

UZASADNIENIE

Projekt rozporządzenia stanowi wykonanie upoważnienia ustawowego zawartego w art. 82 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 i 1598) zwanej dalej „Pzp”, która weszła w życie z dniem 1 stycznia 2021 r. Przedmiotowa regulacja zawiera upoważnienie dla ministra właściwego do spraw gospodarki do określenia, w drodze rozporządzenia, zakresu informacji zawartych w rocznym sprawozdaniu o udzielonych zamówieniach, zwanym dalej „sprawozdaniem”, jego wzoru, sposobu przekazywania sprawozdania oraz sposobu i trybu jego korygowania. Określając m.in. zakres informacji zawartych w sprawozdaniu minister właściwy do spraw gospodarki powinien mieć na względzie wymagania dotyczące treści sprawozdania, które jest przekazywane Komisji Europejskiej, wynikające z dyrektyw unijnych¹⁾.

Projektowane rozporządzenie wraz z wejściem w życie zastąpi obowiązujące obecnie rozporządzenie Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r. w sprawie informacji zawartych w rocznym sprawozdaniu o udzielonych zamówieniach, jego wzoru oraz sposobu przekazywania (Dz. U. poz. 2038), które na podstawie 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 i 2275), zostało utrzymane w mocy na okres nie dłuższy niż 12 miesięcy od dnia wejścia w tej ustawy.

Zakres przedmiotowy upoważnienia zawartego w art. 82 ust. 4 Pzp, w znacznej części pokrywa się z upoważnieniem ustawowym zawartym w art. 98 ust. 4 poprzednio obowiązującej ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.), tj. co do określenia zakresu informacji zawartych w sprawozdaniu, jego wzoru oraz sposobu jego przekazywania. Natomiast, odmiennie niż dotychczas, przepis art. 82 ust. 4 Pzp swoim zakresem przedmiotowym objął również określenie sposobu i trybu korygowania sprawozdania. Powyższa zamiana upoważnienia ustawowego stanowi konsekwencję wprowadzenia w art. 82 ust. 3 Pzp możliwości

¹⁾ Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą 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, uchylającą dyrektywę 2004/17/WE (Dz. Urz. UE L 94 z 28.03.2014, str. 243, z późn. zm.); 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 zmieniającą dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE (Dz. Urz. UE L 216 z 20.08.2009, str. 76, z późn. zm.).

skorygowania sprawozdania, w przypadku gdy po jego sporządzeniu zamawiający stwierdzi, że informacje zawarte w sprawozdaniu są nieaktualne lub niepoprawne.

Potrzeba wydania projektowanego rozporządzenia podyktowana jest zatem nie tylko tym, że najpóźniej z dniem 1 stycznia 2022 r. utraci moc obowiązującą rozporządzenie Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r., ale przede wszystkim wiąże się z koniecznością dostosowania treści sprawozdania składanego przez zamawiających o zamówieniach publicznych, zwanych dalej „zamówieniami”, udzielanych na gruncie nowych przepisów Pzp do zmian wprowadzonych Pzp, w tym do zmian merytorycznych oraz do zmienionej siatki pojęciowej. Wydanie projektowanego rozporządzenia stanowi również wdrożenie do polskiego porządku prawnego dyrektyw unijnych regulujących system zamówień publicznych, tj. dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE, dyrektywy 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, uchylającej dyrektywę 2004/17/WE oraz dyrektywy 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 zmieniającą dyrektywy 2004/17/WE i 2004/18/WE.

Projektowane rozporządzenie w dużej mierze zachowuje zakres informacji składanych w sprawozdaniu sporządzanym na podstawie rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r., jak również określa wzór sprawozdania w sposób zbliżony do wzoru określonego ww. rozporządzeniem. Podobnie jak dotychczas dane statystyczne, których przedstawienie wymagane jest przepisami Pzp oraz projektowanego rozporządzenia, będą zamieszczane przez zamawiających publicznych, zamawiających sektorowych, zamawiających udzielających zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa oraz zamawiających subsydiowanych, w sprawozdaniu sporządzanym według jednego wspólnego wzoru sprawozdania rocznego, stanowiącego załącznik do projektowanego rozporządzenia.

We wzorze rocznego sprawozdania zawarte są trzy niezależne sekcje, w których dane nie powinny się powielać, tj.:

- sekcja II „Zamówienia klasyczne o wartości mniejszej niż progi unijne, o których mowa w dziale III ustawy, z wyłączeniem zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi”;
- sekcja III „Zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, z wyłączeniem zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi”;
- sekcja V „Zamówienia na usługi społeczne i inne szczególne usługi, o których mowa w art. 359 i art. 392 ust. 1 ustawy”.

