

Sporządzanie i przekazywanie dokumentów elektronicznych w postępowaniu prowadzonym przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, ze szczególnym uwzględnieniem regulacji § 6 i § 7 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp

I. Wstęp

Jak wynika z art. 61 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, komunikacja w postępowaniu o udzielenie zamówienia i w konkursie, w tym składanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wymiana informacji oraz przekazywanie dokumentów lub oświadczeń między zamawiającym a wykonawcą, z uwzględnieniem wyjątków określonych w ustawie Pzp, odbywa się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. Brzmienie art. 61 ustawy Pzp wyraźnie wskazuje, że obowiązek komunikacji przy użyciu środków komunikacji elektronicznej dotyczy nie tylko postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, ale także konkursów, niemniej jednak niniejsze opracowanie swoim zakresem ogranicza się do zagadnień związanych z prowadzeniem postępowań przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, w tym do przedstawienia sposobu sporządzania i przekazywania dokumentów elektronicznych w postępowaniu.

Na wstępie należy podkreślić, że obowiązek prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia przy użyciu środków komunikacji elektronicznej dotyczy nie tylko postępowań o wartości zamówienia równej lub przekraczającej progi unijne, ale także postępowań o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości mniejszej niż progi unijne, o których mowa w dziale III ustawy Pzp. Przy czym, stosownie do art. 395 ust. 2 ustawy Pzp, do zamówień w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa nie stosuje się przepisów działu I rozdziału 7 w zakresie, w jakim przewidują one obowiązek komunikacji z wykonawcą wyłącznie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Na początku należy również wyjaśnić, że ilekroć w niniejszym opracowaniu jest mowa o ofercie, należy przez to także rozumieć ofertę wstępną, ofertę podlegającą negocjacom, ofertę ostateczną, ofertę dodatkową, ofertę wariantową oraz ofertę częściową. Zgodnie bowiem z art. 62 ustawy Pzp, ilekroć w dziale I rozdziale 7 ustawy Pzp (a więc i w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 70 ustawy Pzp) jest mowa o ofercie, należy przez to rozumieć również ofertę wstępną, ofertę podlegającą negocjacom, ofertę ostateczną, ofertę dodatkową, ofertę wariantową oraz ofertę częściową.



II. Dokumenty elektroniczne

Obowiązek prowadzenia postępowania przy użyciu środków komunikacji elektronicznej determinuje konieczność sporządzania i przekazywania dokumentów elektronicznych.

W celu wyjaśnienia pojęcia dokumentu elektronicznego w pierwszej kolejności należy odnieść się do art. 3 pkt 35 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 910/2014 z dnia 23 lipca 2014 r. w sprawie identyfikacji elektronicznej i usług zaufania w odniesieniu do transakcji elektronicznych na rynku wewnętrznym oraz uchylającego dyrektywę 1999/93/WE (Dz. Urz. UE L 257 z 28.08.2014, str. 73), zwanego dalej „rozporządzeniem eIDAS”. Zgodnie z tym przepisem, dokument elektroniczny oznacza każdą treść przechowywaną w postaci elektronicznej, w szczególności tekst lub nagranie dźwiękowe, wizualne lub audiowizualne.

Dodatkowo, rozporządzenie wydane na podstawie art. 70 ustawy Pzp, tj. rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie (Dz. U. poz. 2452) określa wymagania techniczne dla dokumentów elektronicznych, o których mowa w art. 3 pkt 35 rozporządzenia eIDAS, przekazywanych w postępowaniu i zawierających:

- wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu,
- wnioski, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp,
- oferty,
- oświadczenia, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp,
- podmiotowe środki dowodowe,
- przedmiotowe środki dowodowe, oraz
- inne informacje, oświadczenia lub dokumenty.

