

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 80 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:

- 1) sposobu dokumentowania oraz przechowywania dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, zwanego dalej „postępowaniem”;
- 2) wzorów protokołów postępowania;
- 3) zakresu dodatkowych informacji zawartych w protokole postępowania;
- 4) sposobu oraz formy udostępniania zainteresowanym protokołu postępowania wraz z załącznikami.

Zakres projektowanej regulacji jest obecnie normowany rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie protokołu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. poz. 1128), zwanym dalej „rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r.”, wydanym na podstawie art. 96 ust. 5 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 Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r., zgodnie z 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 w sprawie protokołów oraz dokumentacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, wydanego na podstawie art. 80 nowej ustawy Pzp, nie dłużej jednak niż do dnia 1 stycznia 2022 r.

W związku z powyższym zachodzi konieczność wydania projektowanego rozporządzenia dostosowanego do przepisów ustawy Pzp, w szczególności w zakresie trybu podstawowego właściwego dla zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne, a także w związku z koniecznością dostosowania dotychczasowych formularzy protokołów postępowania do nowych przepisów ustawy Pzp.

Przepisy ustawy Pzp w zakresie dotyczącym protokołu postępowania są wdrożeniem odpowiednio przepisów art. 84 dyrektywy 2014/24/UE¹⁾, art. 100 dyrektywy 2014/25/UE²⁾ oraz art. 37 dyrektywy 2009/81/WE³⁾, stanowiących o indywidualnym sprawozdaniu. Natomiast przepisy projektowanego rozporządzenia są doprecyzowaniem regulacji związanych z dokumentowaniem postępowania, a przede normują wzory protokołów dla poszczególnych trybów udzielania zamówień (lub zawarcia umowy ramowej) właściwych dla zamówień klasycznych, zamówień sektorowych oraz zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, a także wzór protokołu postępowania w celu ustanowienia dynamicznego systemu zakupów oraz postępowania o udzielenie zamówienia objętego dynamicznym systemem zakupów.

Przepis § 2 projektu rozporządzenia stanowi o sposobie dokumentowania oraz przechowywania dokumentacji postępowania.

Przepis § 3 projektowanego rozporządzenia stanowi o zakresie dodatkowych informacji zawartych w protokole postępowania. Zgodnie z art. 71 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający dokumentuje przebieg postępowania o udzielenie zamówienia, sporządzając w jego toku protokół postępowania. Z kolei przepis art. 72 ust. 1 ustawy Pzp stanowi, co w szczególności zawiera protokół postępowania. Należy przy tym zauważyć, że zgodnie z art. 72 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający nie ma obowiązku podawania w protokole postępowania informacji, które zostały podane w ogłoszeniu o zamówieniu, pod warunkiem załączenia tego ogłoszenia do protokołu postępowania. Przedmiotowy projekt rozporządzenia reguluje zaś, zgodnie z delegacją ustawową, zakres dodatkowych informacji zawartych w protokole postępowania. Zgodnie z projektowanym § 3 ust. 1, protokół postępowania, oprócz informacji dotyczących prowadzonego postępowania, zawiera informacje dotyczące istotnych czynności poprzedzających wszczęcie postępowania, a także czynności wykonywanych po jego zakończeniu. Z kolei w § 3 ust. 2 został wyspecyfikowany szczegółowy zakres dodatkowych informacji zawartych w protokole postępowania, zależny od zastosowanego trybu postępowania lub procedury, wartości i rodzaju zamówienia. Należy przy tym zauważyć, że w porównaniu z rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r., zakres dodatkowych

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.).

³⁾ 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.).

informacji, jakie zamawiający musi wpisać w protokole postępowania został ograniczony do najistotniejszych informacji. Wynika to przede wszystkim z tego, że wiele informacji zawartych jest w ogłoszeniu o zamówieniu, a zamawiający jest obowiązany dokumentować wszystkie istotne czynności i zdarzenia w uporządkowany sposób, umożliwiając odtworzenie chronologicznego przebiegu wszystkich etapów danego postępowania oraz czynności poprzedzających jego wszczęcie, a także czynności wykonywanych po zakończeniu postępowania (*vide* art. 79 ust. 2 ustawy Pzp w związku z projektowanym § 2 ust. 1). Dlatego też nie wydaje się celowe wpisywanie wrywkowych informacji w protokole postępowania, jeżeli będzie to wynikało z chronologicznie uporządkowanej dokumentacji postępowania stanowiącej załączniki do protokołu postępowania. W efekcie wypełnianie formularzy protokołów postępowania powinno być mniej czasochłonne.

Zasadniczą częścią projektowanego rozporządzenia są poszczególne wzory protokołów postępowania stanowiące załączniki do rozporządzenia.

Zgodnie z § 4 projektowanego rozporządzenia, wzór protokołu postępowania:

- 1) o udzielenie zamówienia lub zawarcie umowy ramowej w trybie:
 - a) przetargu nieograniczonego stanowi załącznik nr 1 do rozporządzenia,
 - b) przetargu ograniczonego stanowi załącznik nr 2 do rozporządzenia,
 - c) negocjacji z ogłoszeniem albo sektorowych negocjacji z ogłoszeniem stanowi załącznik nr 3 do rozporządzenia,
 - d) dialogu konkurencyjnego stanowi załącznik nr 4 do rozporządzenia,
 - e) partnerstwa innowacyjnego stanowi załącznik nr 5 do rozporządzenia,
 - f) negocjacji bez ogłoszenia stanowi załącznik nr 6 do rozporządzenia,
 - g) zamówienia z wolnej ręki stanowi załącznik nr 7 do rozporządzenia,
 - h) podstawowym stanowi załącznik nr 8 do rozporządzenia;
- 2) w celu ustanowienia dynamicznego systemu zakupów oraz postępowania o udzielenie zamówienia objętego dynamicznym systemem zakupów stanowi załącznik nr 9 do rozporządzenia.

Projekt przedmiotowego rozporządzenia w porównaniu z dotychczas obowiązującymi przepisami rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. wprowadza przede wszystkim zmiany we wzorach protokołów postępowania w zakresie poszczególnych trybów. Projekt rozporządzenia wprowadza nowy wzór protokołu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w zamówieniach klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne, tj. zamówienia w trybie podstawowym, o którym mowa w art. 275 ustawy Pzp (wzór protokołu

określony w załączniku nr 8 do rozporządzenia). W przypadku zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne zastosowanie będą również miały wspólne formularze protokołów postępowania dla trybu partnerstwa innowacyjnego (załącznik nr 5), negocjacji bez ogłoszenia (załącznik nr 6) oraz zamówienia z wolnej ręki (załącznik nr 7).

W związku ze zmniejszeniem zakresu dodatkowych informacji zawartych w dotychczasowych protokołach postępowania, wypełnianie nowych formularzy protokołów postępowania powinno być mniej czasochłonne.

Przepis § 5 projektu rozporządzenia reguluje sposób oraz formy udostępniania zainteresowanym protokołu postępowania wraz z załącznikami. W tym zakresie regulacje nie zmieniają się istotnie w stosunku do regulacji zawartych w § 4 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016r. Nadal zasadą byłoby udostępnianie protokołu postępowania lub załączników do protokołu postępowania przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. W przypadku jednak, gdy protokół postępowania lub załączniki do protokołu postępowania sporządzone zostały w postaci innej niż elektroniczna (np. postaci papierowej, jako próbka), jeżeli z przyczyn technicznych znacząco utrudnione byłoby ich udostępnienie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w szczególności z uwagi na ilość żądanych do udostępnienia dokumentów, zamawiający informowałby o tym wnioskodawcę i wskazywałby sposób, w jaki mogą być one udostępnione.

Mając na względzie, że ustawa Pzp dokonała szeregu zmian, przede wszystkim wprowadziła zmiany proceduralne w zakresie trybów udzielania zamówienia klasycznego publicznego o wartości mniejszej niż progi unijne, wydanie przedmiotowego rozporządzenia powinno nastąpić równoległe z dniem wejścia w życie nowej ustawy Pzp, tj. z dniem 1 stycznia 2021 r., tak aby zapewnić prawidłowe stosowanie nowych regulacji z zakresu zamówień publicznych.

Z uwagi na regulację zawartą w art. 90 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych, zgodnie z którą do postępowań o udzielenie zamówienia i konkursów, o których mowa w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, wszczętych i niezakończonych przed dniem 1 stycznia 2021 r. stosuje się przepisy dotychczasowe, przepisy przedmiotowego rozporządzenia nie będą miały zastosowania do postępowań wszczętych i niezakończonych przed dniem 1 stycznia 2021 r. Do takich postępowań i konkursów będą miały zastosowanie przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r.

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.

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”.