

ROZPORZĄDZENIE
PREZESA RADY MINISTRÓW

z dnia 2018 r.

**zmieniające rozporządzenie w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w
postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i
przechowywania dokumentów elektronicznych**

Na podstawie art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, z późn. zm.¹⁾) zarządza się, co następuje:

§ 1. W rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych (Dz. U. poz. 1320) wprowadza się następujące zmiany:

1) § 3 otrzymuje brzmienie:

„§ 3. 1. Przekazanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosków, o których mowa w art. 134c ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawą”, oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ustawy, w tym jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, oraz planów i projektów w konkursach, następuje za pomocą środków komunikacji elektronicznej, których użycie zapewnia spełnienie wymagań przewidzianych dla systemu teleinformatycznego w rozumieniu art. 2 pkt 3 ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz.U. z 2016 r. poz. 1030 i 1579), zwanego dalej „systemem teleinformatycznym”, w tym wymagań odpowiadających minimalnym wymaganiom określonym w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2017 r. poz. 570 oraz z 2018 r. poz. 100).

¹⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2017 r. poz. 2018 oraz z 2018 r. poz. 1560, 1603, 1669 i 1693.

2. Przekazanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosków, o których mowa w art. 134c ustawy, oraz planów i projektów w konkursach, następuje za pomocą środków komunikacji elektronicznej, których użycie zapewnia dodatkowo:

- 1) identyfikację podmiotów przekazujących, ustalenie dokładnego czasu i daty odbioru tych dokumentów, oraz rozliczalność innych działań podejmowanych przez podmioty przekazujące;
- 2) ochronę przed dostępem do treści tych dokumentów przed upływem wyznaczonych terminów ich otwarcia;
- 3) wyłącznie osobom uprawnionym możliwość ustalania oraz zmiany terminów składania i otwarcia tych dokumentów;
- 4) podczas poszczególnych etapów postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu możliwość udostępniania wyłącznie osobom uprawnionym całości lub części danych zawartych w tych dokumentach;
- 5) możliwość zagwarantowania praktycznego i jednoznacznego wykrycia ewentualnego naruszenia lub próby naruszenia wymogów, o których mowa w pkt 2-4;
- 6) możliwość ich usunięcia w sposób uniemożliwiający ich odzyskanie i zapoznanie się przez użytkowników z ich treścią – w przypadku zwrócenia przez zamawiającego oferty albo wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ich wycofania.

3. Użycie środków komunikacji elektronicznej służących do przekazywania dokumentów elektronicznych, o których mowa w ust. 1 i 2, wymaga udostępnienia przez zamawiającego zainteresowanym wykonawcom informacji na temat specyfikacji połączenia, formatu przesyłanych danych oraz kodowania i oznaczania czasu odbioru danych.

- 2) w § 5 ust. 1 i 2 otrzymują brzmienie:

„1. Jeżeli wykonawca nie posiada oryginału oświadczenia lub dokumentu, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy, lub innych oświadczeń lub dokumentów składanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w postaci dokumentu elektronicznego, może sporządzić i przekazać elektroniczną kopię posiadanego oświadczenia lub dokumentu.

2. W przypadku przekazywania przez wykonawcę elektronicznej kopii dokumentu lub oświadczenia, opatrzenie jej kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez wykonawcę albo odpowiednio przez podmiot, na którego zdolnościach lub sytuacji polega wykonawca na zasadach określonych w art. 22a ustawy, albo przez podwykonawcę jest równoznaczne z poświadczeniem elektronicznej kopii dokumentu za zgodność z oryginałem.”;

3) w § 7 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Do postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy, prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy, wszczętych w okresie od dnia wejścia w życie niniejszego rozporządzenia do dnia 31 grudnia 2019 r., przepisy niniejszego rozporządzenia mają odpowiednie zastosowanie w przypadku, gdy zamawiający dopuścił możliwość komunikacji zamawiającego z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.”.

§ 2. 1. Do postępowań o udzielenie zamówienia prowadzonych przez centralnego zamawiającego, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy, wszczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia stosuje się przepisy dotychczasowe.

2. Do postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy, prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający, przepisy rozporządzenia w zakresie jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, o którym mowa w art. 25a ustawy, stosuje się w brzmieniu dotychczasowym.

§ 3. Rozporządzenie wchodzi w życie z dniem 18 października 2018 r.

PREZES RADY MINISTRÓW

Za zgodność pod względem
prawnym, legislacyjnym
i redakcyjnym

Dyrektor
Departamentu Prawnego

Bogdan Artymowicz
radca prawny

06.09.2018

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, z późn. zm.), dalej „ustawa Pzp”. 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.

Przepis art. 10g zawarty został w ustawie Pzp w dziale I „Przepisy Ogólne”, rozdziale 2a „Komunikacja zamawiającego z wykonawcami”, którego przepisy, w myśl wykładni systemowej prawa, mają odpowiednie zastosowanie również do konkursów czy też zamówień sektorowych, które uregulowane są w dziale III „Przepisy szczególne” odpowiednio w rozdziale 3 „Konkurs” oraz w rozdziale 5 „Zamówienia sektorowe”.

Aktualnie obowiązuje rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych (Dz. U. poz. 1320), zwane dalej „rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r.”, które w zakresie swojej regulacji wdraża dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE¹⁾ oraz dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE²⁾.

Potrzeba zmiany przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. związana jest głównie z wejściem w życie ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającej ustawę - Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1603), która dokonuje zmian w:

- 1) ustawie Pzp, mających na celu doprecyzowanie redakcji przepisów regulujących kwestie związane z elektroniczną komunikacją zamówień publicznych;

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. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.).

