

## UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 70 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 oraz z 2020 r. poz. 288), zwanej dalej „ustawą Pzp”. Wskazany przepis upoważnia Prezesa Rady Ministrów do określenia w drodze rozporządzenia:

- 1) sposobu sporządzania oraz sposobu i trybu przekazywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów, przekazywanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zwanym dalej „postępowaniem”, lub konkursie,
- 2) wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych zawierających wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, oferty, prace konkursowe, oświadczenia, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowe środki dowodowe, przedmiotowe środki dowodowe, oraz inne informacje, oświadczenia lub dokumenty, przekazywane w postępowaniu lub konkursie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej,
- 3) wymagań technicznych odnoszących się do środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie
  - mając na względzie wartość zamówienia lub konkursu, konieczność zapewnienia integralności i autentyczności danych oraz potrzebę zapewnienia konkurencji i sprawności postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, otwartego dostępu wykonawców do postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu, a także bezpieczeństwa przetwarzanych danych.

Zakres projektowanej regulacji jest obecnie określony 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. z 2020 r. poz. 1261), zwanym dalej „rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r.”, wydanym na podstawie art. 10g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 oraz z 2020 r. poz. 1086), która z dniem 1 stycznia 2021 r. traci moc w związku z wejściem w życie ustawy Pzp. Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r., stosownie do

art. 97 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2020 oraz z 2020 r. poz. 1086) zachowuje moc do dnia wejścia w życie nowego rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, nie dłużej jednak niż do dnia 1 stycznia 2022 r.

Zasadne jest wydanie nowego rozporządzenia dostosowanego do przepisów ustawy Pzp, w szczególności do użytej w niej siatki pojęciowej oraz sposobu sporządzania i przekazywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów, przekazywanych w postępowaniu lub konkursie.

Projektowane rozporządzenie, podobnie jak rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r., w zakresie swojej regulacji stanowi wdrożenie do polskiego porządku prawnego przepisów trzech dyrektyw<sup>1)</sup> w sprawie zamówień publicznych w zakresie przepisów dotyczących komunikacji zamawiającego z wykonawcami w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie i w dużej mierze wzoruje się na dotychczas obowiązujących regulacjach.

W celu doprecyzowania technicznych i praktycznych aspektów związanych z komunikacją w postępowaniu lub konkursie, w ustawie Pzp rozszerzony został zakres delegacji do wydania przedmiotowego rozporządzenia. W związku z tym nowe rozporządzenie będzie bardziej szczegółowo niż rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. regulowało kwestie związane ze sposobem sporządzania oraz sposobem i trybem przekazywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów.

---

<sup>1)</sup> 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.), 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.) oraz dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/81/WE z dnia 13 lipca 2009 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania niektórych zamówień na roboty budowlane, dostawy i usługi przez instytucje lub podmioty zamawiające w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa i zmieniająca dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 216 z 20.08.2009, str. 76, z późn. zm.).

Projektowane rozporządzenie w § 1 określa zakres przedmiotowy regulacji, wynikający bezpośrednio z upoważnienia ustawowego określonego w art. 70 ustawy Pzp.

W projektowanym § 2, w celu zapewnienia skrótowości i przejrzystości przepisów wprowadza się tzw. słowniczek. Zostały w nim wyjaśnione zarówno określenia mające bezpośredni związek z ustawą Pzp, tj. progi unijne, ustawa, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby, jak i określenia techniczne, tj. dokument elektroniczny oraz informatyczny nośnik danych. W słowniczku zdefiniowano pojęcie dokumentu elektronicznego poprzez odesłanie do definicji zawartej w art. 3 pkt 35 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 910/2014 z 23 lipca 2014 r. w sprawie identyfikacji elektronicznej i usług zaufania w odniesieniu do transakcji elektronicznych na rynku wewnętrznym oraz uchylającej dyrektywę 1999/93/WE (Dz. Urz. UE L 257 z 23.07.2014, str. 73). Zgodnie z tym przepisem, dokumentem elektronicznym jest każda treść przechowywana w postaci elektronicznej, w szczególności tekst lub nagranie dźwiękowe, wizualne lub audiowizualne. W świetle tej definicji każda treść utrwalona w postaci elektronicznej stanowi dokument elektroniczny, niezależnie od tego w jaki sposób treść ta została wyrażona, czy to pod postacią np. znaków graficznych, jako tekst, dźwięku czy obrazu oraz na jakim przedmiocie (nośniku) została utrwalona. Dokumentem elektronicznym będzie zarówno zbiór danych ustrukturyzowany w określony sposób, jak i treść zapisana w mailu czy cyfrowe odwzorowanie dokumentu papierowego, np. skan lub zdjęcie.

