

ROZPORZĄDZENIE
PREZESA RADY MINISTRÓW

z dnia 2018 r.

**zmieniające rozporządzenie w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu
odwołań**

Na podstawie art. 198 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 i 2018 oraz z 2018 r. poz. 1560, 1603 i 1669) zarządza się, co następuje:

§ 1. W rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2018 r. poz. 1092) wprowadza się następujące zmiany:

- 1) w § 4 w ust. 1 pkt 1 i 2 otrzymują brzmienie:
 - „1) imię i nazwisko lub nazwę (firmę), miejsce zamieszkania lub siedzibę, numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej odwołującego oraz imię i nazwisko przedstawiciela (przedstawicieli);
 - 2) imię i nazwisko lub nazwę (firmę) oraz miejsce zamieszkania lub siedzibę zamawiającego, oraz numer telefonu oraz adres poczty elektronicznej zamawiającego;”;
- 2) § 5 otrzymuje brzmienie:

„§ 5. Odwołanie wraz z załącznikami oraz zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego przez wykonawcę, wnoszone w postaci elektronicznej i opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, oraz dalsze pisma w sprawie wnoszone w tej postaci przekazuje się za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej Izby, udostępnionej na stronie internetowej Urzędu.”;
- 3) w § 10:
 - a) po ust. 1 dodaje się ust. 1a w brzmieniu:

„1a. W przypadku, gdy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego było prowadzone wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, Prezes Izby wzywa zamawiającego do złożenia elektronicznej dokumentacji postępowania, w

zakresie o którym mowa w ust. 1, zgranej na nośniku elektronicznym typu: płyta CD, płyta DVD, pamięć USB oraz dysk przenośny USB, w sposób zapewniający odczyt danych w strukturze folderów i plików opisanych w sposób uporządkowany, umożliwiającą identyfikację poszczególnych dokumentów postępowania, z wyodrębnieniem dokumentów zawierających informacje lub tajemnice ustawowo chronione.”,

b) ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„3. Oryginał dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wraz z wnioskami o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertami złożonymi w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zamawiający składa do Izby nie później niż przed otwarciem rozprawy, z wyjątkiem przypadku, w którym całość dokumentacji postępowania została złożona w sposób określony w ust. 1a.”.

§ 2. Do odwołań dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursów wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia stosuje się przepisy dotychczasowe.

§ 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

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 198 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz.1579 i 2018 oraz z 2018 r. poz. 1560, 1603 i 1669), dalej „ustawa Pzp”. Wskazany przepis upoważnia Prezesa Rady Ministrów do określenia, w drodze rozporządzenia, regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań, określającego w szczególności wymagania formalne odwołań, sposób wnoszenia odwołania w formie elektronicznej, postępowanie z wniesionym odwołaniem, przygotowanie rozprawy, mając na względzie potrzebę zapewnienia sprawnej organizacji rozprawy, szybkiego przebiegu postępowania odwoławczego oraz jawności rozprawy.

Aktualnie obowiązuje rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2018 r. poz. 1092), zwane dalej „rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów w sprawie regulaminu odwołań”.

Potrzeba zmiany przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie regulaminu odwołań związana jest zasadniczo 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 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 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 w sprawie regulaminu odwołań ma zatem na celu wprowadzenie koniecznych zmian polegających na doprecyzowaniu przepisów tego rozporządzenia w kontekście obowiązku pełnej elektronicznej zamówień o wartości równej lub powyżej progów unijnych. Zatem przepisy rozporządzenia regulujące postępowanie przy rozpatrywaniu odwołań powinny również uwzględniać fakt, że w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego o wartości równej lub powyżej progów unijnych dokumentacja postępowania jest, co do zasady, sporządzana w postaci elektronicznej i przekazywana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Projektowane zmiany w § 4 ust. 1 pkt 1 i 2 są konsekwencją zmodyfikowanego (z dniem 18 października 2018 r.) brzmienia art. 2 pkt 17 ustawy Pzp, w którym wykreślono z definicji środków komunikacji elektronicznej określenie „lub faks”. Wykreślenie faksu z definicji środków komunikacji elektronicznej będzie miało wpływ także na komunikację prowadzoną w postępowaniu odwoławczym, nawet jeżeli wartość zamówienia jest poniżej progów unijnych. Zatem w treści odwołań dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia lub konkursów wszczętych od dnia 18 października 2018 r. nie trzeba będzie podawać numeru faksu odwołującego oraz numeru faksu zamawiającego.

Na marginesie należy zauważyć, że wykreślenie faksu z definicji środków komunikacji elektronicznej będzie miało m.in. wpływ na sposób przekazywania przez odwołującego kopii odwołania zamawiającemu. W postępowaniach o udzielenie zamówienia lub konkursach, nawet o wartości zamówienia poniżej progów unijnych, wszczętych od dnia 18 października 2018 r. skuteczne doręczenie kopii odwołania będzie następowało przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, a więc z wyłączeniem faksu (*vide*: art. 180 ust. 5 w związku z zmienionym brzmieniem art. 2 pkt 17 ustawy Pzp).

Projektowana zmiana § 5 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie regulaminu odwołań, polegająca na usunięciu sformułowania „w formie pisemnej” ma charakter porządkujący, dostosowujący do terminologii stosowanej w ustawie Pzp, w szczególności do art. 180 ust. 4. Przepis § 5 określa sytuację, w której odwołanie wnoszone jest w formie elektronicznej (tj. w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym) – a nie w formie pisemnej.

W postępowaniach o udzielenie zamówienia lub konkursach, wszczętych od dnia 18 października 2018 r., w związku z niejednołitymi zasadami komunikacji między zamawiającym a wykonawcami, zamawiający będzie dysponował dokumentacją postępowania (w tym ofertami lub wnioskami o dopuszczenie do udziału w postępowaniu) w postaci papierowej albo w postaci elektronicznej, w zależności od wartości zamówienia czy rodzaju zamówienia (np. zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa). Należy przy tym zauważyć, że nawet w przypadku postępowań o udzielenie zamówienia lub konkursów o wartości zamówienia równej lub powyżej progów unijnych, które zasadniczo powinny być prowadzone wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, może zaistnieć sytuacja, że zamawiający otrzyma ofertę lub część oferty w postaci papierowej (*vide*: art. 10c ustawy Pzp). W takiej sytuacji zamawiający powinien złożyć do Krajowej Izby Odwoławczej dokumentację zarówno w postaci elektronicznej jak i w postaci papierowej. Z niejednorodną

postaci dokumentacji postępowania możemy mieć również do czynienia w postępowaniach o wartości zamówienia poniżej progów, w sytuacji w której zgodnie z wyborem zamawiającego, została dopuszczona również możliwość składania dokumentacji w postaci elektronicznej, opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym przy użyciu środków komunikacji elektronicznej (*vide*: art. 18a pkt 1, 2 i 4 ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw, Dz. U. poz. 1020, 1579 i 1920 oraz z 2018 r. poz. 1603). Analogiczna sytuacja może mieć również miejsce w przypadku zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa (*vide*: art. 131bc ustawy Pzp). W związku z powyższym, do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie regulaminu odwołań konieczne jest wprowadzenie regulacji uwzględniających prowadzenie postępowania wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej i posiadanie przez zamawiającego oryginału dokumentacji w postaci elektronicznej, a jednocześnie pozostawienie regulacji uwzględniających możliwość posiadania przez zamawiającego dokumentacji postępowania również albo wyłącznie w postaci papierowej.

Zatem oprócz dotychczasowych regulacji uwzględniających posiadanie przez zamawiającego dokumentacji postępowania w postaci papierowej zostały dodane nowe regulacje uwzględniające posiadanie przez zamawiającego dokumentacji postępowania (w tym ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu) w postaci elektronicznej.

Zgodnie z nowoprojektowanym przepisem § 10 ust. 1a, w przypadku, gdy postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego było prowadzone wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, podobnie jak w dyspozycji § 10 ust. 1 obowiązującego rozporządzenia, Prezes Izby wzywa zamawiającego do złożenia elektronicznej dokumentacji postępowania, zgranej na nośniku elektronicznym typu: płyta CD, płyta DVD, pamięć USB oraz dysk przenośny USB, w sposób zapewniający odczyt danych w strukturze folderów i plików opisanych w sposób uporządkowany, umożliwiający identyfikację poszczególnych dokumentów postępowania, z wyodrębnieniem dokumentów zawierających informacje lub tajemnice ustawowo chronione. Nowa regulacja oprócz wskazania technicznego sposobu przekazywania elektronicznej dokumentacji postępowania przewiduje również konieczność wyodrębnienia przez zamawiającego w przesyłanej do Izby dokumentacji postępowania informacji lub tajemnic ustawowo chronionych, w szczególności tajemnicy przedsiębiorstwa. Zamawiający będzie tym samym obowiązany do odpowiedniego wyodrębnienia i oznaczenia dokumentów, o których mowa powyżej, w celu zapewnienia należytej ochrony informacji lub tajemnic ustawowo chronionych.

Zgodnie z obecnym brzmieniem § 10 ust. 3 „Oryginał dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wraz z wnioskami o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertami złożonymi w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zamawiający składa do Izby nie później niż przed otwarciem rozprawy”.

Propozycja zmiany brzmienia § 10 ust. 3 polegająca na dodaniu „z wyjątkiem przypadku, w którym całość dokumentacji postępowania została złożona w sposób określony w ust. 1a” ma na celu ułatwienie zamawiającym przekazywanie elektronicznej dokumentacji postępowania. Zatem jeżeli zamawiający na wezwanie Prezesa Izby przekaze całość elektronicznej dokumentacji postępowania, a nie jedynie jej ograniczony zakres, o którym mowa w § 10 ust. 1 (tj. bez wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert wykonawców, których nie dotyczą zarzuty zawarte w odwołaniu), wówczas nie musiałby on ponownie przekazywać oryginalnej elektronicznej dokumentacji postępowania.

W § 2 projektu rozporządzenia przewiduje się regulację intertemporalną, zgodnie z którą do odwołań dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursów wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia stosuje się przepisy dotychczasowe.

Termin wejścia w życie rozporządzenia zmieniającego rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów w sprawie regulaminu odwołań 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 w sprawie regulaminu odwołań 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 lobbingskiej 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).