

Piotrków Tryb., dnia 08. 10. 2008r.

Znak: SPZ.341-34-2/08

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia publicznego**

Dotyczy: odpowiedź na pytanie Wykonawcy w przetargu nieograniczonym na:

**UDZIELENIE I OBSŁUGĘ DŁUGOTERMINOWEGO KREDYTU BANKOWEGO,
PRZEZNACZONEGO NA SFINANSOWANIE DEFICYTU PLANOWANEGO W ZWIĄZKU
Z REALIZACJĄ INWESTYCYJNYCH ZADAŃ MIASTA PIOTRKOWA TRYBUNALSKIEGO DO
KWOTY 46.000.000 PLN**

Pytanie:

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp), prosimy o wyjaśnienie następującej kwestii:

W związku z zapisem rozdziału XIII pkt. 7 SIWZ oraz odpowiedzią zamawiającego na pytanie dotyczące możliwości złożenia także pełnomocnictwa potwierdzonego za zgodność z oryginałem przez wykonawcę, prosimy o wyjaśnienie,

czy pełnomocnictwo do podpisania oferty może być złożone także w formie kopii potwierdzonej za zgodność z oryginałem przez notariusza?

Zgodnie z art. 2 § 1 ustawy z dnia 14 lutego 1991 r. Prawo o notariacie (tekst jednolity Dz.U. z 2002 r. nr 42, poz. 369 z późn. zm.) notariusz w zakresie dokonywania czynności notarialnych działa jako osoba zaufania publicznego. Czynności notarialne dokonane przez notariusza zgodnie z prawem, mają charakter dokumentu urzędowego (art. 2 § 2). Czynnościami notarialnymi jest m. in. potwierdzenie zgodności kopii z okazanym dokumentem (art. 96 pkt. 2 w zw. art. 79 pkt 2).

Jak z powyższego wynika, nie jest dopuszczalne żądanie przedłożenia pełnomocnictwa wyłącznie w formie oryginału. Żądanie takie, niezależnie od naruszenia przepisów ustawy o notariacie, rażąco narusza także art. 7 Pzp, nakazujący zamawiającemu prowadzenie postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji.

Przedłożenie pełnomocnictwa do podpisania oferty w formie oryginału oznacza w praktyce, że bank zmuszony będzie uzyskać odrębne pełnomocnictwo tylko do udziału w tym postępowaniu. Będą mogły uczynić to wyłącznie banki małe, gdyż w bankach dużych, mających wieloszczeblową strukturę organizacyjną nie będzie możliwe uzyskanie takiego pełnomocnictwa (ciągu pełnomocnictw) od członków Zarządu lub prokurentów banku. Uniemożliwi to dużym bankom udział w postępowaniu, ograniczając konkurencję.

Zgodnie z utrwalonym tak orzecznictwem jak i piśmiennictwem, zamawiający nie może nie dopuścić złożenia pełnomocnictwa w formie kopii potwierdzonej za zgodność z oryginałem przez notariusza. Odmiennie żądania zamawiającego stanowi naruszenie podstawowej zasady zamówień publicznych, określonej w art. 7 Pzp, a także nadużycie praw podmiotowych i skutkować będzie nieważnością zawartej umowy na podstawie art. 146 ust. 1 pkt 6 Pzp.

Odpowiedź:

Tak. Wykonawca może złożyć pełnomocnictwo do podpisania oferty (zgodnie z zapisem rozdziału XIII pkt 7 SIWZ) w formie kopii poświadczonej za zgodność z oryginałem przez notariusza.

Pełnomocnictwo powinno być złożone w formie oryginału lub kopii notarialnie poświadczonej, co zostało potwierdzone w wyrokach:

Zespołu Arbitrów z dnia 16. 05. 2006r. sygn. akt UZP/ZO/0-1366/06,

Zespołu Arbitrów z dnia 06. 07. 2006r. sygn. akt UZP/ZO/0-1899/06,

Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 31.01.2007r. sygn. akt V Ca 85/2007.

WICEPREZYDENT MIASTA
Piotrkowa Trybunalskiego

Andrzej Kacperk