

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 81 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 oraz z 2020 r. poz. 288, 1492 i 1517), zwanej dalej „ustawą Pzp”.

Wskazany przepis upoważnia ministra właściwego do spraw gospodarki do określenia, w drodze rozporządzenia, zakresu danych zawartych w informacji o złożonych wnioskach o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertach, jej wzoru, sposobu sporządzania oraz sposobu i trybu jej przekazywania, mając na względzie obowiązek Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, zwanego dalej „Prezesem Urzędu”, w zakresie dokonywania bieżącej analizy funkcjonowania systemu zamówień, w tym w szczególności w zakresie informacji dotyczących rodzajów zamawiających, rodzajów i wartości zamówień, liczby wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert oraz trybów postępowania o udzielenie zamówienia.

Zakres projektowanej regulacji nie jest obecnie regulowany żadnym aktem prawnym. Upoważnienie ustawowe, na podstawie którego jest wydawane projektowane rozporządzenie, zostało wprowadzone ustawą Pzp. W celu realizacji zadania Prezesa Urzędu określonego w art. 469 pkt 4 ustawy Pzp, zgodnie z którym jest on obowiązany do dokonywania analiz funkcjonowania systemu zamówień publicznych, w art. 81 ustawy Pzp przewidziano dodatkowe narzędzie, które w większym stopniu pozwoli na bieżąco realizować to zadanie. Zakres bieżącej analizy będzie dotyczył informacji o złożonych wnioskach o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertach, zwanej dalej „informacją”, którą zamawiający powinien przekazać nie później niż w terminie 7 dni od dnia otwarcia odpowiednio ofert lub ofert ostatecznych albo unieważnienia postępowania.

Obowiązek przekazywania informacji będzie miał zastosowanie do wszystkich zamawiających, w zakresie wszystkich rodzajów zamówień, niezależnie od ich wartości (oczywiście dotyczy zamówień, do których ma zastosowanie ustawa Pzp, czyli o wartości równej lub przekraczającej 130 000 zł). Informację trzeba będzie przekazywać Prezesowi Urzędu zarówno w związku z postępowaniem o udzielenia zamówienia jak i postępowaniem o zawarcie umowy ramowej, z wyłączeniem trybu zamówienia z wolnej ręki, gdyż w trybie tym nie ma ofert.

Projektowane rozporządzenie określa:

- 1) zakres danych zawartych w informacji;
- 2) wzór informacji, stanowiący załącznik do rozporządzenia;
- 3) sposób sporządzania informacji;
- 4) sposób i tryb przekazywania informacji.

Zakres danych, jaki trzeba będzie podawać w informacji określa § 2 projektowanego rozporządzenia. Informacja będzie zawierała dane związane z wnioskami o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, ofertami wstępnymi, ofertami lub ofertami ostatecznymi/ofertami obejmującymi prace badawczo-rozwojowe, które pozwolą Prezesowi Urzędu na dokonywanie bieżącej analizy na temat wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert, w zależności od rodzajów zamawiających, rodzajów i wartości zamówień, liczby wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert oraz trybów postępowania o udzielenie zamówienia.

Projektowane rozporządzenie, oprócz zakresu danych zawartych w informacji, w załączniku do rozporządzenia określa również wzór takiej informacji, który będzie miał postać aktywnego formularza. Formularz ten wprowadza postać danych ustrukturyzowanych, co tym samym pozwoli na ich szerszą analizę, możliwość powiązania kontekstowego z wykorzystaniem narzędzi analitycznych. Ponadto przyczyni się to do zwiększenia procesów automatycznych, a w efekcie przełoży się tym samym na zmniejszenie wykonywania czynności manualnych w tym zakresie.

Przepis § 3 projektowanego rozporządzenia określa sposób sporządzania oraz sposób przekazywania informacji. Zamawiający będzie sporządzał informację za pomocą aktywnego formularza udostępnianego przez system teleinformatyczny Urzędu Zamówień Publicznych. Projekt zakłada, że przekazywanie informacji Prezesowi Urzędu będzie odbywało się za pośrednictwem tego systemu (po uprzedniej rejestracji w tym systemie) lub innych systemów, które umożliwiają przekazywanie wypełnionego aktywnego formularza w formacie XML. Po rejestracji w systemie teleinformatycznym zamawiający będzie wypełniał formularz, a następnie będzie przekazywał go Prezesowi Urzędu.

Projektowane rozporządzenie w § 4 określa tryb przekazywania informacji zależny od trybu udzielenia zamówienia publicznego lub zawarcia umowy ramowej. Przepis ten zawiera szczegółowe regulacje dotyczące zasad liczenia, określonego w art. 81 ust. 1 ustawy Pzp, 7-dniowego terminu na przekazanie informacji Prezesowi Urzędu. Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający przekazuje Prezesowi Urzędu informację o złożonych wnioskach o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofertach, nie później niż w terminie 7 dni od dnia otwarcia odpowiednio ofert albo ofert wstępnych lub ofert ostatecznych albo unieważnienia postępowania. Przepisy ustawy Pzp posługują się określeniem „odpowiednio”, dlatego na gruncie projektowanego rozporządzenia tryb przekazywania informacji określony został z uwzględnieniem poszczególnych trybów udzielania zamówień/zawarcia umowy ramowej.