²⁾ Dyrektywa 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, uchylająca dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.).

2) ustawie z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920), mających na celu przesunięcie w czasie obowiązku pełnej elektroniczacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych.

Zmiany w ustawie Pzp wejdą w życie z dniem 18 października 2018 r.

Nowelizacja przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. ma na celu dostosowanie jego treści do zmienianych przepisów ustawy Pzp związanych w szczególności z wykreśleniem z definicji „środków komunikacji elektronicznej” sformułowania „lub faks”, jak również doprecyzowanie sposobu sporządzania i przekazywania oświadczeń. Konieczna jest również zmiana przepisów przejściowych rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. uwzględniająca fakt, że w wyniku zmiany ww. ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r., obowiązek pełnej elektroniczacji zamówień publicznych o wartości poniżej progów unijnych został przesunięty z dnia 18 października 2018 r. na dzień 1 stycznia 2020 r.

Projektowane nowe brzmienie § 3 ust. 1 jest przede wszystkim konsekwencją zmodyfikowanego (z dniem 18 października 2018 r.) brzmienia art. 10a ust. 5 ustawy Pzp, z którego będzie jednoznacznie wynikało, że nie wszystkie oświadczenia składane w postępowaniu o udzielenie zamówienia muszą być sporządzane, pod rygorem nieważności, w postaci elektronicznej i opatrywane kwalifikowanym podpisem elektronicznym, ale jedynie te oświadczenia, o których mowa w art. 25a ustawy Pzp, w tym jednolity europejski dokument zamówienia. Przy takiej konstrukcji przepisu zmienionego art. 10a ust. 5 ustawy Pzp podwyższony poziom bezpieczeństwa wymagany dla elektronicznych środków komunikacji, o którym mowa w obecnym § 3 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. (*vide*: projektowany § 3 ust. 1), nie będzie miał zastosowania do wszystkich innych oświadczeń składanych w postępowaniu, ale jedynie do oświadczenia z art. 25a ustawy Pzp.

Ponadto, zmiana polegająca na wydzieleniu treści obecnego § 3 ust. 1 pkt 1 do odrębnej jednostki redakcyjnej jest zmianą o charakterze porządkującym, gdyż obecne wprowadzenie do wyliczenia (*vide*: § 3 ust. 1) odnosi się w istocie jedynie do punktu 1, a nie do pozostałych pkt 2-5, które nie mają zastosowania do „oświadczeń, w tym jednolitego dokumentu zamówienia”.

Projektowane brzmienie § 3 ust. 2 pkt 1-5 (obecnie § 3 ust. 1 pkt 2-4) jest odzwierciedleniem treści załącznika IV do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE oraz załącznika V do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE, które zostały wdrożone do polskiego porządku prawnego rozporządzeniem Prezesa Rady

Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. Projektowany § 3 ust. 2 we wprowadzeniu do wyliczenia zawiera odesłanie do wszystkich dokumentów, o których mowa w ww. załącznikach do dyrektyw, a więc do „ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału, wniosków o zakwalifikowanie, a także planów i projektów w konkursach”. Wprawdzie wykładnia przepisów ustawy Pzp pozwala na stwierdzenie, że przepisy ogólne zawarte w rozdziale 2a zatytułowanym „Komunikacja zamawiającego z wykonawcami”, w tym przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. będą miały odpowiednie zastosowanie do konkursów czy zamówień sektorowych, jednakże zachodzi potrzeba doprecyzowania krajowych przepisów aktu wykonawczego, aby nie było wątpliwości interpretacyjnych, że wymogi określone w obecnym § 3 ust. 1 pkt 2-5 (*vide*: projektowany § 3 ust. 2 pkt 1-6) będą miały również zastosowanie do wniosków o zakwalifikowanie (tj. wniosków o dopuszczenie do udziału w systemie kwalifikowania, o których mowa w art. 134 c ustawy Pzp), a także do planów i projektów w konkursach. Konsekwentnie, analogiczne odesłanie jest również w projektowanym § 3 ust. 1.

Ponadto, w § 3 ust. 2 pkt 5 proponuje się wprowadzenie wyraźnej regulacji, która jest odzwierciedleniem brzmienia lit. g załącznika IV do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE oraz lit. g załącznika V do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE. Obecnie analogiczna regulacja jest zawarta w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2017 r. poz. 570 oraz z 2018 r. poz. 1000), tj. w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2247), do którego odsyła obecne brzmienie § 3 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. Jednakże dążąc do zapewnienia zupełności oraz precyzji przepisów aktu wykonawczego, wydanego na podstawie art. 10g ustawy Pzp, proponuje się wprowadzenie wprost w § 3 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia regulacji, zgodnie z którą przekazanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosków, o których mowa w art. 134c ustawy Pzp, oraz planów i projektów w konkursach, następuje za pomocą środków komunikacji elektronicznej, których użycie zapewnia co najmniej możliwość zagwarantowania praktycznego i jednoznacznego wykrycia ewentualnego naruszenia lub próby naruszenia wymogów, o których mowa w § 3 ust. 2 pkt 2-4.

Ponadto, w projektowanym § 3 ust. 2 pkt 6 (obecny § 3 ust. 2 pkt 5), który wynika z regulacji krajowych, zawartych w art. 50 ust. 2 i art. 84 ustawy Pzp, proponuje się wykreślenie na końcu tego punktu określenia „albo zmiany”, gdyż nie każda zmiana oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu łączy się z wymogiem usunięcia tych dokumentów w sposób uniemożliwiający ich odzyskanie i zapoznanie się przez użytkowników z ich treścią.

