

Poznań, 31 października 2013 r.

Do wszystkich Zainteresowanych

Dotyczy ogłoszenia o zamówieniu:

Wybór Partnera Prywatnego dla przedsięwzięcia pod nazwą „Zaprojektowanie, budowa i zarządzanie oraz utrzymanie Kompleksu Domów Studenckich na terenie Kampusu Morasko”.

Do Uniwersytetu im. Adama Mickiewicza w Poznaniu wpłynęły w dniach 29 i 30 października 2013 r. pytania dotyczące ogłoszenia o zamówieniu. Pomimo braku ustawowych możliwości zwracania się przez Wykonawców o wyjaśnienie treści ogłoszenia (art. 38 Ustawy Pzp daje tylko możliwość wyjaśniania treści SIWZ) oraz zawarciu przez Zamawiającego w Sekcji VI.3) pkt. 10 Ogłoszenia o zamówieniu informacji, że na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w dialogu konkurencyjnym Zamawiający nie będzie udzielał żadnych wyjaśnień i odpowiedzi na zapytania Wykonawców, Zamawiający stwierdził, że ustosunkowanie się do poniższych kwestii ułatwi Wykonawcom złożenie ważnych wniosków o dopuszczenie do postępowania.

Wyjaśnienie

Zamawiający sformułował wymogi w zakresie zdolności ekonomicznej i finansowej jaką powinien wykazać się Wykonawca. Minimalnym poziomem wymaganych standardów jest między innymi osiągnięcie w każdym z ostatnich 3 lat obrotowych, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, średnie roczne przychody netto ze sprzedaży w wysokości, nie mniejszej niż 30 mln PLN. Jednocześnie Zamawiający dopuścił (w Sekcji III.1.4) Ogłoszenia) do udziału w postępowaniu spółki celowe powołane w celu realizacji Przedsięwzięcia, które – na co zwrócił uwagę jeden z Zainteresowanych - jako nowoutworzone nie są w stanie wykazać jakichkolwiek przychodów netto.

W związku z powyższym wyjaśniamy, że zgodnie z zapisem Sekcji III.2.2) pkt. 2, **spółka celowa wykazując spełnianie warunków dot. zdolności ekonomicznej i finansowej, polega na zdolnościach finansowych innych podmiotów ją tworzących na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp.**

Zgodnie bowiem z treścią art. 22 ust.1 oraz art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki, dotyczące:

- 1) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania;
- 2) posiadania wiedzy i doświadczenia;
- 3) dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia;
- 4) sytuacji ekonomicznej i finansowej.**

Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia lub **zdolnościach finansowych innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nimi stosunków**. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował zasobami niezbędnymi do realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonaniu zamówienia.

Warto również zwrócić uwagę, że zgodnie z rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów jakich może żądać Zamawiający od wykonawcy oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane (poz. 231) jeżeli Wykonawca, wykazując spełnianie warunków, o których mowa w art. 22 ust. 1 Ustawy Pzp, polega na zasobach innych podmiotów na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp, zamawiający, w celu oceny, czy Wykonawca będzie dysponował zasobami innych podmiotów w stopniu niezbędnym dla należytego wykonania zamówienia oraz oceny, czy stosunek łączący wykonawcę z tymi podmiotami gwarantuje rzeczywisty dostęp do ich zasobów, może żądać:

- 1) *w przypadku warunków, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 4 ustawy – dokumentów, o których mowa w ust. 1 pkt 9–11, a także innych dokumentów, dotyczących sytuacji ekonomicznej i finansowej, określonych w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (...).*

Powyższe przepisy przesądza, iż **dopuszczalne jest korzystanie z obcego potencjału w zakresie sytuacji ekonomicznej** choć sama treść art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp na to nie wskazuje. Należałoby wnioskować, iż **możliwość polegania na zdolnościach finansowych o których mowa w art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp obejmuje łącznie sytuację finansową i ekonomiczną**. Dotychczasowe ograniczanie możliwości powoływania się na obcy potencjał poprzez wyłączenie sytuacji ekonomicznej było nieprawidłowe co potwierdza treść dyrektywy unijnej oraz orzecznictwo KIO. Zatem po nowelizacji wykonawca będzie mógł wykazywać spełnienie warunku dotyczącego sytuacji finansowej i ekonomicznej przy pomocy obcego potencjału poprzez złożenia sprawozdania finansowego podmiotu trzeciego, informacji z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej oraz opłaconej polisy a także każdym innym dokumentem wskazanym w ogłoszeniu o zamówieniu.

Reasumując: spółka celowa startująca w przetargu spełni warunek zapisany w Sekcji III.2.2) pkt. 2 wykazując **zdolność finansową i ekonomiczną innych podmiotów ją zawiązujących na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b Ustawy Pzp, pod warunkiem, że osoby, które**

będą korzystały z potencjału osób trzecich wezmą na siebie odpowiedzialność za zobowiązania finansowe, tak aby możliwość korzystania z potencjału podmiotów zewnętrznych nie traktować jako obejścia prawa.

prof. dr hab. Bogusław Mróz

Pełnomocnik Rektora ds. rozbudowy bazy
akademickiej na Kampusie Morasko