Zgodnie z § 10 ww. rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, dokumenty elektroniczne w postępowaniu spełniają łącznie następujące wymagania:

- 1) są utrwalone w sposób umożliwiający ich wielokrotne odczytanie, zapisanie i powielenie, a także przekazanie przy użyciu środków komunikacji elektronicznej lub na informatycznym nośniku danych;
- 2) umożliwiają prezentację treści w postaci elektronicznej, w szczególności przez wyświetlenie tej treści na monitorze ekranowym;



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

- 3) umożliwiają prezentację treści w postaci papierowej, w szczególności za pomocą wydruku;
- 4) zawierają dane w układzie niepozostawiającym wątpliwości co do treści i kontekstu zapisanych informacji.

III. Formaty danych

Przepisy rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp określają także formaty danych, w jakich należy sporządzać poszczególne dokumenty elektroniczne przekazywane w postępowaniu, gdyż stosownie do **§ 2 ust. 1** tego rozporządzenia:

- wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu,
 - wnioski z art. 371 ust. 3 ustawy Pzp,
 - oferty,
 - oświadczenia z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp,
 - podmiotowe środki dowodowe, w tym oświadczenie z art. 117 ust. 4 ustawy Pzp, oraz zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby z art. 118 ust. 3 ustawy Pzp,
 - przedmiotowe środki dowodowe,
 - pełnomocnictwo,
 - dokumenty z art. 94 ust. 2 ustawy Pzp
- sporządza się w postaci elektronicznej, w 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 2021 r. poz. 2070, z późn. zm.), tj. w formatach danych określonych w załączniku nr 2 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), z uwzględnieniem rodzaju przekazywanych danych. Przy czym, w przypadku art. 66 ust. 1 ustawy Pzp (formaty plików, które nie są ogólnie dostępne) ww. regulacja nie będzie miała bezpośredniego zastosowania.



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

W uzasadnieniu do projektu¹ rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp stwierdzono, że to zamawiający określa formaty danych, jednakże:

- 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, 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,
- formaty danych są ogólnie dostępne, z wyjątkiem przypadków, o których mowa w art. 66 ust. 1 ustawy Pzp,
- zamawiający, określając formaty danych, musi każdorazowo uwzględnić specyfikę rodzaju przekazywanych danych.

Natomiast w odniesieniu do informacji, oświadczeń lub dokumentów przekazywanych w postępowaniu, innych niż ww. (tj. innych niż wymienione w § 2 ust. 1 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp) przepisy **§ 2 ust. 2** rozporządzenia nie wymagają, aby były one sporządzone w postaci elektronicznej, w formatach danych określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne, przepisy przewidują w tym zakresie alternatywne rozwiązania.

Stosownie bowiem do § 2 ust. 2 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, informacje, oświadczenia lub dokumenty (inne niż: wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wnioski z art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, oferty, oświadczenia z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowe środki dowodowe, w tym oświadczenie z art. 117 ust. 4 ustawy Pzp oraz zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby z art. 118 ust. 3 ustawy Pzp, przedmiotowe środki dowodowe, pełnomocnictwo, dokumenty z art. 94 ust. 2 ustawy Pzp) przekazywane w postępowaniu sporządza się w postaci elektronicznej:

- w formatach danych określonych w ww. rozporządzeniu w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych, lub

¹ <https://legislacja.gov.pl/projekt/12338053/katalog/12717491#12717491>



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

- jako tekst wpisany bezpośrednio do wiadomości przekazywanej przy użyciu środków komunikacji elektronicznej wskazanych przez zamawiającego.

Zgodnie z uzasadnieniem do projektu² rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, celem regulacji § 2 ust. 2 jest, aby informacje, oświadczenia lub dokumenty, inne niż określone w § 2 ust. 1 rozporządzenia, mogły być także sporządzane jako treść wpisana bezpośrednio w mailu (a nie jako załącznik do maila), gdyż treść maila nie zawsze jest zapisana w jednym z formatów danych określonych w rozporządzeniu w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności (...).

IV. Podpisy elektroniczne

Przepisy prawa wymagają także, aby dany dokument elektroniczny był opatrzony konkretnym podpisem elektronicznym. Należy przy tym podkreślić, że nie każdy dokument elektroniczny powinien być opatrzony podpisem elektronicznym, przepisy prawa przewidują w tym zakresie wyjątki, o czym mowa w dalszej części niniejszego opracowania.

