

Pełnomocnictwo do złożenia JEDZ – pisemnie czy elektronicznie



EduStrefa

Roczna opieka prawna
i merytoryczna

Autor publikacji- Katarzyna Wińska-Rużewicz

Od 18.04.2018r Jednolity Europejski Dokument Zamowienia składany jest w formie elektronicznej, opatrzony podpisem kwalifikowanym, a oferta składana jest, powiedzmy, tradycyjnie – w wersji pisemnej, papierowo. A co w sytuacji pełnomocnictwa, umocowania do złożenia oświadczenia Jednolitego Dokumentu – wraz z ofertą pisemnie, czy wraz z Jednolitym dokumentem – elektroniczne, podpisane kwalifikowanym podpisem przez mocodawcę.

Kodeks cywilny wskazuje w art. 99. § 1.:

„Jeżeli do ważności czynności prawnej potrzebna jest szczególna forma, pełnomocnictwo do dokonania tej czynności powinno być udzielone w tej samej formie.”

Powyższe wskazuje iż pełnomocnictwo do złożenia oświadczenia/podpisania Jednolitego Dokumentu winno zostać opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym osób uprawnionych do reprezentacji wykonawcy, a następnie przesłane do zamawiającego drogą elektroniczną wraz Jednolitym Dokumentem, pod rygorem nieważności.

Kończąc analizę na powyższym etapie, prowadząc ją jedynie tylko do tego momentu, sprawa byłaby niejako rozwiązana. Ale nie powinniśmy na powyższym etapie zakończyć.

Kodeks cywilny w art. 78 ¹ wskazuje:

- § 1. Do zachowania elektronicznej formy czynności prawnej wystarcza złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie go kwalifikowanym podpisem elektronicznym.
- § 2. Oświadczenie woli złożone w formie elektronicznej jest równoważne z oświadczeniem woli złożonym w formie pisemnej.

W doktrynie spotykany jest pogląd traktowania formy elektronicznej wyłącznie jako rodzaju (odmiany formy pisemnej), przy czym przeważający zdaje się pogląd o wyodrębnieniu formy elektronicznej - ekwiwalentnej w skutkach względem formy pisemnej. Ta ekwiwalentność dotyczy zarówno formy pisemnej zastrzeżonej sankcją nieważności, jak i tylko dla celów dowodowych. Jak wskazuje E. Gniewek, skoro zwykła forma pisemna oraz forma elektroniczna (z bezpiecznym podpisem kwalifikowanym) są równoważne, strony mogą dokonać wyboru jednej z nich zarówno w przypadkach, gdy ustawa zastrzega zachowanie zwykłej formy pisemnej, jak i w ramach uprawnienia wynikającego z art. 76 kodeksu cywilnego (E. Gniewek, Kodeks cywilny. Komentarz, wyd. 2, C.h.Beck, Warszawa 2006, , s. 212.

Tym samym zasadnym jest uznanie za prawidłowe również udzielenie pełnomocnictwa w formie pisemnej i przesłanie pełnomocnictwa w formie pisemnej wraz z ofertą.

Warto w miejscu tym przypomnieć niejako „wyższość” formy notarialnej i tym samym możliwość jej zastosowania w przypadku udzielenia pełnomocnictwa.