

KWZ.POIS.341-4/2011

Konin, dnia 22.03.2012r.

**Wyjaśnienie treści SIWZ na:**

**„PROJEKTOWANIE I BUDOWĘ ZAKŁADU TERMICZNEGO  
UNIESZKODLIWIANIA ODPADÓW KOMUNALNYCH  
W KONINIE”**

**W RAMACH PROJEKTU PN:**

**„UPORZĄDKOWANIE GOSPODARKI ODPADAMI NA TERENIE SUBREGIONU  
KONIŃSKIEGO”**

Działając na podstawie art.38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień Publicznych (Dz.U. 2010. Nr 113, poz. 759 ze zm.) informujemy, że w dniu 22.03.2012 r. wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ, na który zamawiający udziela następującej odpowiedzi.

**Pytanie 1**

Uprzejmie prosimy o wyjaśnienie zależności (relacji) pomiędzy treścią punktu 2 Rozdziału III SIWZ pt. „Ofert wspólne oraz podwykonawcy” (Pełnomocnictwo, o którym mowa w pkt 1 musi znajdować się w ofercie wspólnej Wykonawców. Pełnomocnictwo musi być złożone w oryginale lub kopii poświadczonej za zgodność z oryginałem przez notariusza), a treścią załącznika nr 6d „Oświadczenie Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia”. W ww. załączniku nr 6d, który ma być podpisany przez wszystkich wykonawców łącznie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego, znajduje się oświadczenie o ustanowieniu pełnomocnika do występowania w przedmiotowym postępowaniu.

Czy oświadczenie zawarte w załączniku 6d wyczerpuje wymóg, o którym mowa w Rozdziale III SIWZ pkt 2, czy też wykonawcy powinni załączać do oferty odrębne pełnomocnictwo (pełnomocnictwa)? Jeżeli jednak ma to być odrębny dokument (dokumenty), to jakie jest znaczenie i uzasadnienie dla oświadczenia zawartego w załączniku nr 6d?

Ponadto z literalnego brzmienia ww. punktu 2 Rozdziału II SIWZ pt. „Oferty wspólne oraz podwykonawcy” wynika, że wykonawcy mają złożyć jedno pełnomocnictwo dla pełnomocnika (mówi się o pełnomocnictwie jedynie w liczbie pojedynczej). Czy to oznacza, że wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia mają złożyć oświadczenia o udzieleniu pełnomocnictwa na jednym dokumencie (w przypadku wykonawców pochodzących z różnych krajów byłoby to kłopotliwe), czy też wykonawcy mogą złożyć takie oświadczenie na odrębnych dokumentach (osobnych dla każdego z nich)?

## Pytanie 2

W tym kontekście powyższego zapytania, pragniemy zwrócić uwagę, że brzmienie przedmiotowego oświadczenia z załącznika nr 6d jest sprzeczne z praktyką rynkową i znacznie ogranicza swobodę wykonawców w doborze pełnomocnika. Praktyką jest bowiem, że wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia ustanawiają pełnomocnika jednego z nich (tzw. lidera), który dalej może działać (w przypadku osób prawnych) przez swój zarząd lub też – co jest regułą – dalszego pełnomocnika, będącego pracownikiem lidera. W przypadku dalszych czynności w postępowaniu (np. wnoszenie środków ochrony prawnej) lider ma wtedy dużą swobodę w działaniu, w sytuacji np. dłuższej nieobecności pełnomocnika spowodowanej chorobą, urlopem itp. Tymczasem z treści załącznika nr 6d, który mają podpisać wszyscy wykonawcy działający łącznie (w formie konsorcjum) wynika, że pełnomocnikiem powinien być podmiot trzeci (nie można bowiem udzielić pełnomocnictwa samemu sobie). Powinna to być zatem osoba prawna, z przyczyn wskazanych powyżej. Tym samym będzie generować to dodatkowe koszty, podwyższające cenę ofertową.