Przepis § 3 projektowanego rozporządzenia reguluje sposób sporządzania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów, przekazywanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie.

Zgodnie z art. 67 ustawy Pzp, zamawiający zamieszcza w ogłoszeniu wszczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub w dokumencie zamówienia wszczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których będzie komunikował się z wykonawcami lub uczestnikami konkursu, oraz informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych sporządzania, wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej.

Zamawiający określa zatem, zgodnie z art. 67 ustawy Pzp, sposób sporządzania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń o których mowa w

art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów, przekazywanych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie.

Zgodnie z § 3 ust. 1 projektowanego rozporządzenia, wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wnioski, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, oferty, prace konkursowe, oświadczenia, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowe środki dowodowe, przedmiotowe środki dowodowe, pełnomocnictwo, o którym mowa w § 8 ust. 1, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby, dokumenty, o których mowa art. 94 ust. 2 ustawy Pzp, sporządza się w postaci elektronicznej, w ogólnie dostępnych formatach danych, w szczególności w formatach .txt, .rtf, .pdf, .doc, .docx, .odt, z zastrzeżeniem formatów, o których mowa w art. 66 ust. 1 oraz art. 93 ust. 2 ustawy Pzp, określonych przez zamawiającego, z uwzględnieniem specyfiki przedmiotu zamówienia oraz przepisów wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne.

Jak wynika z powyższego, to zamawiający określa formaty danych, jednakże:

- formaty danych muszą być ogólnodostępne, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 66 ust. 1 oraz art. 93 ust. 2 ustawy Pzp (formaty danych właściwe dla katalogów elektronicznych),
- co do zasady zawsze dostępne będą co najmniej następujące formaty danych: .txt, .rtf, .pdf, .doc, .docx, .odt, a więc katalog formatów danych wymienionych w rozporządzeniu ma charakter otwarty,
- zamawiający określając formaty danych musi każdorazowo uwzględnić specyfikę przedmiotu zamówienia, co oznacza, że pomimo zasady pisemności wyrażonej w ustawie Pzp, zamawiający może dopuścić lub wymagać użycia również innych formatów danych, niż formaty mające zastosowanie do danych zawierających dokumenty tekstowe,
- zamawiający określając formaty danych bazuje na formatach danych określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2020 r. poz. 346, 568 i 695), tj. formatach danych określonych w załączniku nr 2 i 3 do rozporządzenia 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), dalej „rozporządzenie w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności”.

W związku z tym, że treść wpisana bezpośrednio w mailu (a nie jako załącznik do maila) nie jest zapisana w jednym z formatów danych określonych w rozporządzeniu w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, projektodawca proponuje wprowadzenie w § 3 ust. 2 normy, z której wynikałoby, że informacje, oświadczenia lub dokumenty, inne niż określone w § 3 ust. 1, przekazywane w postępowaniu lub w konkursie, sporządza się w postaci elektronicznej, a więc bez wymogu określonego formatu danych.

Projekt rozporządzenia w § 3 ust. 3 dopuszcza możliwość sporządzania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów w postaci innej niż elektroniczna, w szczególności w postaci papierowej, jako model fizyczny, model w skali, w sposób i w zakresie określonym przez zamawiającego zgodnie z art. 67 ustawy Pzp. Będzie to możliwe w przypadku, gdy zamawiający w całości lub w części odstąpił od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej na podstawie art. 65 ust. 1 ustawy Pzp, lub w postępowaniach o udzielenie zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa na podstawie art. 401 ust. 1 ustawy Pzp nie dopuścił możliwości komunikowania się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. Przepis ten będzie miał zastosowanie w szczególności do modelu fizycznego, modelu w skali lub próbki, których nie można sporządzić w postaci elektronicznej. Należy podkreślić, że projektowany przepis nie wyklucza w przypadku rezygnacji z użycia środków komunikacji elektronicznej z możliwości sporządzania dokumentów w postaci elektronicznej. Zamawiający będzie musiał w ogłoszeniu wszczynającym postępowanie lub konkurs lub w dokumentach zamówienia wszczynających postępowanie określić sposób i zakres w jakim mają być sporządzane dokumenty natomiast przedmiotowe rozporządzenie wyznacza w tym zakresie ramy prawne.

