

## Odniesienie się przez Ministerstwo Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej do uwag do Ustawy o asystencji osobistej osób z niepełnosprawnościami (nr projektu: UD 168)

**Nazwa podmiotu zgłaszającego uwagi:**

Ministerstwo Rozwoju i Technologii

Lp.	Dokument	Artykuł	Ustęp/ pkt/ lit/ tiret/ str.	Proponowana treść / Uzasadnienie dla zmiany	Stanowisko Ministerstwa Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej
1.	Ustawa	62		<p>W przepisach epizodycznych projektowanej ustawy wprowadza się wyłączenie stosowania ustaw z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (dalej: ustawa Pzp). Projektowany art. 62 w ust. 1 stanowi, że przepisów ustawy Pzp nie stosuje się do zamówień na usługi lub dostawy udzielane przez urząd obsługujący ministra właściwego do spraw rodziny, ministra właściwego do spraw zabezpieczenia społecznego i ministra właściwego do spraw pracy oraz Zakład Ubezpieczeń Społecznych w związku z wdrożeniem asystencji osobistej - do dnia 31 grudnia 2027 r. Ponadto, do dnia 31 grudnia 2027 r. przepisów ustawy Pzp nie stosuje się do zamówień na usługi lub dostawy udzielane przez wojewodę, w związku z wdrożeniem rozwiązań wynikających z wydawania przez wojewódzkie zespoły do spraw orzekania o niepełnosprawności decyzji ustalających prawo do asystencji osobistej. Jak wynika z projektu, wprowadzane wyłączenie stosowania ustawy Pzp nie jest uzależnione od wartości zamówienia, a zatem ma być stosowanie do wszystkich zamówień również tych o wartościach równych lub większych niż progi unijne. Zaznaczenia wymaga także, iż uzasadnienie projektu nie wyjaśnia celu wprowadzanego wyłączenia stosowania ustawy Pzp do zamówień udzielanych na podstawie projektowanego art. 62, a także nie odnosi się do kwestii dochowania zgodności z przepisami unijnymi z zakresu zamówień publicznych. Odnosząc się do wprowadzanego wyłączenia należy mieć na uwadze, że przepisy Prawa zamówień publicznych określają</p>	<p>Uwaga nieuwzględniona.</p> <p>Należy wskazać że analogiczne wyłączenia z Prawa zamówień publicznych są określone w ustawie o świadczeniu wspierającym.</p> <p>„Na wstępie należy zauważyć, że projektowane wyłączenie stosowania przepisów o zamówieniach publicznych w zdecydowanej części nie dotyczy zamówień na usługi społeczne w rozumieniu art. 7 pkt 34) ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawą Pzp”, to jest zamówień na usługi wymienione odpowiednio w załączniku XIV do dyrektywy 2014/24/UE oraz załączniku XVII do dyrektywy 2014/25/UE. Usługi społeczne obejmują m. in. usługi na rzecz osób, takie jak niektóre usługi społeczne, zdrowotne i edukacyjne, które ze względu na swój charakter mają ograniczony wymiar transgraniczny (vide motyw 14 preambuły dyrektywy 2014/24/UE), podczas gdy zamówienia objęte projektowanym wyłączeniem dotyczyłyby w przeważającej części zamówień z zakresu informatyki. Oznacza to, że Zakład Ubezpieczeń Społecznych zobowiązany będzie prowadzić zakupy i modyfikacje systemów informatycznych w procedurze przetargowej.</p> <p>Trudno jest określić średni czas trwania przetargu o wartości powyżej progów UE w 2021 r., niemniej w ubiegłych latach średni czas trwania przetargu w Polsce przekraczał 90 dni. Przewidziany czas wejścia w życie projektowanej ustawy de facto uniemożliwia Zakładowi Ubezpieczeń Społecznych przeprowadzenie którejkolwiek z konkurencyjnych procedur przewidzianych w ustawie Pzp, nie mówiąc o tym, że sama</p>

