

Łódź, dnia 22 lipca 2016 r.

Zamawiający – Miejski Ogród Zoologiczny w Łodzi Sp. z o.o.; ul. Konstantynowska 8/10; 94-303 Łódź – działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2167 – dalej „ustawa Pzp”) zamieszcza na stronie internetowej, na której udostępniona jest Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia, bez ujawniania źródła zapytania, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na roboty budowlane pn.: „Budowa wielofunkcyjnego pawilonu hodowlano-wystawienniczego wraz z wybiegami zewnętrznymi zwierząt zwanego „Orientarium” na terenie Miejskiego Ogródu Zoologicznego Sp. z o.o.”.

PYTANIA I ODPOWIEDZI

Pytanie 1:

Zgodnie z pkt 5.4.2. SIWZ „Zdolność ekonomiczna i finansowa (sytuacja ekonomiczna i finansowa)”, opisującym minimalny poziom wymaganych standardów, Wykonawca musi znajdować się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia poprzez:

- 1) osiągnięcie w ostatnich 3 latach obrotowych, a Jeżeli okres działalności jest krótszy, to w tym okresie średnich rocznych przychodów w kwocie minimum 150 000 000 PLN;
- 2) posiadanie środków finansowych lub zdolności kredytowej w kwocie minimum 50 000 000 PLN;
- 3) posiadanie ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia w wysokości co najmniej 50 000 000 PLN.
- 4) W okresie ostatniego roku obrotowego, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - za ten okres, posiadał:
 - a) bieżącą płynność finansową nie mniej niż 1,20 potwierdzoną wskaźnikiem bieżącej płynności liczoną jako iloraz aktywa bieżące/zobowiązania bieżące,
 - b) szybką płynność finansową nie mniej niż 1,00 potwierdzoną wskaźnikiem szybkiej płynności liczone jako iloraz (aktywa bieżące — zapasy/zobowiązania bieżące,
 - c) rentowność sprzedaży netto nie mniej niż 0,03 potwierdzoną wskaźnikiem liczoną jako iloraz zysk netto/ (przychody netto ze sprzedaży produktów, towarów i materiałów + pozostałe przychody operacyjne + przychody finansowe + zyski nadzwyczajne).

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku kiedy ofertę składają wykonawcy występujący wspólnie w postępowaniu (Konsorcja):

- elementy warunku opisane w punktach 2) czyli posiadanie odpowiednich środków finansowych i 3) czyli posiadanie wymaganej polisy o.c. - członkowie Konsorcjum (wykonawcy występujący wspólnie) muszą spełnić wspólnie (łącznie)
- elementy warunku opisane w punktach 1) czyli osiągnięcie określonego przychodu, oraz 4) a), b) i c) czyli: określona bieżąca płynność finansowa, określona szybka płynność finansowa i określona rentowność sprzedaży netto - musi spełnić przynajmniej jeden z członków Konsorcjum (jeden z wykonawców występujących wspólnie).

Odpowiedź 1:

Zgodnie z art. 23 ustawy Prawo zamówień publicznych istnieje możliwość sumowania potencjałów wykonawców składających ofertę wspólną (członków konsorcjum) celem spełniania warunków udziału w postępowaniu. Zgodnie z literaturą, utrwalonym (wręcz jednolitym) stanowiskiem doktryny i orzecznictwa, każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia obowiązany jest wykazać, że nie podlega wykluczeniu z udziału w postępowaniu z podstawy prawnej art. 24 ust. 1 ustawy Pzp. Jednak w przypadku spełniania warunków udziału w postępowaniu, celem składania oferty wspólnej przez więcej niż jednego wykonawcę, jest wspólne spełnianie warunków udziału w postępowaniu określonych w pytaniu, a dotyczących potencjału ekonomicznego i finansowego.

Z samej istoty konsorcjum, tworzone jest ono właśnie w celu łączenia potencjału ekonomicznego i finansowego. Dlatego też potencjał ekonomiczny i finansowy, co do zasady, podlegają sumowaniu.

Jednakże nie każdy potencjał ekonomiczny i finansowy da się zsumować, ponieważ spełnianie warunków udziału nie jest wyłącznie zwykłą formalnością, która podlega regułom arytmetyki, lecz jest narzędziem oceny zdolności wykonawcy do wykonania przedmiotu zamówienia z należytą starannością (tak w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie z dnia 24 lutego 2015 r. Sygn. III SA/Kr 1992/14).

Oznacza to, że uzyskane poprzez dodawanie potencjału ekonomicznego i finansowego musi w efekcie dać realną możliwość wykonania zamówienia w zakresie potencjału finansowego i nie może być w określonych warunkach mniejsze od potencjału ekonomicznego i finansowego indywidualnego wykonawcy. Oznacza to, że elementy warunku opisane w:

- pkt 2 (czyli posiadanie odpowiednich środków finansowych) i pkt 3 (czyli posiadanie wymaganej polisy o.c.) wykonawcy składający ofertę wspólną muszą spełnić wspólnie (łącznie)
- pkt 1 (czyli osiągnięcie określonego przychodu) i pkt 4 lit. a-c (czyli: określona bieżąca płynność finansowa, szybka płynność finansowa i rentowność sprzedaży netto) musi spełnić przynajmniej jeden z wykonawcy składający ofertę wspólną (członków Konsorcjum), ponieważ w innym przypadku dwóch wykonawców, posiadających przychody lub określone wskaźniki tylko w częściowym zakresie porównywanym byłoby z wykonawcą, który samodzielnie takie wskaźniki lub przychody osiągnął.

Potwierdzeniem powyższego jest m. in. uzasadnienie wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 marca 2016 roku (sygn. akt KIO 317/16, KIO 320/16, KIO 327/16, KIO 328/16) w którym czytamy.:

„... Co do zasady, w przypadku warunków określonych w art. 22 ust. 1 pkt 2 - 4 Pzp. konieczność ich spełniania odnosi się do konsorcjum jako całości, nie zaś do jego poszczególnych członków, jednak łączenie potencjału kilku podmiotów nie oznacza możliwości arytmetycznego rozdzielenia wprost każdego wymagania na kilka podmiotów. O ile jest możliwe wykazanie kilku odrębnych zamówień o określonej wartości wykonanych przez kilku uczestników konsorcjum, to jednak nie jest możliwe wykazanie realizacji zamówienia o określonej wartości, poprzez wykazanie kilku zamówień o mniejszej wartości zrealizowanych przez poszczególnych członków konsorcjum. Takie „łączenie potencjału”

członków konsorcjum narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz wypacza cel, który powinien być osiągnięty poprzez postawiony warunek. Podobnie należy oceniać warunek dotyczący sytuacji ekonomicznej i finansowej. Ocena potencjału ekonomicznego i finansowego konsorcjum, które wykazało przychód o określonej wysokości łącznie osiągnięty przez kilka podmiotów nie jest równoznaczna z oceną podmiotu, który wykazał taki przychód samodzielnie. Obie sytuacje ekonomiczne nie mogą być utożsamiane. ...”