

Chorzów, dnia 11.10.2012r.

Sygn. DF/FZ/3078/12

Dotyczy: przetargu nieograniczonego o numerze sprawy UE/ZUR/587/2012.

W związku z pytaniami Wykonawców odnośnie treści SIWZ dla postępowania pn.: „**Dostawa części i podzespołów podwozia wagonu 105N**” – dotyczy modernizacji wagonów 105N w ramach Projektu pn.: „Modernizacja infrastruktury tramwajowej i trolejbusowej w Aglomeracji Górnośląskiej wraz z infrastrukturą towarzyszącą” wyjaśniamy:

Pytanie 1

W związku z planowanym przez nas udziałem w przetargu na wały napędowe, chciałabym zapytać czy do dokumentów przetargowych możemy dołączyć zaświadczenie o niekaralności jednego z 4 prokurentów spółki, który będzie podpisywał dokumenty. Jesteśmy spółką z o.o. Spółką komandytową i każdy z wymienionych w KRS prokurentów ma jednoosobową prokurę - może reprezentować spółkę samodzielnie.

Odpowiedź

Zgodnie z brzmieniem art. 24 ust. 1 Ustawy Pzp, z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się m. in.: (...):

- 7) spółki komandytowe oraz spółki komandytowo - akcyjne, których komplementariusza prawomocnie skazano za przestępstwo popełnione w związku z postępowaniem o udzielenie zamówienia, przestępstwo przeciwko prawom osób wykonujących pracę zarobkową, przestępstwo przeciwko środowisku, przestępstwo przekupstwa, przestępstwo przeciwko obrotowi gospodarczemu lub inne przestępstwo popełnione w celu osiągnięcia korzyści majątkowych, a także za przestępstwo skarbowe lub przestępstwo udziału w zorganizowanej grupie albo związku mających na celu popełnienie przestępstwa lub przestępstwa skarbowego; (...)
- 9) podmioty zbiorowe, wobec których sąd orzekł zakaz ubiegania się o zamówienia na podstawie przepisów o odpowiedzialności podmiotów zbiorowych za czyny zabronione pod groźbą kary.

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej sygn. akt KIO 854/11 przepis art. 24 ust. 1 pkt 7 Ustawy Pzp nie znajduje zastosowania do przypadku, gdy komplementariuszem spółki [komandytowej] będzie osoba prawna. Przestępstwa, o których mowa w tym przepisie, mogą być bowiem popełnione jedynie przez osoby fizyczne.

Osoba prawna będąca komplementariuszem spółki komandytowej (...) co najwyżej podlega odpowiedzialności w trybie ustawy z dnia 28 października 2002 r. o odpowiedzialności podmiotów zbiorowych za czyny zabronione pod groźbą kary.

Nadto - informacja co do podmiotu zbiorowego, jakim [może być] komplementariusz wykonawcy ubiegającego się o zamówienie publiczne, działającego w formie prawnej spółki komandytowej lub komandytowo – akcyjnej, tj. brak zakazu ubiegania się o zamówienie, wymagana jest w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego - stosownie do art. 24 ust. 1 pkt 9 Ustawy Pzp - wyłącznie od wykonawcy ubiegającego się o zamówienie publiczne. W konsekwencji spółka będąca tylko komplementariuszem spółki ubiegającej się o udzielenie zamówienia publicznego nie jest zobowiązana do przedstawiania informacji z zakresu art. 24 ust. 1 pkt 9 Ustawy Pzp, gdyż nie ma statusu wykonawcy w postępowaniu.

Podsumowując Zamawiający nie może, w świetle obowiązujących przepisów – żądać od wykonawcy będącego spółką komandytową lub komandytowo – akcyjną stosownych informacji z Krajowego Rejestru Karnego – dotyczących komplementariusza takiej spółki,

niebędącego osobą fizyczną, jak również członków organów zarządzających komplementariusza takiej spółki, nie będącego osobą fizyczną.