Natomiast modyfikacja brzmienia § 3 ust. 3 (obecny § 3 ust. 3) wynika ze zmiany zakresu dokumentów jakich ma dotyczyć dyspozycja tego przepisu. W przepisie tym zamiast wyliczenia konkretnych dokumentów elektronicznych zaproponowano odesłanie do dokumentów elektronicznych, o których mowa w § 3 ust. 1 i 2.

W nowoprojektowanym § 3 zrezygnowano z określania wymogów w stosunku do użycia środków komunikacji elektronicznej innych niż wymagane do przekazywania dokumentów elektronicznych, o których mowa w projektowanym § 3 ust. 1 i 2 (tj. oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wnioski, o których mowa w art. 134c ustawy Pzp, oświadczenia, o którym mowa w 25a ustawy Pzp, w tym jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, oraz plany i projekty w konkursach), co określał dotychczasowy § 3 ust. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. W przypadku pozostałych dokumentów, oświadczeń i informacji innych, niż wymienione w § 3 ust. 1 i 2 projektu rozporządzenia nie będzie wymagane zachowanie tak wysokiego stopnia bezpieczeństwa przekazywania informacji i może odbywać się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej ogólnie dostępnych, jak np. poczta elektroniczna. Rezygnacja z tego unormowania ma służyć ułatwieniu komunikacji między zamawiającym a wykonawcą oraz odformalizowaniu postępowań o udzielenie zamówienia publicznego.

Projektowane brzmienie § 5 ust. 1 i 2 jest przede wszystkim konsekwencją zmodyfikowanego (z dniem 18 października 2018 r.) brzmienia art. 10a ust. 5 ustawy Pzp, z którego będzie jednoznacznie wynikało, że nie wszystkie oświadczenia składane w postępowaniu o udzielenie zamówienia muszą być sporządzane, pod rygorem nieważności, w postaci elektronicznej i opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, ale jedynie te oświadczenia, o których mowa w art. 25a ustawy Pzp, w tym jednolity europejski dokument zamówienia.

Mając na względzie powyższe, projektuje się, aby nie tylko dokumenty, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, ale i oświadczenia, które nie zostały oryginalnie sporządzone w postaci dokumentu elektronicznego, ale w postaci dokumentu papierowego opatrzonego własnoręcznym podpisem, mogły być składane jako elektroniczna kopia takiego dokumentu

lub oświadczenia, potwierdzona za zgodność z oryginałem kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Należy przy tym wyjaśnić, że pod pojęciem „elektronicznej kopii takiego oświadczenia lub dokumentu” będzie rozumiane wykonanie elektronicznego odwzorowania oryginalnego oświadczenia lub dokumentu sporządzonego pierwotnie w postaci papierowej, czyli skan oświadczenia lub dokumentu papierowego. Wprowadzenie takiej regulacji ma sprzyjać wykonawcom, zwłaszcza z sektora mikroprzedsiębiorców, małych i średnich przedsiębiorców. Wypada zauważyć, że oświadczenia, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, a w szczególności wymienione w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 25 ust. 2 ustawy Pzp, są w istocie oświadczeniami własnymi wykonawcy, podwykonawcy czy podmiotu trzeciego, które nie zawsze są sporządzane na potrzeby konkretnego postępowania o udzielenie zamówienia ani tym bardziej w formie elektronicznej. Zatem dopuszczenie możliwości składania skanów oryginalnych oświadczeń lub dokumentów, sporządzonych w postaci papierowej, ma m.in. przyczynić się do sprawności i odformalizowania postępowań o udzielenie zamówienia.

W związku z projektowaną zmianą § 5 ust. 1 i 2 planowana jest również zmiana brzmienia § 14 ust. 1 i 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. poz. 1126).

Projekt przewiduje również zmianę przepisu przejściowego rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r., ujętego w § 7 ust. 2, uwzględniającą fakt, że w wyniku wspomnianej na wstępie zmiany ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920) obowiązek pełnej elektronizacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych został przesunięty z dnia 18 października 2018 r. na dzień 1 stycznia 2020 r. Ponadto, proponowana zmiana przepisu przejściowego zakłada odpowiednie zastosowanie przepisów rozporządzenia wydanego na podstawie art. 10g ustawy Pzp, do postępowań, w których zamawiający dopuścił możliwość komunikacji zamawiającego z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w tym możliwość składania w formie elektronicznej ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ustawy Pzp. Obecne brzmienie § 7 ust. 2 wyłącza możliwość zastosowania przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. do postępowań o wartości zamówienia poniżej progów unijnych.

Zgodnie zatem z projektowanym zmienionym brzmieniem § 7 ust. 2, do postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp, prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy Pzp, wszczętych w okresie od dnia wejścia w życie niniejszego rozporządzenia (tj. od dnia 18 października 2018 r.) do dnia 31 grudnia 2019 r., przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. (w brzmieniu nadanym niniejszym rozporządzeniem) mają odpowiednie zastosowanie w przypadku, gdy zamawiający dopuścił możliwość komunikacji zamawiającego z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

W związku z tym, że przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. mają obecnie zastosowanie do wszczętych od dnia 18 kwietnia 2017 r. postępowań o udzielenie zamówienia prowadzonych przez centralnego zamawiającego, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy Pzp, a także w zakresie jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (JEDZ) do wszczętych od dnia 18 kwietnia 2018 r. postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp (tj. równych lub powyżej progów unijnych), prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający – konieczne jest wprowadzenie regulacji intertemporalnych dotyczących takich postępowań (*vide*: projektowany § 2).