Na gruncie ustawy Pzp zostało wprost określone – zależnie od wartości zamówienia – jakim podpisem elektronicznym należy opatrzyć ofertę, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosek, o którym mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp oraz oświadczenie z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp.

Zgodnie bowiem z art. 63 ust. 1 ustawy Pzp, **w postępowaniu o udzielenie zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne:**

- ofertę,
 - wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia,
 - wniosek, o którym mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp,
 - oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp (tj. jednolity europejski dokument zamówienia)
- składa się, pod rygorem nieważności, **w formie elektronicznej** (tj. w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym).

Należy przy tym wyjaśnić, że zgodnie z art. 78¹ Kodeksu cywilnego, do zachowania elektronicznej formy czynności prawnej wystarczy złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie go kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Dlatego też ilekroć w ustawie Pzp, czy w rozporządzeniu wydanym na podstawie art. 70 ustawy Pzp, jest mowa o formie elektronicznej,

² <https://legislacja.gov.pl/projekt/12338053/katalog/12717491#12717491>



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

należy przez to rozumieć postać elektroniczną opatrzoną kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Szczegółowe regulacje dotyczące kwalifikowanego podpisu elektronicznego, w tym jego definicja zawarte są w rozporządzeniu eIDAS.

Stosownie zaś do art. 63 ust. 2 ustawy Pzp, **w postępowaniu o udzielenie zamówienia o wartości mniejszej niż progi unijne:**

- ofertę,
 - wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia,
 - oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp
- składa się, pod rygorem nieważności w:
- ✓ **formie elektronicznej** (tj. w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym), **lub**
 - ✓ **postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym, lub**
 - ✓ **postaci elektronicznej opatrzonej podpisem osobistym.**

Jak wynika z powyższego w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne prawodawca przewidział jedynie formę elektroniczną. Natomiast w postępowaniach o wartości mniejszej niż progi unijne oprócz formy elektronicznej (tj. postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym) możliwe jest złożenie oferty, wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, także w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym. W praktyce niewykluczona jest sytuacja, aby postać elektroniczna oferty czy oświadczenia z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp była opatrzona przez osoby działające w imieniu i na rzecz wykonawcy różnymi rodzajami podpisów, o których mowa w art. 63 ust. 2 ustawy Pzp.

Należy przy tym wyjaśnić, że rozumienie **podpisu zaufanego** definiuje przepis art. 3 pkt 14a ustawy o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne. Zgodnie z tym przepisem, podpis zaufany to podpis elektroniczny, którego autentyczność i integralność są zapewniane przy użyciu pieczęci elektronicznej ministra właściwego do spraw informatyzacji, zawierający:

- a) dane identyfikujące osobę, ustalone na podstawie środka identyfikacji elektronicznej wydanego w systemie, o którym mowa w art. 20aa pkt 1 ww. ustawy, obejmujące: imię (imiona), nazwisko, numer PESEL,
- b) identyfikator środka identyfikacji elektronicznej, przy użyciu którego został złożony,
- c) czas jego złożenia.



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

Dodatkowe regulacje dotyczące podpisu zaufanego zawarte są także w rozporządzeniu Ministra Cyfryzacji z dnia 29 czerwca 2020 r. w sprawie profilu zaufanego i podpisu zaufanego (Dz. U. poz. 1194 oraz z 2021 r. poz. 1076).

Z kolei zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 9 ustawy z dnia 6 sierpnia 2010 r. o dowodach osobistych (Dz. U. z 2022 r. poz. 671) **podpis osobisty** oznacza zaawansowany podpis elektroniczny w rozumieniu art. 3 pkt 11 rozporządzenia eIDAS, weryfikowany za pomocą certyfikatu podpisu osobistego. Zaś „certyfikat podpisu osobistego” oznacza poświadczenie elektroniczne, które przyporządkowuje dane służące do walidacji podpisu osobistego do posiadacza dowodu osobistego, potwierdzające dane tego posiadacza. Dowód osobisty z warstwą elektroniczną (tzw. e-dowód) umożliwia jego posiadaczowi (obywatelowi polskiemu) składanie podpisu osobistego.