Z kolei w sekcjach wzoru rocznego sprawozdania, tj. w sekcji:

- IV „Postępowania o udzielenie zamówienia, do których stosuje się przepisy ustawy, w których wystąpił konflikt interesów, o którym mowa w art. 56 ust. 2 ustawy, w tym skutkujący wykluczeniem wykonawcy na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 6 ustawy, lub w których wykonawcy zawarli porozumienie mające na celu zakłócenie konkurencji, o którym mowa w art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy”;
- VI „Zamówienia, do których stosuje się przepisy ustawy, uwzględniające aspekty społeczne”;
- VII „Zamówienia, do których stosuje się przepisy ustawy, uwzględniające aspekty środowiskowe lub innowacyjne”

– zamawiający będą doprecyzowywali dane dotyczące zamówień publicznych ujętych w sekcji II, III lub V w zakresie występowania konfliktu interesów, aspektów społecznych, aspektów środowiskowych lub innowacyjnych.

Natomiast dwie ostatnie sekcje, tj.:

- VIII „Zamówienia udzielone z wyłączeniem stosowania przepisów ustawy”;
- IX „Zamówienia klasyczne o wartości mniejszej niż 130 000 złotych oraz zamówienia sektorowe i zamówienia w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, o wartości mniejszej niż progi unijne”

– dotyczą zamówień publicznych, do których nie stosuje się przepisów Pzp.

Podobnie jak dotychczas, zamawiający będą podawać w sprawozdaniu informacje dotyczące zamówień klasycznych, zamówień sektorowych, zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa – o wartości równej lub przekraczającej progi unijne (§ 1 ust. 1 pkt 5 projektu, sekcja III) oraz dotyczące ww. zamówień, lecz o wartości mniejszej niż progi unijne (§ 1 ust. 1 pkt 4, 11-13 projektu, sekcja II i IX), a także o zamówieniach udzielonych z wyłączeniem stosowania Pzp (§ 1 ust. 1 pkt 10 projektu, sekcja VIII – tak jak obecnie

informacja o liczbie i łącznej wartości zamówień, bez podatku od towarów i usług). Przepisy projektowanego rozporządzenia i wzór sprawozdania uwzględniają zmiany wprowadzone przez Pzp związane m.in. z:

- 1) ustanowieniem stałego progu stosowania Pzp wyrażonego w złotych, niezależnego od kursu euro, tj. kwoty 130 000 złotych, od strony pozytywnej, a nie jak w poprzednio obowiązującym stanie prawnym w katalogu zamówień wyłączonych spod stosowania ustawy. Tym samym, informacja przedstawiana w sprawozdaniu, dotycząca zamówień klasycznych, których wartość jest mniejsza niż 130 000 złotych, będzie wyodrębniona w części IX sprawozdania i będzie odnosiła się, tak jak obecnie, do łącznej wartości udzielonych zamówień (§ 1 ust. 1 pkt 11 projektu, sekcja IX);
- 2) wprowadzeniem całkowicie nowej procedury udzielania zamówień klasycznych o wartości mniejszej niż progi unijne (uregulowanej w dziale III Pzp), która ustanawia tryb podstawowy udzielania zamówień publicznych, uregulowany w trzech wariantach postępowania, a także daje możliwość stosowania partnerstwa innowacyjnego oraz trybów niekonkurencyjnych (negocjacji bez ogłoszenia oraz zamówienia z wolnej ręki (§ 1 ust. 1 pkt 4 projektu, sekcja II);
- 3) podniesieniem progu stosowania Pzp dla zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa jednolicie do progów unijnych zarówno w przypadku dostaw, usług jak i robót budowlanych. Tym samym, na podstawie przedmiotowego rozporządzenia zamawiający w zakresie zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa o wartości mniejszej niż progi unijne będą przedstawiać w sprawozdaniu informacje dotyczące łącznej wartości udzielonych zamówień, bez podatku od towarów i usług, z podziałem na roboty budowlane, dostawy i usługi, analogicznie jak w przypadku zamówień sektorowych, których wartość jest mniejsza niż progi unijne (§ 1 ust. 1 pkt 12 i 13 projektu, sekcja IX);
- 4) objęciem zakresem stosowania Pzp zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi również w przypadku zamówień o wartości zamówienia wyrażonej w złotych mniejszej niż równowartość kwoty 750 000 euro – w przypadku zamówień klasycznych (w przypadku zamówień sektorowych na usługi społeczne i inne szczególne usługi nadal przepisy Pzp będą stosowane do zamówień o wartości zamówienia wyrażonej w złotych równej lub przekraczającej równowartość kwoty 1 000 000 euro). Z uwagi na to, że na gruncie Pzp, w przypadku tego rodzaju zamówień, zamawiający będzie stosował przepisy ustawy właściwe odpowiednio dla zamówień klasycznych o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, właściwe dla zamówień klasycznych o wartości mniejszej

niż progi unijne albo właściwe dla zamówień sektorowych, wymagane będzie podanie w sprawozdaniu informacji m.in. o zastosowanym trybie udzielenia zamówienia albo zawarcia umowy ramowej (§ 1 ust. 1 pkt 7 projektu, sekcja V).