Termin wejścia w życie rozporządzenia zmieniającego rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. został przewidziany na dzień 18 października 2018 r. i jest on związany z wejściem w życie zmian w ustawie Pzp wprowadzonych ustawą z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającą ustawę - Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1603), której termin wejścia w życie został skorelowany z terminem obowiązku pełnej elektronizacji postępowań o wartości zamówienia równej lub powyżej progów unijnych.

Projektowane zmiany nie wprowadzają dodatkowych obciążeń finansowych po stronie zamawiających oraz wykonawców.

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.

Projektowane rozporządzenie jest zgodne z przepisami prawa Unii Europejskiej. Projektowane rozporządzenie nie zawiera przepisów mających na celu wdrożenie dyrektyw UE w sprawie zamówień publicznych, ale ma na celu doprecyzowanie redakcji niektórych przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. związanych z elektroniczną zamówień.

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 lobbingsowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. z 2017 r. poz. 248) projekt rozporządzenia został zamieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Zamówień Publicznych.

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

Organem wnioskującym jest Prezes Urzędu Zamówień Publicznych działający na podstawie upoważnienia udzielonego przez Prezesa Rady Ministrów w dniu 28 sierpnia 2018 r. (znak: DP.5112.60.2018.PG).

<p>Nazwa projektu rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów zmieniające rozporządzenie w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych</p> <p>Ministerstwo wiodące i ministerstwa współpracujące Urząd Zamówień Publicznych</p> <p>Osoba odpowiedzialna za projekt w randze Ministra, Sekretarza Stanu lub Podsekretarza Stanu Pani Małgorzata Stręciwilk – Prezes Urzędu Zamówień Publicznych</p> <p>Kontakt do opiekuna merytorycznego projektu Bogdan Artymowicz, Dyrektor Departamentu Prawnego – tel. (22) 4587705, e-mail: Bogdan.Artymowicz@uzp.gov.pl</p>	<p>Data sporządzenia 6 września 2018 r.</p> <p>Źródło: Upoważnienie ustawowe: art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, z późn. zm.)</p> <p>Nr w wykazie prac legislacyjnych: 215</p>
---	---

OCENA SKUTKÓW REGULACJI

1. Jaki problem jest rozwiązywany?

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, z późn. zm.), dalej „ustawa Pzp”. 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.

Aktualnie ww. kwestię reguluje rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych (Dz. U. poz. 1320), zwane dalej „rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r.”, które w zakresie swojej regulacji wdraża dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE oraz dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE.

Potrza zmiany przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. związana jest z wejściem w życie ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającej ustawę – Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1603), która dokonuje zmian w:

- 1) ustawie Pzp, mających na celu doprecyzowanie redakcji przepisów regulujących kwestie związane z elektroniczną komunikacją zamówień publicznych;
- 2) ustawie z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920), mających na celu przesunięcie w czasie obowiązku pełnej elektronicznej komunikacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych.

Zmiany w ustawie Pzp wejdą w życie z dniem 18 października 2018 r.

W związku z powyższym, z dniem 18 października 2018 r. niezbędne jest wprowadzenie do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. zmian mających na celu dostosowanie treści tego aktu wykonawczego do zmienionego brzmienia ustawy Pzp.

2. Rekomendowane rozwiązanie, w tym planowane narzędzia interwencji, i oczekiwany efekt

Nowelizacja przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. ma na celu dostosowanie jego treści do zmienianych przepisów ustawy Pzp związanych w szczególności z wykreśleniem z definicji „środków komunikacji elektronicznej” sformułowania „lub faks”, jak również doprecyzowuje sposób sporządzania i przekazywania oświadczeń.

Ponadto, konieczna jest zmiana przepisów przejściowych rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. uwzględniająca fakt, że w wyniku zmiany ww. ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r., obowiązek pełnej elektronicznej komunikacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych został przesunięty z dnia 18 października 2018 r. na dzień 1 stycznia 2020 r.

3. Jak problem został rozwiązany w innych krajach, w szczególności krajach członkowskich OECD/UE?

Dyrektywa 2014/24/UE, która przewiduje obowiązkową elektroniczną procedurę udzielania zamówień publicznych, zawiera jednocześnie zapisy ustanawiające określone wymagania mające zastosowanie do narzędzi i urządzeń służących do komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Dyrektywa ta została transponowana we wszystkich państwach członkowskich, z wyjątkiem Luksemburga. Z kolei transpozycji dyrektywy 2014/25/UE, która przewiduje analogiczne obowiązki w odniesieniu do zamówień udzielanych w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, nie dokonały jeszcze Luksemburg i Hiszpania. Państwa członkowskie, które transponowały przepisy dyrektyw 2014/24/UE i 2014/25/UE na grunt prawa krajowego, z reguły obejmują obowiązkiem porozumiewania się zamawiającego z wykonawcami za pomocą środków elektronicznych wszystkie zamówienia, tj. zarówno zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi stosowania unijnych dyrektyw, jak i zamówienia poniżej tych progów. Należy jednocześnie mieć na uwadze, że państwa członkowskie Unii Europejskiej charakteryzuje różny stopień zaawansowania w rozwoju technologii pozwalających na pełną elektroniczną procedurę udzielania zamówienia publicznego. W niektórych krajach (np. we Francji, Włoszech, Portugalii czy Irlandii) istnieje wieloletnia tradycja porozumiewania się zamawiającego z wykonawcami za pomocą środków elektronicznych. Inne państwa są w tym zakresie mniej zaawansowane. Istnieje również praktyka stopniowego wprowadzania określonych obowiązków w tym zakresie. Przykładowo na Cyprze stosowanie elektronicznych środków komunikacji w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego jest obowiązkowe dla zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne od 2015 r. Dla zamówień o wartościach nieprzekraczających progów unijnych taki obowiązek będzie dopiero wprowadzany. Z kolei na Węgrzech obowiązkowa komunikacja elektroniczna w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego z wykorzystaniem platformy e-zamówień została wprowadzona z dniem 15 kwietnia 2018 r. W okresie od 15 listopada 2017 r. do 15 kwietnia 2018 r. stosowanie e-zamówień było dobrowolne.