Natomiast **na gruncie rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp** zostało określone – zależnie od wartości zamówienia – **jakim podpisem elektronicznym należy opatrzyć inne dokumenty elektroniczne** niż określone w art. 63 ustawy Pzp, tj. inne niż: oferta, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosek z art. 371 ust. 3 ustawy Pzp lub oświadczenie z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp.

Należy przy tym podkreślić, że **przepisy rozporządzenia** wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp – **nie w każdym przypadku nakazują opatrzenie dokumentu elektronicznego podpisem elektronicznym**. Brak formalizmu w zakresie obowiązku opatrywania podpisem elektronicznym odnosi się w szczególności do informacji lub oświadczeń, o których mowa w § 2 ust. 2 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp (o czym mowa powyżej). W praktyce będzie to dotyczyło zapytań wykonawcy dotyczących treści dokumentów zamówienia, zgody na przedłużenie terminu związania ofertą, czy też wyjaśnień dotyczących rażąco niskiej ceny.

Wyjątek ten dotyczy także sytuacji określonej w § 6 ust. 1 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, o czym mowa w dalszej części niniejszego opracowania.

V. Dokumenty wystawione przez „upoważnione podmioty” (§ 6 rozporządzenia)

Przepis § 6 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp stanowi o składaniu **dokumentów elektronicznych wystawionych przez „upoważnione podmioty”**. Przy czym, przez „upoważnione podmioty” należy rozumieć podmioty inne niż: wykonawca, wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, podmiot udostępniający zasoby lub podwykonawca. Chodzi więc o dokumenty, które wprawdzie dotyczą wykonawcy, wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia, podmiotu udostępniającego zasoby lub podwykonawcy – ale nie zostały przez nich wystawione. Jako przykład można wskazać nie tylko dokumenty



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

wystawione przez właściwe organy czy instytucje (np. informacja z Krajowego Rejestru Karnego, informacja z Centralnego Rejestru Beneficjentów Rzeczywistych, zaświadczenie właściwego naczelnika urzędu skarbowego, informacja banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, czy zaświadczenie niezależnego podmiotu zajmującego się poświadczaniem spełniania przez wykonawcę określonych norm zarządzania jakością), ale także dokumenty wystawione przez osoby lub podmioty „prywatne” (np. referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego roboty budowlane, dostawy lub usługi zostały wykonane, czy dokumentacja techniczna producenta).

V.1. Dokumenty wystawione przez „upoważnione podmioty” jako dokument elektroniczny (§ 6 ust. 1 rozporządzenia)

Zgodnie z § 6 ust. 1 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, w przypadku, gdy:

- **podmiotowe środki dowodowe,**
- **przedmiotowe środki dowodowe,**
- **inne dokumenty,** w tym dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp, lub dokumenty potwierdzające umocowanie do reprezentowania (inne niż pełnomocnictwo)

– zostały wystawione przez „upoważnione podmioty” jako dokument elektroniczny – przekazuje się ten dokument.

W ww. przypadku rozporządzenie nie nakazuje więc, aby takie dokumenty elektroniczne wystawione przez „upoważnione podmioty” były opatrzone konkretnym rodzajem podpisu elektronicznego czy też pieczęcią elektroniczną. Zasadą jest więc – w jakiej formie/postaci dokument elektroniczny został wystawiony przez „upoważniony podmiot” – w takiej formie/postaci należy go przekazać zamawiającemu. Oznacza to na przykład, że informacja z Krajowego Rejestru Karnego dotycząca wykonawcy, wystawiona przez „upoważniony podmiot” jako dokument elektroniczny, powinna zostać przekazana zamawiającemu w takiej samej postaci, w jakiej została wystawiona. W myśl § 6 ust. 1 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp – wykonawca nie opatruje elektronicznie wystawionej informacji z KRK własnym podpisem elektronicznym.