Lp.	Dokument	Artykuł	Ustęp/ pkt/ lit/ tiret/ str.	Proponowana treść / Uzasadnienie dla zmiany	Stanowisko Ministerstwa Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej
				<p>zamknięty katalog przypadków wyłączonych spod jego stosowania, który stanowi wyraz pełnej implementacji przepisów dyrektyw UE regulujących sprawy z zakresu zamówień publicznych (w tym dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE). Przepisy dyrektyw unijnych wyczerpująco określają wyjątki od stosowania przepisów o zamówieniach publicznych. Natomiast w orzecznictwie Trybunału Sprawiedliwości UE podkreśla się, że każde z wyłączeń od obowiązku stosowania procedur przetargowych wymaga interpretacji ścisłej i zawężającej, zaś wprowadzenie jakiegokolwiek nowego wyłączenia od stosowania przepisów Pzp należy poddać pogłębionej analizie w kontekście jego zgodności z przepisami unijnymi oraz szczegółowo wyjaśnić m.in.</p> <p>w uzasadnieniu projektu ustawy. Tym samym, każdy przypadek wyłączenia stosowania przepisów o zamówieniach publicznych, wprowadzany w polskim porządku prawnym, powinien być oceniany pod względem zgodności z prawem UE. W przypadku projektowanej ustawy, wnioskodawca w uzasadnieniu nie przedstawił argumentów przemawiających za potrzebą wprowadzenia wyłączenia stosowania</p> <p>przepisów ustawy Pzp oraz dopuszczalnością takiego wyłączenia w świetle regulacji unijnych, co więcej nawet nie wskazał, iż projekt ustawy obejmuje art. 62 wprowadzający takie wyłączenie. Z racji zaś tego, że wprowadzane wyłączenie stosowania ustawy Pzp obejmuje zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, może ono budzić wątpliwości co do zgodności z prawem unijnym, w tym dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE. Wobec powyższego, Minister Rozwoju i Technologii postuluje rezygnację z wprowadzania projektowanego art. 62, jako</p>	<p>realizacja umów mających za przedmiot modyfikację systemów Zakładu również może potrwać kilka miesięcy. Zakład Ubezpieczeń Społecznych będzie więc postawiony w sytuacji, w której będzie zmuszony do skorzystania z trybu zamówień z wolnej ręki, a więc procedury niekonkurencyjnej. Należy jednak pamiętać, że skorzystanie z tego trybu postępowania może być zaskarżone do Krajowej Izby Odwoławczej, co wstrzyma bieg postępowania. Z kolei kontynuacja postępowania i zawarcie umowy bez oczekiwania na rozstrzygnięcie Krajowej Izby Odwoławczej zawsze rodzi ryzyko unieważnienia zawartej umowy. W konsekwencji możliwa jest sytuacja, w której Zakład nie będzie mógł przygotować się do wdrożenia realizacji zadań związanych z określaniem warunków nabywania prawa do świadczenia wychowawczego oraz zasad przyznawania i wypłacania tego świadczenia. Jedynym sposobem uniknięcia tego ryzyka jest zawarcie w projektowanej ustawie wyłączenia stosowania ustawy Pzp.</p> <p>Jednocześnie należy wskazać, że przyjęcie uwag RCL będzie oznaczało, że przy wdrażaniu projektowanej ustawy konieczne będzie stosowanie trybu przetargowego, a w konsekwencji nie będzie możliwości przygotowania np. rozwiązań teleinformatycznych w takim czasie, aby projektowane zmiany mogły zafunkcjonować od 1 stycznia 2024 r.</p>

Lp.	Dokument	Artykuł	Ustęp/ pkt/ lit/ tiret/ str.	Proponowana treść / Uzasadnienie dla zmiany	Stanowisko Ministerstwa Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej
				mogącego budzić zastrzeżenia Komisji Europejskiej co do zgodności z prawem unijnym. Ewentualnie zaś, wykazanie w uzasadnieniu projektu zgodności wprowadzanego wyłączenia stosowania ustawy Pzp z ww. przepisami unijnych dyrektyw.	