisy wydane na podstawie art. 18 tej ustawy, które określają m.in. minimalne wymagania dla systemów teleinformatycznych używanych do realizacji zadań publicznych oraz ustanawiają Krajowe Ramy Interoperacyjności systemów teleinformatycznych, w sposób gwarantujący ich neutralność technologiczną i jawność używanych standardów i specyfikacji oraz wymiany informacji drogą elektroniczną, w tym dokumentów elektronicznych, pomiędzy podmiotami publicznymi a podmiotami niebędącymi podmiotami publicznymi. Ww. ustawa jest podstawowym aktem prawnym w zakresie elektronizacji działań podmiotów wykonujących zadania publiczne. W zakresie przechowywania dokumentów, udostępniania i ich archiwizacji aktem prawnym

obowiązującym te podmioty jest ustawa z dnia 14 lipca 1983 r. o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach (Dz. U. z 2016 r. poz. 1506) oraz przepisy wydane na jej podstawie, w szczególności na podstawie art. 5 ust 2b.

Administracja publiczna stanowi zdecydowaną większość, bo ok. 80% zamawiających udzielających zamówień i przeprowadzających konkursy na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, zaś grupa zamawiających niezaliczająca się do tej kategorii, ale wykonująca zadania publiczne i tym samym również objęta ustawą z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne to kolejne kilkanaście procent zamawiających. Jedynie niewielki odsetek zamawiających nie będzie mieścił się w grupie podmiotów zobowiązanych do stosowania tej ustawy. Ponieważ wymagania, o których mowa wyżej, odnoszące się do systemów teleinformatycznych oraz wymiany informacji drogą elektroniczną, muszą być wypełniane przez większość zamawiających na podstawie obecnie obowiązujących przepisów ww. ustaw, realizujących w dużej mierze wymagania określone art. 10b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych ustawy oraz dyrektywami unijnymi z zakresu zamówień publicznych, nie byłoby uzasadnione tworzenie aktu prawnego powielającego treść obowiązujących przepisów. Stąd projekt rozporządzenia, w zakresie w jakim jego treść przenosiłaby treść ww. aktów prawnych, zawiera odesłania do nich. Wprowadzenie regulacji odmiennych, które miałyby obowiązywać zamawiających na podstawie projektowanego rozporządzenia mogłoby tworzyć zagrożenie nie tylko niespójności z przepisami z zakresu systemów teleinformatycznych oraz przekazywania informacji drogą elektroniczną obowiązujących podmioty realizujące zadania publiczne, ale generować również znaczne koszty związane z koniecznością dostosowania do nowych wymagań.

Projektowane rozporządzenie zawiera także regulacje specyficzne dla postępowań o udzielenie zamówienia i konkursów, w tym regulacje dotyczące przekazywania korespondencji pomiędzy zamawiającym a wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej: za pośrednictwem systemu teleinformatycznego wykorzystywanego przez zamawiającego do komunikacji drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie, a także z wykorzystaniem poczty elektronicznej lub faksu, z zastrzeżeniem, że oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz wszelkie oświadczenia i inne dokumenty, dla których istnieje wymóg podpisania kwalifikowanym podpisem elektronicznym, powinny być składane tylko za pośrednictwem ww. systemu (§ 2 projektu rozporządzenia).

Dodatkowo, w projektowanym rozporządzeniu zostało określone, iż system teleinformatyczny wykorzystywany przez zamawiającego do komunikacji drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie ma zapewniać

możliwość identyfikacji podmiotów przesyłających informacje drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie oraz rozliczalność podejmowanych przez nich działań, a także ma umożliwiać usunięcie dokumentów z tego systemu w sposób uniemożliwiający ich odzyskanie i zapoznanie się z ich treścią w przypadku zwrotu oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu złożonych po terminie ich składania, wycofania lub zmiany przez wykonawcę przed upływem terminu ich składania (§ 3 ust. 1 projektu rozporządzenia).

Projektowane rozporządzenie określa także zasady dotyczące poświadczania przez wykonawcę za zgodność z oryginałem elektronicznych kopii dokumentów przekazywanych zamawiającemu przy użyciu środków komunikacji elektronicznej oraz zasad obowiązujących w przypadku uniemożliwiającym prawidłowe doręczenie korespondencji do zamawiającego za pośrednictwem systemu teleinformatycznego wykorzystywanego przez zamawiającego do komunikacji drogą elektroniczną w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie (§ 4 i 5 projektu rozporządzenia).

Proponuje się, aby projektowane rozporządzenie weszło w życie w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia. Wyznaczenie krótszego, aniżeli wynika z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 296 i 1579), terminu wejścia w życie projektowanego rozporządzenia jest związane z faktem, że zamawiający stosujący środki komunikacji elektronicznej przy wykonywaniu zadań publicznych są obecnie zobligowani do stosowania zdecydowanej większości wymogów określonych projektowanym rozporządzeniem na mocy obowiązujących aktów prawnych.

Projektowane rozporządzenie nie zawiera przepisów technicznych w rozumieniu rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2002 r. w sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych (Dz. U. poz. 2039 oraz z 2004 r. poz. 597), w związku z tym nie podlega notyfikacji Komisji Europejskiej.

Przedmiotowy projekt jest zgodny z obowiązującymi regulacjami Unii Europejskiej w tym zakresie.

Projektowane rozporządzenie nie wymaga przedłożenia instytucjom i organom Unii Europejskiej, w tym Europejskiemu Bankowi Centralnemu, w celu uzyskania opinii, dokonania powiadomienia, konsultacji albo uzgodnienia.

Zgodnie z przepisami ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingskiej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. poz. 1414, późn. zm.) projekt rozporządzenia został zamieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Zamówień Publicznych.

Jednocześnie, zgodnie z § 52 uchwały nr 190 Rady Ministrów z dnia 29 października 2013 r. – Regulamin pracy Rady Ministrów (M.P. z 2016 r. poz. 1006 i 1204), projekt

rozporządzenia został zamieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej Rządowego Centrum Legislacji, w serwisie „Rządowy Proces Legislacyjny”.