Nową informacją, której podanie wymagane będzie w kolejnych częściach sprawozdania (zarówno generalnie w odniesieniu do zamówień o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, jaki i w przypadku zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi, lub też zamówień, do których stosuje się przepisy ustawy, uwzględniające aspekty społeczne), będzie informacja o liczbie części, w których udzielono zamówienia, jeżeli w ramach jednego postępowania zamawiający dopuścił składanie ofert częściowych. Ponadto, w projekcie rozporządzenia uzupełniono zakres informacji przedstawianej odnośnie do liczby ofert składanych przez wykonawców z sektora małych i średnich przedsiębiorstw (MŚP), uwzględniając w tym katalogu również wykonawców będących mikroprzedsiębiorcami, w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 r. poz. 162), a także w zakresie zamówień udzielonych mikroprzedsiębiorcom.

Jednocześnie w projekcie rozporządzenia zrezygnowano z obowiązku podawania w sprawozdaniu informacji na temat:

- 1) zamówień udzielonych wykonawcom wspólnie ubiegającym się o udzielenie zamówienia;
- 2) liczby podwykonawców, którym wykonawca zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia;
- 3) liczby ofert złożonych przez wykonawców z innych państw członkowskich Unii Europejskiej;
- 4) liczby ofert złożonych przez wykonawców z państw niebędących członkami Unii Europejskiej, zamówieniach udzielonych wykonawcom wspólnie ubiegającym się o udzielenie zamówienia;
- 5) uzasadnienia zastosowania trybu: negocjacji z ogłoszeniem lub dialogu konkurencyjnego (w odniesieniu do zamówień klasycznych), oraz negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki – o wartości równej lub przekraczającej progi unijne;
- 6) fakcie unieważnienia postępowania, w którym uwzględniono aspekty społeczne, środowiskowe lub innowacyjne.

W projektowanym rozporządzeniu pozostawiono bez większych zmian zagadnienie podawania przez zamawiających, w sprawozdaniu rocznym, informacji dotyczących zamówień w przypadku, gdy było zawarte porozumienie między wykonawcami lub doszło do

konfliktu interesu (§ 1 ust. 1 pkt 6 projektu, sekcja IV). Obowiązek przedstawiania ww. informacji wprowadzony do rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r., jako wdrożenie wówczas nowych obowiązków statystycznych państw członkowskich Unii Europejskiej wobec Komisji Europejskiej, został utrzymany z uwzględnieniem jedynie zmian wprowadzonych w siatce pojęciowej Pzp oraz zmian jej systematyki.

Również tak jak dotychczas, na gruncie projektowanego rozporządzenia, zamawiający będą obowiązani do podawania informacji na temat zamówień, do których stosuje się przepisy Pzp, uwzględniające aspekty społeczne, środowiskowe lub innowacyjne (§ 1 ust. 1 pkt 8 i 9 projektu, sekcja VII). Zakres informacji pozyskiwanych w odniesieniu do tych zamówień został uszczegółowiony, aby w jeszcze większym zakresie niż dotychczas zapewnić pozyskanie przez Urząd Zamówień Publicznych danych niezbędnych do właściwego monitorowania krajowego systemu zamówień publicznych oraz do przygotowania przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych sprawozdania z funkcjonowania systemu zamówień, przedstawianego corocznie Radzie Ministrów, oraz sprawozdania przedkładanego Komisji Europejskiej. Wyodrębnienie i uwypuklenie poszczególnych informacji zawieranych przez zamawiających w sprawozdaniu rocznym, zwłaszcza z zakresu zamówień obejmujących aspekty społeczne, służy również podniesieniu jakości analizy przedstawianej Radzie Ministrów w związku z przyjęciem w dniu 29 marca 2017 r. przez Radę Ministrów dokumentu pn. *„Zalecenia w sprawie uwzględniania przez administrację rządową aspektów społecznych w zamówieniach publicznych”*, który pozostaje wiążący dla jednostek administracji rządowej również po wejściu w życie nowej Pzp z dniem 1 stycznia 2021 r.

Zgodnie z projektowanym § 2, zamawiający przekazuje sprawozdanie Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych przy użyciu formularza umieszczonego i udostępnionego na stronach portalu internetowego Urzędu Zamówień Publicznych, zgodnego ze wzorem sprawozdania stanowiącym załącznik do rozporządzenia. Sprawozdanie będzie zatem przekazywane, przez zamawiających, wyłącznie drogą elektroniczną.

Jednocześnie, zgodnie z art. 82 ust. 3 Pzp, który przewiduje możliwość skorygowania złożonego sprawozdania, jeżeli zamawiający stwierdzi, że zawarte w nim informacje są nieaktualne lub niepoprawne, w projektowanym rozporządzeniu przewidziano sposób i tryb jego korygowania. W tym celu, na formularzu sprawozdania, zamawiający będzie miał możliwość zaznaczenia, że składa korektę złożonego wcześniej sprawozdania (§ 3 projektowanego rozporządzenia). Korekta sprawozdania polega na zmianie, dodaniu lub

usunięciu danych w sekcji sprawozdania, co do której zamawiający stwierdził, że zawiera ona nieaktualne lub niepoprawne dane.

W związku ze stanem intertemporalnym, który powstanie po wejściu w życie projektowanego rozporządzenia, we wprowadzanej regulacji przejściowej (§ 4 ust. 1 projektu) przewidziano, że w przypadku postępowań o udzielenie zamówienia oraz postępowań o zawarcie umowy ramowej wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021 r. (czyli na gruncie przepisów ustawy Pzp z dnia 29 stycznia 2004 r.), zarówno tych, które zakończą się przed wejściem w życie projektowanego rozporządzenia, jak i tych będących w toku jeszcze w dniu jego wejścia w życie, do sporządzenia rocznego sprawozdania o udzielonych zamówieniach zastosowanie znajdą przepisy dotychczasowe, tj. przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r. w sprawie informacji zawartych w rocznym sprawozdaniu o udzielonych zamówieniach, jego wzoru oraz sposobu przekazywania. Innymi słowy w odniesieniu do tych postępowań zamawiający będą składać sprawozdanie według wzoru określonego w ww. rozporządzeniu.

Natomiast, przepisy projektowanego rozporządzenia będą miały zastosowanie do sporządzenia sprawozdania w odniesieniu do postępowań o udzielenie zamówienia oraz postępowań o zawarcie umowy ramowej wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., czyli na gruncie przepisów ustawy Pzp z dnia 11 września 2019 r., niezależnie od tego czy wszczęcie postępowania nastąpi przed czy po wejściu w życie projektowanego rozporządzenia. Tym samym, zgodnie z projektowanym § 4 ust. 2, przepisy „nowego” rozporządzenia będą miały zastosowanie zarówno do tych postępowań, które zostały wszczęte i zakończone jeszcze przed dniem wejścia w życie projektowanego rozporządzenia, jak i do tych postępowań, które zostały wszczęte przed dniem wejścia w życie projektowanego rozporządzenia i po dniu jego wejścia w życie są kontynuowane. Uregulowanie kwestii intertemporalnej, poprzez wskazanie na stosowanie „nowego” rozporządzenia, również w odniesieniu do stanu faktycznego „zamkniętego” obejmującego postępowania wszczęte i zakończone między 31 grudnia 2020 r. a dniem wejścia w życie projektowanego rozporządzenia, podyktowane jest koniecznością wyraźnego rozstrzygnięcia o stosowaniu „nowego” prawa również w odniesieniu do postępowań zakończonych przed jego wejściem w życie.

Wprowadzenie powyższego rozwiązania podyktowane jest zmianą, która dokonała się na przełomie lat 2020 i 2021, i przejściem z regulacji ustawy Pzp z dnia 29 stycznia 2004 r. na przepisy Pzp, oraz potrzebą zachowania spójności regulacji i siatki pojęciowej przepisów ustawowych oraz wydanych do nich przepisów wykonawczych. Tym samym, sprawozdanie

o zamówieniach udzielonych w 2021 r., ale według reżimu ustawy Pzp z dnia 29 stycznia 2004 r., będzie złożone w oparciu o rozporządzenie Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 15 grudnia 2016 r. Z kolei, sprawozdanie o zamówieniach udzielonych w 2021 r., ale według reżimu nowej ustawy Pzp, niezależnie od tego, czy zamówienie będzie udzielone jeszcze przed wejściem w życie projektowanego rozporządzenia, czy już po jego wejściu w życie – będzie złożone w oparciu o projektowane rozporządzenie.

Przewiduje się, że projektowane rozporządzenie wejdzie w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia, zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1461).

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 w tym zakresie.

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 art. 5 ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingskiej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. z 2017 r. poz. 248) projekt rozporządzenia podlega udostępnieniu w Biuletynie Informacji Publicznej na stronie podmiotowej Rządowego Centrum Legislacji, w serwisie Rządowy Proces Legislacyjny.

Nie ma możliwości podjęcia alternatywnych w stosunku do uchwalenia projektowanej ustawy środków umożliwiających osiągnięcie zamierzonego celu.