V.2. Dokumenty wystawione przez „upoważnione podmioty” jako dokument w postaci papierowej (§ 6 ust. 2-4 rozporządzenia)

Zgodnie z § 6 ust. 2 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, w przypadku jednak, gdy:

- **podmiotowe środki dowodowe,**
 - **przedmiotowe środki dowodowe,**
 - **inne dokumenty,** w tym dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp, lub dokumenty potwierdzające umocowanie do reprezentowania (inne niż pełnomocnictwo)
- zostały wystawione przez „upoważnione podmioty” jako dokument w postaci papierowej – przekazuje się „cyfrowe odwzorowanie” tego dokumentu.

Dodatkowo takie „cyfrowe odwzorowanie”, w celu poświadczenia zgodności cyfrowego odwzorowania z dokumentem w postaci papierowej, musi być opatrzone:

- **kwalifikowanym podpisem elektronicznym** – w przypadku postępowań o wartości równej lub przekraczającej progi unijne,
- **kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym** – w przypadku postępowań o wartości mniejszej niż progi unijne.

Należy przy tym wyjaśnić w ślad za rozporządzeniem wydanym na podstawie art. 70 ustawy Pzp, że przez „**cyfrowe odwzorowanie**” należy rozumieć dokument elektroniczny będący kopią elektroniczną treści zapisanej w postaci papierowej, umożliwiający zapoznanie się z tą treścią i jej zrozumienie, bez konieczności bezpośredniego dostępu do oryginału. Zatem w dużym uproszczeniu takie „cyfrowe odwzorowanie” możemy określić jako czytelną digitalizację, czy też czytelny skan.

Przepis § 6 ust. 3 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp doprecyzowuje **kto może dokonać poświadczenia zgodności „cyfrowego odwzorowania” dokumentu wystawionego przez „upoważnione podmioty”.**

Poświadczenia zgodności „cyfrowego odwzorowania” z dokumentem wystawionym przez „upoważnione podmioty” jako dokument w postaci papierowej, dokonuje w przypadku:



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

- 1) **podmiotowych środków dowodowych** – odpowiednio wykonawca, wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, podmiot udostępniający zasoby lub podwykonawca, w zakresie podmiotowych środków dowodowych, które każdego z nich dotyczą;
- 2) **przedmiotowych środków dowodowych** – odpowiednio wykonawca lub wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia;
- 3) **dokumentów potwierdzających umocowanie do reprezentowania** (innych niż pełnomocnictwo) – odpowiednio wykonawca, wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, podmiot udostępniający zasoby lub podwykonawca, w zakresie dokumentów potwierdzających umocowanie do reprezentowania, które każdego z nich dotyczą;
- 4) **innych dokumentów, w tym dokumentów, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp** – odpowiednio wykonawca lub wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, w zakresie dokumentów, które każdego z nich dotyczą.

Stosowanie do **§ 6 ust. 4** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, poświadczenia zgodności cyfrowego odwzorowania z dokumentem w postaci papierowej może również dokonać **notariusz**.

VI. Dokumenty niewystawione przez „upoważnione podmioty” (§ 7 rozporządzenia)

Natomiast przepis **§ 7** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp stanowi o składaniu dokumentów elektronicznych **niewystawionych przez „upoważnione podmioty”**. Chodzi więc o dokumenty, które dotyczą wykonawcy, wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia, podmiotu udostępniającego zasoby lub podwykonawcy – i od nich pochodzą. Jako przykład można przywołać: pełnomocnictwo, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby, oświadczenie wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy Pzp, wykaz wykonanych dostaw, usług lub robót budowlanych, wykaz osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia.

