



Warszawa, dnia 12 lutego 2016 r.

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. *roboty wykończeniowe i instalacyjne w budynku Centrum Turbin Gazowych* (sygnatura sprawy: 05/DE/Z/16)

Szanowni Państwo,

Zamawiający, Instytut Lotnictwa, działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych /Dz. U. 2015, poz. 2164/, dalej zwaną ustawą, informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu. Zamawiający, zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy, niniejszym przekazuje treść zapytania i odpowiedzi.

Pytanie 1

(...) Mam pytanie odnośnie Sekcji III. 3.2.- należy wykazać iż Wykonawca wykonał w terminie ostatnich 5 lat przynajmniej 5 robót budowlanych na kwotę nie mniejszą niż 500 000,00 zł brutto każda. Firma, którą reprezentuję powstała z firmy X, której właściciel zmarł parę miesięcy temu. Spadkobiercą firmy X jest córka zmarłego właściciela, która prowadzi obecnie firmę Y. Czy w tym przypadku można wykazać dokumenty firmy X o wykonanych robotach, aby wziąć udział w postępowaniu? Ponieważ firma Y jest nowa i siłą rzeczy nie posiada stosownych zaświadczeń.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że zgodnie z opinią Urzędu Zamówień publicznych w przypadku zbycia przedsiębiorstwa w znaczeniu przedmiotowym (np. sprzedaż przedsiębiorstwa, wniesienie przedsiębiorstwa do spółki w formie wkładu niepieniężnego - aportu), nabywca przedsiębiorstwa może posługiwać się w toku postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego referencjami wystawionymi na zbywcę przedsiębiorstwa. W tym celu wykonawca (nabywca przedsiębiorstwa) powinien przedstawić dokumenty wskazujące na nabycie określonego przedsiębiorstwa, z którego działalnością związane jest doświadczenie, na które powołuje się w toku postępowania, albowiem ciężar wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu w sprawie udzielenia zamówienia publicznego spoczywa na wykonawcy (arg. z art. 22 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych /Dz. U. z 2015 r. poz. 2164/).

W zacytowanej opinii wskazana została także dość jednolita linia orzecznictwa w przedmiotowej kwestii. UZP przywołuje wyrok KIO z dnia 22 lutego 2008 r. (KIO/UZP 99/08), zgodnie z którym, powszechnie przyjmuje się dopuszczalność posługiwania się przez spółkę przejmującą lub nowo zawiązaną referencjami wystawionymi na spółkę przejmowaną lub spółki łączące się (arg. z art. 494 § 1 k.s.h.). W konsekwencji, na zasadzie analogii, należy opowiedzieć się za możliwością posługiwania się, będącymi emanacją doświadczenia organizacyjnego lub/i zawodowego, referencjami przynależnymi przedsiębiorstwu w znaczeniu przedmiotowym - przez podmiot, na który - w drodze odrębnej czynności prawnej - przedsiębiorstwo to zostało przeniesione.

Pełny tekst opinii: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-dotyczace-ustawy-pzp/warunki-udzialu-w-postepowaniu,-dokumenty-skladane-przez-wykonawcow-oraz-ich-wykluczenie-z-udzialu-w-postepowaniu/mozliwosc-powolywania-sie-na-referencje-wykonawcy,-a-zbycie-przedsiębiorstwa>

Podsumowując, należy uznać, że Wykonawca Y może posługiwać się wiedzą i doświadczeniem przedsiębiorstwa X, będącego przedmiotem spadku, z zastrzeżeniem, że Wykonawca Y przedstawi (w ofercie) dokumenty wskazujące na nabycie przedsiębiorstwa X.