Mając powyższe na uwadze, czy Zamawiający wyraziłby zgodę na usunięcie z treści załącznika nr 6d do SIWZ fragmentu w brzmieniu:

„Ustanawiamy (.....) jako pełnomocnika:

do reprezentowania nas w postępowaniu o udzielenie zamówienia

albo do reprezentowania w postępowaniu i zawarcia Umowy w sprawie zamówienia publicznego”?

Wskazać należy, że obowiązek ustanowienia pełnomocnika i tak wynika z przepisu art. 23 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz pkt. 2 Rozdziału III SIWZ pt. „Oferty wspólne oraz podwykonawcy”, a także z przepisów Kodeksu cywilnego. Pełnomocnik reprezentujący wykonawców w postępowaniu musi i tak wykazać w sposób należyty swoje uprawnienia do działania w ich imieniu i na ich rzecz.

## Pytanie 3

Załącznik nr 6d do SIWZ zawiera oświadczenie wykonawców, że „w przypadku udzielenia nam zamówienia publicznego, będącego przedmiotem niniejszego postępowania, zawrzemy umowę o współpracy w celu realizacji niniejszego zamówienia”

Zwrócić tym czasem należy uwagę, że wykonawcy wspólnie składający ofertę (definitywne oświadczenie woli), co do zasady zawierają umowę regulującą ich współpracę (wzajemne prawa i obowiązki, w tym zasady wzajemnej odpowiedzialności) na etapie przygotowania tejże oferty. Z praktyki wynika, że nie jest wręcz możliwe złożenie wspólnej oferty bez wcześniejszego umownego uregulowania podziału robót, zasad odpowiedzialności itp. Tym samym złożenie takiego oświadczenia jak w załączniku nr 6d do SIWZ będzie sprzeczne ze stanem faktycznym oraz bezprzedmiotowe, bo będzie składane w sytuacji, gdy taka umowa już będzie zawarta.

Czy Zamawiający, mając powyższe na uwadze, zgodziłby się na zastąpienie powyższego fragmentu na następujący: „w przypadku udzielenia nam zamówienia publicznego, będącego przedmiotem niniejszego postępowania, przekazemy Zamawiającemu przed zawarciem umowy w sprawie rzeczonożego zamówienia publicznego umowę o współpracy w celu realizacji tego zamówienia”?

Niezależnie od powyższego zwracamy uwagę, że obowiązek taki nakłada na wykonawców przepis art. 23 ust. 4 Prawa zamówień publicznych.

### Odpowiedź na pytanie 1, 2, 3

Zgodnie z wymogiem ustawy Pzp zawartym w art.23 ust.2 warunkiem złożenia oferty wspólnej jest ustanowienie pełnomocnika do reprezentowania wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia albo reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy.

Wykonawcy składający ofertę wspólną mają obowiązek przedłożenia wraz z ofertą pełnomocnictwa dla ustanowionego pełnomocnika do reprezentowania ich w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego albo reprezentowania w postępowaniu i zawarcia umowy.

Składając ofertę w przedmiotowym postępowaniu należy złożyć :

- załącznik nr 6d – oświadczenie wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia,
- pełnomocnictwo ustanawiające pełnomocnika podpisane przez wszystkich pełnomocnych przedstawicieli wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia.

W przypadku wystąpienia obiektywnych trudności z przedłożeniem 1 egz. pełnomocnictwa i załącznika 6d zawierającego podpisy wszystkich pełnomocnych przedstawicieli wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia dopuszcza się złożenie odrębnych egzemplarzy pełnomocnictwa i załącznika 6d podpisanych przez poszczególnych pełnomocnych przedstawicieli wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego pod warunkiem ustanowienia tego samego pełnomocnika.

Zgodnie z art.23 ust.4 ustawy Pzp Zamawiający może żądać umowy od wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wymóg przedłożenia takiej umowy zawarty jest w części III pkt.6 SIWZ.

Otrzymują:  
Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu.

Prezes Zarządu  
  
mgr inż. Jan Skalski

Miejski Zakład Gospodarki  
Odpadami Komunalnymi  
Sp. z o.o.  
ul. Sulańska 13, 62-510 Konin  
tel. 63 248-81-79 fax 63 211-32-78  
NIP 6652970029 Regon 301719592