W przypadku przetargu nieograniczonego oraz negocjacji bez ogłoszenia, ww. termin należy liczyć od dnia otwarcia ofert, pod warunkiem, że została złożona co najmniej jedna oferta. Brak ofert zwalnia zamawiającego z obowiązku przekazania informacji w tych trybach.

W przypadku trybu przetargu ograniczonego, dialogu konkurencyjnego, sektorowych negocjacji z ogłoszeniem 7-dniowy termin na przekazanie Prezesowi Urzędu informacji będzie liczony od dnia otwarcia ofert albo od dnia unieważnienia postępowania o ile nastąpiło ono po upływie terminu składania wniosków i został złożony co najmniej jeden wniosek. Jeżeli więc do unieważnienia postępowania doszło po złożeniu wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, ale przed złożeniem ofert, zamawiający przekazuje informację w zakresie złożonych wniosków. Brak wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zwalnia zamawiającego z obowiązku przekazania informacji.

W przypadku trybu negocjacji z ogłoszeniem informacja będzie (co do zasady) przekazywana dwukrotnie, a 7-dniowy termin będzie liczony od dnia otwarcia:

- 1) ofert wstępnych albo od dnia unieważnienia postępowania o ile nastąpiło ono po upływie terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i został złożony co najmniej jeden wniosek;
- 2) ofert ostatecznych/ofert obejmujących prace badawczo-rozwojowe, pod warunkiem, że została złożona co najmniej jedna oferta ostateczna.

Natomiast, w przypadku negocjacji z ogłoszeniem wszczętych w okolicznościach, o których mowa w art. 153 pkt 5 i art. 154 ust. 1 ustawy Pzp (zamawiający odstąpił od publikacji ogłoszenia, a oferty wykonawców uznaje się za oferty wstępne podlegające negocjacom), 7-dniowy termin na przekazanie Prezesowi Urzędu informacji będzie liczony od dnia otwarcia ofert ostatecznych o ile została złożona co najmniej jedna oferta ostateczna.

W przypadku trybu podstawowego, o którym mowa w art. 275 pkt 1 ustawy Pzp, 7-dniowy termin na przekazanie Prezesowi Urzędu informacji będzie liczony od dnia otwarcia ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu o ile została złożona co najmniej jedna taka oferta. Brak zatem ofert zwalnia zamawiającego z obowiązku przekazania informacji.

W przypadku trybu podstawowego, o którym mowa w art. 275 pkt 2 ustawy Pzp, 7-dniowy termin na przekazanie Prezesowi Urzędu informacji będzie liczony:

- 1) od dnia otwarcia ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu o ile została złożona co najmniej jedna taka oferta;
- 2) jeżeli zamawiający zapraszał do składania ofert dodatkowych, od dnia otwarcia ofert dodatkowych o ile została złożona co najmniej jedna taka oferta.

Jeżeli zamawiający zapraszał do składania ofert dodatkowych i takie oferty zostały złożone, informacja z otwarcia tych ofert będzie również przekazywana Prezesowi Urzędu. Należy przy tym zasygnalizować, że w projektowanej nowelizacji ustawy Pzp¹⁾ wyróżnione zostały oferty dodatkowe, które będą mogły być składane w przypadku trybu podstawowego, o którym mowa w art. 275 pkt 2 ustawy Pzp.

Z kolei w przypadku trybu podstawowego, o którym mowa w art. 275 pkt 3 ustawy Pzp, 7-dniowy termin na przekazanie Prezesowi Urzędu informacji będzie liczony od dnia otwarcia ofert ostatecznych albo od dnia unieważnienia postępowania o ile unieważnienie nastąpiło po upływie terminu składania ofert składanych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu i została złożona co najmniej jedna taka oferta. Z uwagi na brzmienie art. 291 ust. 2 ustawy Pzp (poufność ofert złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu do dnia otwarcia ofert ostatecznych) zbiorcza informacja zawierająca dane dotyczące ofert oraz ofert ostatecznych będzie przekazywana jednokrotnie. Jeżeli zaś wcześniej nastąpiło unieważnienie postępowania zamawiający przesyła informację o ofertach złożonych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu. Natomiast brak ofert składanych w odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu zwalnia zamawiającego z obowiązku przekazania informacji w trybie podstawowym, o którym mowa w art. 275 pkt 3 ustawy Pzp.

W związku z faktem, że projektowane rozporządzenie reguluje zupełnie nową materię, a obowiązek przekazywania informacji oraz wydania przedmiotowego rozporządzenia został wprowadzony ustawą Pzp, 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 zawiera przepisów mających na celu wdrożenie dyrektyw Unii Europejskiej w sprawie zamówień publicznych.

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

¹⁾ Projekt ustawy o zmianie ustawy o umowie koncesji na roboty budowlane lub usługi oraz niektórych innych ustaw (numer w Wykazie: UC44).

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.

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, z późn. zm.), projekt rozporządzenia został zamieszczony w Biuletynie Informacji Publicznej Rządowego Centrum Legislacji, w serwisie „Rządowy Proces Legislacyjny”.