VI.1. Dokumenty niewystawione przez „upoważnione podmioty” sporządzone jako dokument elektroniczny opatrzone właściwym podpisem (§ 7 ust. 1 rozporządzenia)

Stosownie do **§ 7 ust. 1** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, dokumenty elektroniczne **niewystawione przez „upoważnione podmioty”**, tj.:



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

- podmiotowe środki dowodowe, w tym oświadczenie, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy Pzp, oraz zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby,
 - przedmiotowe środki dowodowe,
 - dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp,
 - pełnomocnictwo
- **przekazuje się w postaci elektronicznej.**

Dodatkowo takie dokumenty elektroniczne muszą być **opatrzone:**

- **kwalityfikowanym podpisem elektronicznym** – w przypadku postępowań o wartości równej lub przekraczającej progi unijne,
- **kwalityfikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym** – w przypadku postępowań o wartości mniejszej niż progi unijne.

VI.2. Dokumenty niewystawione przez „upoważnione podmioty” sporządzone jako dokument w postaci papierowej opatrzone własnoręcznym podpisem (§ 7 ust. 2-4 rozporządzenia)

Zgodnie z § 7 ust. 2 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, w przypadku jednak, gdy niewystawione przez „upoważnione podmioty”:

- podmiotowe środki dowodowe, w tym oświadczenie, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy Pzp oraz zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby,
 - przedmiotowe środki dowodowe,
 - dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp,
 - lub pełnomocnictwo
- **zostały sporządzone jako dokument w postaci papierowej i opatrzone własnoręcznym podpisem – przekazuje się „cyfrowe odwzorowanie” tego dokumentu.**

Dodatkowo takie „cyfrowe odwzorowanie”, w celu poświadczenia zgodności cyfrowego odwzorowania z dokumentem w postaci papierowej (i opatrzonego własnoręcznym podpisem), musi być opatrzone:

- **kwalityfikowanym podpisem elektronicznym** – w przypadku postępowań o wartości równej lub przekraczającej progi unijne,



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

- **kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym** – w przypadku postępowań o wartości mniejszej niż progi unijne.

Należy przy tym ponownie wyjaśnić w ślad za § 6 ust. 5 rozporządzenia, że przez „**cyfrowe odwzorowanie**” należy rozumieć dokument elektroniczny będący kopią elektroniczną treści zapisanej w postaci papierowej, umożliwiającą zapoznanie się z tą treścią i jej zrozumienie, bez konieczności bezpośredniego dostępu do oryginału.

Przepis **§ 7 ust. 3** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp doprecyzowuje **kto może dokonać poświadczenia zgodności „cyfrowego odwzorowania” dokumentu niewystawionego przez „upoważnione podmioty”**.

Poświadczenia zgodności „cyfrowego odwzorowania” z dokumentem w postaci papierowej, o którym mowa w § 7 ust. 2 rozporządzenia, dokonuje w przypadku:

- 1) **podmiotowych środków dowodowych** – odpowiednio wykonawca, wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, podmiot udostępniający zasoby lub podwykonawca, w zakresie podmiotowych środków dowodowych, które każdego z nich dotyczą;
- 2) **oświadczenia, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy Pzp lub zobowiązania podmiotu udostępniającego zasoby** – odpowiednio wykonawca lub wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia;
- 3) **przedmiotowego środka dowodowego** – odpowiednio wykonawca lub wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia;
- 4) **dokumentu, o którym mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp** – odpowiednio wykonawca lub wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia;
- 5) **pełnomocnictwa** – mocodawca.

Zgodnie z **§ 7 ust. 4** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp, poświadczenia zgodności cyfrowego odwzorowania z dokumentem w postaci papierowej może dokonać również **notariusz**.

VII. Dokumenty elektroniczne zawierające informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa

Przepis **§ 4 ust. 1** rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp reguluje, jak przekazać w postępowaniu prowadzonym przy użyciu środków komunikacji elektronicznej dokumenty elektroniczne zawierające informacje stanowiące **tajemnicę przedsiębiorstwa**. W przypadku więc, gdy dokumenty elektroniczne w postępowaniu, przekazywane przy użyciu



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

środków komunikacji elektronicznej, zawierają informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2022 r. poz. 1233), wykonawca, w celu utrzymania w poufności tych informacji, przekazuje je w wydzielonym i odpowiednio oznaczonym pliku. Przy czym sposób wydzielenia i oznaczenia takich dokumentów elektronicznych powinien być doprecyzowany i określony przez zamawiającego w dokumentach zamówienia.