4. Podmioty, na które oddziałuje projekt

Grupa	Wielkość	Źródło danych	Oddziaływanie
Zamawiający: jednostki sektora finansów publicznych, państwowe jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej, podmioty prawa publicznego, związki tych jednostek lub podmiotów oraz przedsiębiorstwa działające m.in. w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych	Okolo 13 000 zamawiających udzielających zamówień w oparciu o procedury określone ustawą Pzp, spośród ogólnej liczby ok. 33 690 zamawiających	Sprawozdanie Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych w 2017 r. – na podstawie liczby rocznych sprawozdań o udzielonych zamówieniach złożonych za rok 2017 r.	Projekt rozporządzenia będzie miał wpływ na sposób przekazywania dokumentacji i korespondencji pomiędzy zamawiającym a wykonawcami
Wykonawcy: osoby prawne lub jednostki nieposiadające osobowości prawnej, osoby fizyczne	brak danych na temat liczby wykonawców; wartość polskiego rynku zamówień publicznych wyniosła ok. 163,2 mld zł, w tym: – poniżej progów UE ok. 45,3 mld zł – powyżej progów UE ok. 114,7 mld zł	Sprawozdanie Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych o funkcjonowaniu systemu zamówień publicznych 2017 r. – ogólna liczba zamówień udzielonych w oparciu o procedury określone ustawą	Projekt rozporządzenia będzie miał wpływ na sposób przekazywania dokumentacji i korespondencji pomiędzy zamawiającym a wykonawcami

5. Informacje na temat zakresu, czasu trwania i podsumowanie wyników konsultacji

Projekt rozporządzenia został przekazany w ramach konsultacji publicznych do następujących podmiotów:

- 1) Krajowej Izby Odwoławczej;
- 2) Narodowego Banku Polskiego;
- 3) Banku Gospodarstwa Krajowego;
- 4) Polskiej Izby Informatyki i Telekomunikacji;
- 5) Naukowej i Akademickiej Sieci Komputerowej;
- 6) Krajowej Izby Gospodarczej Elektroniki i Telekomunikacji;
- 7) Krajowej Izby Architektów;
- 8) Pracodawców Rzeczypospolitej Polskiej;
- 9) Fundacji Małych i Średnich Przedsiębiorstw;
- 10) Związku Pracodawców Business Centre Club;
- 11) Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Konsultantów Zamówień Publicznych;

- 12) Centrum Obsługi Administracji Rządowej;
- 13) Ogólnopolskiego Porozumienia Związków Zawodowych;
- 14) NSZZ „Solidarność”;
- 15) Forum Związków Zawodowych;
- 16) Konfederacji „Lewiatan”;
- 17) Związku Rzemiosła Polskiego;
- 18) Izby Projektowania Budowlanego;
- 19) Krajowej Izby Gospodarczej;
- 20) Niezależnego Samorządnego Związku Zawodowego „Solidarność 80”;
- 21) Fundacji Małych i Średnich Przedsiębiorstw;
- 22) Konferencji Rektorów Akademickich Szkół Polskich;
- 23) Ogólnopolskiej Izby Gospodarczej Drogownictwa;
- 24) Polskiej Izby Inżynierów Budownictwa;
- 25) Związku Pracodawców Producentów Materiałów dla Budownictwa;
- 26) Stowarzyszenia Inżynierów Doradców i Rzeczoznawców.

Wyniki konsultacji publicznych zostaną omówione w raporcie z konsultacji.

6. Wpływ na sektor finansów publicznych

(ceny stałe z r.)	Skutki w okresie 10 lat od wejścia w życie zmian [mln zł]											
	0	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	Łącznie (0-10)
Dochody ogółem	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
budżet państwa	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
JST	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
pozostałe jednostki (oddzielnie)	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
Wydatki ogółem	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
budżet państwa	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
JST	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
pozostałe jednostki (oddzielnie)	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
Saldo ogółem	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
budżet państwa	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
JST	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
pozostałe jednostki (oddzielnie)	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
Źródła finansowania	Projektowane rozporządzenie nie będzie miało wpływu na sektor finansów publicznych, w tym na budżet państwa i budżety jednostek samorządu terytorialnego.											
Dodatkowe informacje, w tym wskazanie źródeł danych i przyjętych do obliczeń założeń	<u>Komentarz:</u> Projektowane zmiany nie wprowadzają dodatkowych obciążeń finansowych po stronie zamawiających oraz wykonawców. Proponowane zmiany nie wpływają na sektor finansów publicznych.											

7. Wpływ na konkurencyjność gospodarki i przedsiębiorczość, w tym funkcjonowanie przedsiębiorców oraz na rodzinę, obywateli i gospodarstwa domowe

		Skutki											
Czas w latach od wejścia w życie zmian		0	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	Łącznie (0-10)
W ujęciu pieniężnym (w mln zł, ceny stałe z r.)	duże przedsiębiorstwa	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
	sektor mikro-, małych i średnich przedsiębiorstw	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
	rodzina, obywatele oraz gospodarstwa domowe	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
	(dodaj/usuń)	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
W ujęciu niepieniężnym	duże przedsiębiorstwa	-											
	sektor mikro-, małych i	-											

	średnich przedsiębiorstw	
	rodzina, obywatele oraz gospodarstwa domowe	–
	(dodaj/usuń)	–
Niemierzalne	(dodaj/usuń)	–
	(dodaj/usuń)	–

Dodatkowe informacje, w tym wskazanie źródeł danych i przyjętych do obliczeń założeń

Komentarz:
Projektowane zmiany nie wprowadzają dodatkowych obciążeń finansowych po stronie zamawiających oraz wykonawców.
Projektowane zmiany nie będą miały bezpośredniego wpływu na sytuację ekonomiczną i społeczną rodziny, a także sytuację osób niepełnosprawnych oraz osób starszych.

8. Zmiana obciążeń regulacyjnych (w tym obowiązków informacyjnych) wynikających z projektu

nie dotyczy

Wprowadzane są obciążenia poza bezwzględnie wymaganymi przez UE (szczegóły w odwróconej tabeli zgodności).

tak
 nie
 nie dotyczy

zmniejszenie liczby dokumentów
 zmniejszenie liczby procedur
 skrócenie czasu na załatwienie sprawy
 inne:

zwiększenie liczby dokumentów
 zwiększenie liczby procedur
 wydłużenie czasu na załatwienie sprawy
 inne:

Wprowadzane obciążenia są przystosowane do ich elektronizacji.

tak
 nie
 nie dotyczy

Komentarz:
Projektowane zmiany nie wprowadzają dodatkowych obciążeń finansowych po stronie zamawiających oraz wykonawców.

9. Wpływ na rynek pracy

Projektowane rozporządzenie nie będzie miało bezpośredniego wpływu na rynek pracy.

10. Wpływ na pozostałe obszary

środowisko naturalne
 sytuacja i rozwój regionalny
 inne:

demografia
 mienie państwowe

informatyzacja
 zdrowie

Omówienie wpływu

Projektowane rozporządzenie ma celu dostosowanie obecnie obowiązujących przepisów do zmian w zakresie elektronizacji zamówień publicznych wprowadzonych ustawą z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającą ustawę – Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw.

11. Planowane wykonanie przepisów aktu prawnego

Projektowany termin wejścia w życie rozporządzenia to 18 października 2018 r.

12. W jaki sposób i kiedy nastąpi ewaluacja efektów projektu oraz jakie mierniki zostaną zastosowane?

Ewaluacja efektów projektowanego rozporządzenia zostanie przeprowadzona w ramach ewaluacji efektów ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającej ustawę – Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw, która powinna zostać przeprowadzona nie wcześniej niż po pełnych 2 latach kalendarzowych (obejmujących 2 lata sprawozdawcze) od wejścia w życie przepisów przy użyciu następujących mierników:

1) liczba ofert składanych w formie elektronicznej oraz w formie pisemnej w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego;

- 2) czas trwania postępowań przeprowadzonych w formie elektronicznej oraz w formie pisemnej;
- 3) liczba wejść na elektroniczną platformę zamówień publicznych;
- 4) liczba zarejestrowanych uczestników elektronicznego procesu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

13. Załączniki (istotne dokumenty źródłowe, badania, analizy itp.)

Brak.

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, z późn. zm.), dalej „ustawa Pzp”. 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.

Przepis art. 10g zawarty został w ustawie Pzp w dziale I „Przepisy Ogólne”, rozdziale 2a „Komunikacja zamawiającego z wykonawcami”, którego przepisy, w myśl wykładni systemowej prawa, mają odpowiednie zastosowanie również do konkursów czy też zamówień sektorowych, które uregulowane są w dziale III „Przepisy szczególne” odpowiednio w rozdziale 3 „Konkurs” oraz w rozdziale 5 „Zamówienia sektorowe”.

Aktualnie obowiązuje rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. w sprawie użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych (Dz. U. poz. 1320), zwane dalej „rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r.”, które w zakresie swojej regulacji wdraża dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE¹⁾ oraz dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE²⁾.

Potrzeba zmiany przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. związana jest głównie z wejściem w życie ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającej ustawę - Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1603), która dokonuje zmian w:

- 1) ustawie Pzp, mających na celu doprecyzowanie redakcji przepisów regulujących kwestie związane z elektroniczną komunikacją zamówień publicznych;

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. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 65, z późn. zm.).

²⁾ Dyrektywa 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, uchylająca dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.).

2) ustawie z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920), mających na celu przesunięcie w czasie obowiązku pełnej elektroniczacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych.

Zmiany w ustawie Pzp wejdą w życie z dniem 18 października 2018 r.

Nowelizacja przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. ma na celu dostosowanie jego treści do zmienianych przepisów ustawy Pzp związanych w szczególności z wykreśleniem z definicji „środków komunikacji elektronicznej” sformułowania „lub faks”, jak również doprecyzowanie sposobu sporządzania i przekazywania oświadczeń. Konieczna jest również zmiana przepisów przejściowych rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. uwzględniająca fakt, że w wyniku zmiany ww. ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r., obowiązek pełnej elektroniczacji zamówień publicznych o wartości poniżej progów unijnych został przesunięty z dnia 18 października 2018 r. na dzień 1 stycznia 2020 r.

Projektowane nowe brzmienie § 3 ust. 1 jest przede wszystkim konsekwencją zmodyfikowanego (z dniem 18 października 2018 r.) brzmienia art. 10a ust. 5 ustawy Pzp, z którego będzie jednoznacznie wynikało, że nie wszystkie oświadczenia składane w postępowaniu o udzielenie zamówienia muszą być sporządzane, pod rygorem nieważności, w postaci elektronicznej i opatrywane kwalifikowanym podpisem elektronicznym, ale jedynie te oświadczenia, o których mowa w art. 25a ustawy Pzp, w tym jednolity europejski dokument zamówienia. Przy takiej konstrukcji przepisu zmienionego art. 10a ust. 5 ustawy Pzp podwyższony poziom bezpieczeństwa wymagany dla elektronicznych środków komunikacji, o którym mowa w obecnym § 3 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. (*vide*: projektowany § 3 ust. 1), nie będzie miał zastosowania do wszystkich innych oświadczeń składanych w postępowaniu, ale jedynie do oświadczenia z art. 25a ustawy Pzp.

Ponadto, zmiana polegająca na wydzieleniu treści obecnego § 3 ust. 1 pkt 1 do odrębnej jednostki redakcyjnej jest zmianą o charakterze porządkującym, gdyż obecne wprowadzenie do wyliczenia (*vide*: § 3 ust. 1) odnosi się w istocie jedynie do punktu 1, a nie do pozostałych pkt 2-5, które nie mają zastosowania do „oświadczeń, w tym jednolitego dokumentu zamówienia”.

Projektowane brzmienie § 3 ust. 2 pkt 1-5 (obecnie § 3 ust. 1 pkt 2-4) jest odzwierciedleniem treści załącznika IV do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE oraz załącznika V do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE, które zostały wdrożone do polskiego porządku prawnego rozporządzeniem Prezesa Rady

Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. Projektowany § 3 ust. 2 we wprowadzeniu do wyliczenia zawiera odesłanie do wszystkich dokumentów, o których mowa w ww. załącznikach do dyrektyw, a więc do „ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału, wniosków o zakwalifikowanie, a także planów i projektów w konkursach”. Wprawdzie wykładnia przepisów ustawy Pzp pozwala na stwierdzenie, że przepisy ogólne zawarte w rozdziale 2a zatytułowanym „Komunikacja zamawiającego z wykonawcami”, w tym przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. będą miały odpowiednie zastosowanie do konkursów czy zamówień sektorowych, jednakże zachodzi potrzeba doprecyzowania krajowych przepisów aktu wykonawczego, aby nie było wątpliwości interpretacyjnych, że wymogi określone w obecnym § 3 ust. 1 pkt 2-5 (*vide*: projektowany § 3 ust. 2 pkt 1-6) będą miały również zastosowanie do wniosków o zakwalifikowanie (tj. wniosków o dopuszczenie do udziału w systemie kwalifikowania, o których mowa w art. 134 c ustawy Pzp), a także do planów i projektów w konkursach. Konsekwentnie, analogiczne odesłanie jest również w projektowanym § 3 ust. 1.

Ponadto, w § 3 ust. 2 pkt 5 proponuje się wprowadzenie wyraźnej regulacji, która jest odzwierciedleniem brzmienia lit. g załącznika IV do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE oraz lit. g załącznika V do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE. Obecnie analogiczna regulacja jest zawarta w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2017 r. poz. 570 oraz z 2018 r. poz. 1000), tj. w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2247), do którego odsyła obecne brzmienie § 3 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. Jednakże dążąc do zapewnienia zupełności oraz precyzji przepisów aktu wykonawczego, wydanego na podstawie art. 10g ustawy Pzp, proponuje się wprowadzenie wprost w § 3 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia regulacji, zgodnie z którą przekazanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosków, o których mowa w art. 134c ustawy Pzp, oraz planów i projektów w konkursach, następuje za pomocą środków komunikacji elektronicznej, których użycie zapewnia co najmniej możliwość zagwarantowania praktycznego i jednoznacznego wykrycia ewentualnego naruszenia lub próby naruszenia wymogów, o których mowa w § 3 ust. 2 pkt 2-4.

Ponadto, w projektowanym § 3 ust. 2 pkt 6 (obecny § 3 ust. 2 pkt 5), który wynika z regulacji krajowych, zawartych w art. 50 ust. 2 i art. 84 ustawy Pzp, proponuje się wykreślenie na końcu tego punktu określenia „albo zmiany”, gdyż nie każda zmiana oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu łączy się z wymogiem usunięcia tych dokumentów w sposób uniemożliwiający ich odzyskanie i zapoznanie się przez użytkowników z ich treścią.

Natomiast modyfikacja brzmienia § 3 ust. 3 (obecny § 3 ust. 3) wynika ze zmiany zakresu dokumentów jakich ma dotyczyć dyspozycja tego przepisu. W przepisie tym zamiast wyliczenia konkretnych dokumentów elektronicznych zaproponowano odesłanie do dokumentów elektronicznych, o których mowa w § 3 ust. 1 i 2.

W nowoprototypowanym § 3 zrezygnowano z określania wymogów w stosunku do użycia środków komunikacji elektronicznej innych niż wymagane do przekazywania dokumentów elektronicznych, o których mowa w projektowanym § 3 ust. 1 i 2 (tj. oferty, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wnioski, o których mowa w art. 134c ustawy Pzp, oświadczenia, o którym mowa w 25a ustawy Pzp, w tym jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, oraz plany i projekty w konkursach), co określał dotychczasowy § 3 ust. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. W przypadku pozostałych dokumentów, oświadczeń i informacji innych, niż wymienione w § 3 ust. 1 i 2 projektu rozporządzenia nie będzie wymagane zachowanie tak wysokiego stopnia bezpieczeństwa przekazywania informacji i może odbywać się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej ogólnie dostępnych, jak np. poczta elektroniczna. Rezygnacja z tego unormowania ma służyć ułatwieniu komunikacji między zamawiającym a wykonawcą oraz odformalizowaniu postępowań o udzielenie zamówienia publicznego.

Projektowane brzmienie § 5 ust. 1 i 2 jest przede wszystkim konsekwencją zmodyfikowanego (z dniem 18 października 2018 r.) brzmienia art. 10a ust. 5 ustawy Pzp, z którego będzie jednoznacznie wynikało, że nie wszystkie oświadczenia składane w postępowaniu o udzielenie zamówienia muszą być sporządzane, pod rygorem nieważności, w postaci elektronicznej i opatrywane kwalifikowanym podpisem elektronicznym, ale jedynie te oświadczenia, o których mowa w art. 25a ustawy Pzp, w tym jednolity europejski dokument zamówienia.

Mając na względzie powyższe, projektuje się, aby nie tylko dokumenty, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, ale i oświadczenia, które nie zostały oryginalnie sporządzone w postaci dokumentu elektronicznego, ale w postaci dokumentu papierowego opatrzonego własnoręcznym podpisem, mogły być składane jako elektroniczna kopia takiego dokumentu

lub oświadczenia, potwierdzona za zgodność z oryginałem kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Należy przy tym wyjaśnić, że pod pojęciem „elektronicznej kopii takiego oświadczenia lub dokumentu” będzie rozumiane wykonanie elektronicznego odwzorowania oryginalnego oświadczenia lub dokumentu sporządzonego pierwotnie w postaci papierowej, czyli skan oświadczenia lub dokumentu papierowego. Wprowadzenie takiej regulacji ma sprzyjać wykonawcom, zwłaszcza z sektora mikroprzedsiębiorców, małych i średnich przedsiębiorców. Wypada zauważyć, że oświadczenia, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, a w szczególności wymienione w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 25 ust. 2 ustawy Pzp, są w istocie oświadczeniami własnymi wykonawcy, podwykonawcy czy podmiotu trzeciego, które nie zawsze są sporządzane na potrzeby konkretnego postępowania o udzielenie zamówienia ani tym bardziej w formie elektronicznej. Zatem dopuszczenie możliwości składania skanów oryginalnych oświadczeń lub dokumentów, sporządzonych w postaci papierowej, ma m.in. przyczynić się do sprawności i odformalizowania postępowań o udzielenie zamówienia.

W związku z projektowaną zmianą § 5 ust. 1 i 2 planowana jest również zmiana brzmienia § 14 ust. 1 i 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. poz. 1126).

Projekt przewiduje również zmianę przepisu przejściowego rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r., ujętego w § 7 ust. 2, uwzględniającą fakt, że w wyniku wspomnianej na wstępie zmiany ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920) obowiązek pełnej elektronizacji zamówień o wartości poniżej progów unijnych został przesunięty z dnia 18 października 2018 r. na dzień 1 stycznia 2020 r. Ponadto, proponowana zmiana przepisu przejściowego zakłada odpowiednie zastosowanie przepisów rozporządzenia wydanego na podstawie art. 10g ustawy Pzp, do postępowań, w których zamawiający dopuścił możliwość komunikacji zamawiającego z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w tym możliwość składania w formie elektronicznej ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ustawy Pzp. Obecne brzmienie § 7 ust. 2 wyłącza możliwość zastosowania przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. do postępowań o wartości zamówienia poniżej progów unijnych.

Zgodnie zatem z projektowanym zmienionym brzmieniem § 7 ust. 2, do postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp, prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy Pzp, wszczętych w okresie od dnia wejścia w życie niniejszego rozporządzenia (tj. od dnia 18 października 2018 r.) do dnia 31 grudnia 2019 r., przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. (w brzmieniu nadanym niniejszym rozporządzeniem) mają odpowiednie zastosowanie w przypadku, gdy zamawiający dopuścił możliwość komunikacji zamawiającego z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

W związku z tym, że przepisy rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. mają obecnie zastosowanie do wszczętych od dnia 18 kwietnia 2017 r. postępowań o udzielenie zamówienia prowadzonych przez centralnego zamawiającego, o którym mowa w art. 15b ust. 1 ustawy Pzp, a także w zakresie jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (JEDZ) do wszczętych od dnia 18 kwietnia 2018 r. postępowań o udzielenie zamówienia, których wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp (tj. równych lub powyżej progów unijnych), prowadzonych przez zamawiających innych niż centralny zamawiający – konieczne jest wprowadzenie regulacji intertemporalnych dotyczących takich postępowań (*vide*: projektowany § 2).

Termin wejścia w życie rozporządzenia zmieniającego rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. został przewidziany na dzień 18 października 2018 r. i jest on związany z wejściem w życie zmian w ustawie Pzp wprowadzonych ustawą z dnia 20 lipca 2018 r. zmieniającą ustawę - Prawo zamówień publicznych oraz ustawę o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1603), której termin wejścia w życie został skorelowany z terminem obowiązku pełnej elektronicznej postępowania o wartości zamówienia równej lub powyżej progów unijnych.

Projektowane zmiany nie wprowadzają dodatkowych obciążeń finansowych po stronie zamawiających oraz wykonawców.

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.

Projektowane rozporządzenie jest zgodne z przepisami prawa Unii Europejskiej. Projektowane rozporządzenie nie zawiera przepisów mających na celu wdrożenie dyrektyw UE w sprawie zamówień publicznych, ale ma na celu doprecyzowanie redakcji niektórych przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. związanych z elektroniczną zamówień.

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 lobbingsowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. z 2017 r. poz. 248) projekt rozporządzenia został zamieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Zamówień Publicznych.

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

Organem wnioskującym jest Prezes Urzędu Zamówień Publicznych działający na podstawie upoważnienia udzielonego przez Prezesa Rady Ministrów w dniu 28 sierpnia 2018 r. (znak: DP.5112.60.2018.PG).