W § 4 projekt rozporządzenia reguluje sposób i tryb przekazywania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, ofert, prac konkursowych, oświadczeń, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, oraz innych informacji, oświadczeń lub dokumentów.

Zasadą jest przekazywanie ww. dokumentów jako dokumentów elektronicznych przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, które zgodnie z art. 67 ustawy Pzp wskazuje zamawiający (*vide*: projektowany § 4 ust. 1).

W przypadku odstąpienia od użycia środków komunikacji elektronicznej ww. dokumenty

przekazuje się za pośrednictwem operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2020 r. poz. 1041), osobiście lub za pośrednictwem posłańca, na adres wskazany przez zamawiającego, na informatycznym nośniku danych lub w postaci innej niż elektroniczna, w szczególności w postaci papierowej. W takiej sytuacji ww. dokumenty mogą być przekazane jako dokumenty elektroniczne na informatycznym nośniku danych (np. na pamięci USB czy dysku przenośnym), lub w postaci innej niż elektroniczna, w szczególności w postaci papierowej – w zależności od postanowień ogłoszenia o zamówienia lub dokumentów zamówienia oraz danej sytuacji, a więc konkretnych okoliczności przewidzianych w art. 65 ust. 1 ustawy Pzp, uprawniających zamawiającego do odstąpienia w całości lub części od wymagania użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu lub konkursie.

Przepis § 5 ust. 1 projektowanego rozporządzenia reguluje sposób przekazywania dokumentów elektronicznych w postępowaniu lub konkursie w przypadku, gdy zawierają one informacje, które stanowią tajemnice prawnie chronione. Przepis § 5 ust. 2 reguluje przekazywanie dokumentów zawierających informacje, które stanowią informacje niejawne lub tajemnice prawnie chronione, w przypadku gdy postępowanie lub konkurs w całości lub części nie jest prowadzone przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Przepis § 6 projektowanego rozporządzenia reguluje sposób przekazywania podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych lub innych dokumentów, w tym dokumentów potwierdzających umocowanie do reprezentowania (zdefiniowanych w § 2 pkt 2 projektu), które zostały sporządzone w języku obcym.

Przepis § 7 projektowanego rozporządzenia stanowi o sposobie przekazywania podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych lub innych dokumentów, w tym dokumentów, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp, dokumentów potwierdzających umocowanie do reprezentowania, jeżeli zostały one wystawione przez upoważnione podmioty.

Projektowany § 8 określa sposób przekazywania:

- podmiotowych środków dowodowych, przedmiotowych środków dowodowych, dokumentów, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp, które nie zostały wystawione przez upoważnione podmioty,
- zobowiązania podmiotu udostępniającego zasoby oraz
- pełnomocnictwa do złożenia oferty lub pracy konkursowej, wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosku o dopuszczenie do udziału w systemie kwalifikowania wykonawców, oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy

Pzp, lub do poświadczenia kopii podmiotowego środka dowodowego, przedmiotowego środka dowodowego lub innego dokumentu.

Przepis § 9 projektowanego rozporządzenia reguluje przypadek przekazywania w postępowaniu lub konkursie dokumentu elektronicznego w formacie poddającym dane kompresji.

Projektowane rozporządzenie w § 10 normuje sposób przekazywania w postępowaniu lub konkursie prowadzonym częściowo lub w całości w „tradycyjny” sposób, tj. nie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej i bez postaci elektronicznej, a więc sytuację gdy wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, oferty, prace konkursowe, oświadczenia, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowe środki dowodowe, przedmiotowe środki dowodowe, oraz inne informacje, oświadczenia lub dokumenty przekazywane są w postaci papierowej lub innej postaci.

Przepis § 11 projektowanego rozporządzenia stanowi o wymaganiach technicznych dla dokumentów elektronicznych przekazywanych w postępowaniu lub konkursie.

Projektowane brzmienie § 12 jest odzwierciedleniem treści załącznika IV do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE, załącznika V do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE, a także załącznika VIII do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/81/WE. Przy czym w porównaniu z rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. regulacje te zostały rozbudowane i doprecyzowane.

Mając na względzie, że ustawa Pzp dokonała szeregu zmian wejście w życie przedmiotowego rozporządzenia powinno nastąpić równoległe z dniem wejścia w życie ustawy Pzp, tj. z dniem 1 stycznia 2021 r., tak aby zapewnić prawidłowe stosowanie nowych regulacji z zakresu zamówień publicznych.

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 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”.