VIII. Elektroniczna paczka

Przepis § 8 rozporządzenia wydanego na podstawie art. 70 ustawy Pzp reguluje przypadek przekazywania w postępowaniu dokumentu elektronicznego **w formacie poddającym dane kompresji**. W przypadku więc przekazywania w postępowaniu dokumentu elektronicznego w formacie poddającym dane kompresji, opatrzenie pliku zawierającego skompresowane dokumenty kwalifikowanym podpisem elektronicznym, a w przypadku postępowań o wartości mniejszej niż progi unijne, kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym, jest równoznaczne z opatrzeniem wszystkich dokumentów zawartych w tym pliku odpowiednio kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym. Powyższa regulacja ma stanowić praktyczne ułatwienie, tak aby wykonawcy/wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, czy podmioty udostępniające zasoby nie musieli opatrzyć podpisem każdego dokumentu elektronicznego. Należy przy tym podkreślić, że opatrzenie tzw. elektronicznej paczki odpowiednim podpisem jest możliwe przez podmiot, który jest uprawniony do opatrzenia danego dokumentu elektronicznego.

IX. Wadium

Na gruncie ustawy Pzp zostało określone, jak należy przekazać dokument elektroniczny stanowiący wadium. Zgodnie z **art. 97 ust. 10** ustawy Pzp, jeżeli **wadium** jest wnoszone w formie:

- gwarancji bankowej,
 - gwarancji ubezpieczeniowej,
 - poręczeniu udzielanym przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości (Dz. U. z 2022 r. poz. 2080, z późn. zm.)
- wykonawca przekazuje wówczas zamawiającemu oryginał gwarancji lub poręczenia, w postaci elektronicznej.



Profesjonalizacja kadr w zamówieniach publicznych

Przepisy ustawy Pzp wyraźnie przesądzają, że wykonawca musi przekazać oryginał gwarancji lub poręczenia w postaci elektronicznej, nie zastrzegając przy tym wymogu opatrzenia takiego dokumentu elektronicznego konkretnym podpisem elektronicznym, ważne, aby był to oryginalny dokument, a nie np. cyfrowe odwzorowanie.

X. Podsumowanie

Na zakończenie należy przypomnieć, że stosowanie do art. 67 ustawy Pzp, zamawiający w ogłoszeniu wszczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia lub w dokumencie zamówienia wszczynającym postępowanie o udzielenie zamówienia zamieszcza nie tylko informacje o środkach komunikacji elektronicznej, przy użyciu których będzie komunikował się z wykonawcami, ale także informacje o wymaganiach technicznych i organizacyjnych sporządzania, wysyłania i odbierania korespondencji elektronicznej, a więc m.in. informacje dotyczące sporządzania i przekazywania dokumentów elektronicznych w postępowaniu prowadzonym przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. Kwestie te są o tyle istotne, że ustawa Pzp przewiduje wyraźną podstawę odrzucenia wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty, jeżeli odpowiednio oferta albo wnioski nie zostały sporządzone lub przekazane w sposób zgodny z wymaganiami technicznymi oraz organizacyjnymi sporządzania lub przekazywania wniosków/ofert przy użyciu środków komunikacji elektronicznej określonymi przez zamawiającego (*vide*: odpowiednio art. 146 ust. 1 pkt 5 oraz art. 226 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp).

Reasumując, przepisy prawa uzależniają sposób przekazywania i sporządzania dokumentów elektronicznych (w tym opatrywanie ich właściwym podpisem elektronicznym) od tego, co dokument elektroniczny zawiera. Najwyższe wymagania (określone ustawą Pzp i rozporządzeniem z art. 70 ustawy Pzp) są w odniesieniu do ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, wniosków, o których mowa w art. 371 ust. 3 ustawy Pzp, oraz oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp.