

WSKAZYWANIE FIRM PODWYKONAWCÓW W OFERCIE
art. 36b ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych

opracowano na podstawie opinii Urzędu Zamówień Publicznych:

„Obowiązek wskazania nazw firm podwykonawców w ofercie wykonawcy”

opublikowanej w Informatorze Urzędu Zamówień Publicznych nr 4/2017

dostępnym pod adresem: <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/informator-urzedu-zamowien-publicznych-nr-42017>

Przepisy przywołane w opinii:

art. 36b ust. 1 pzp

Zamawiający żąda wskazania przez wykonawcę części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom, i podania przez wykonawcę firm podwykonawców.

art. 36b ust. 1a pzp

W przypadku zamówień na roboty budowlane lub usługi, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego, zamawiający żąda, aby przed przystąpieniem do wykonania zamówienia wykonawca, o ile są już znane, podał nazwy albo imiona i nazwiska oraz dane kontaktowe podwykonawców i osób do kontaktu z nimi, zaangażowanych w takie roboty budowlane lub usługi. Wykonawca zawiadamia zamawiającego o wszelkich zmianach danych, o których mowa w zdaniu pierwszym, w trakcie realizacji zamówienia, a także przekazuje informacje na temat nowych podwykonawców, którym w późniejszym okresie zamierza powierzyć realizację robót budowlanych lub usług.

art. 36b ust. 1b pzp

Zamawiający może żądać informacji, o których mowa w ust. 1a, w przypadku zamówień na dostawy, usługi inne niż dotyczące usług, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego, lub zamówień od dostawców uczestniczących w realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi.

art. 36b ust. 2 pzp

Jeżeli zmiana albo rezygnacja z podwykonawcy dotyczy podmiotu, na którego zasoby wykonawca powoływał się, na zasadach określonych w art. 22a ust. 1, w celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu, wykonawca jest obowiązany wykazać zamawiającemu, że proponowany inny podwykonawca lub wykonawca samodzielnie spełnia je w stopniu nie mniejszym niż podwykonawca, na którego zasoby wykonawca powoływał się w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia.

WNIOSKI
dotyczące prawidłowej realizacji obowiązku z art. 36b ust. 1 pzp

Podmiotem zobowiązanym do realizacji obowiązku wynikającego z art. 36b ust. 1 pzp jest zamawiający.

Przepis art. 36b ust. 1 pzp nie wskazuje zasad realizacji tego obowiązku ani nie wskazuje terminu jego wykonania. Wynika z tego, że obowiązek podania nazw podwykonawców nie musi zostać zrealizowany na etapie składania oferty. Wskazuje na to między innymi art. 36b ust. 2 pzp, który przewiduje swobodę wykonawcy w zakresie wprowadzenia podwykonawcy, jego zmiany lub rezygnacji z podwykonawcy, z zastrzeżeniem wymogów przewidzianych tym przepisem.

Żądanie informacji w zakresie określonym w art. 36b ust. 1 pzp na etapie składania ofert → dotyczy tylko tego zakresu i podwykonawców, co do których wykonawca podjął decyzję o ich udziale w realizacji zamówienia. Tym samym jeżeli wykonawca nie wie czy będzie realizował zamówienie z udziałem podwykonawców albo nie wybrał podwykonawcy, któremu powierzy realizację tej części zamówienia, nie jest zobowiązany do wskazania tych informacji w ofercie.

Obowiązek z art. 36b ust. 1 pzp powstanie dopiero „(...) w momencie, gdy pozna krąg podmiotów, z którymi podejmie współpracę na zasadach podwykonawstwa.(...)”

Oświadczenie z art. 36b ust. 1 pzp nie stanowi treści oferty. Zgodnie z zacytowanym w opinii wyrokiem KIO z dnia 22 lutego 2017 r. sygn. KIO 234/17: „oświadczenie o podwykonawcach, wymagane na skutek żądania zamawiającego wynikającego z art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, mającego odzwierciedlenie w art. 71 ust. 2 Dyrektywy 2014/24/UE (...) nie stanowi treści oferty w rozumieniu art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, tj. merytorycznej treści zobowiązania wykonawcy oferowanego w odpowiedzi na opisany przez zamawiającego w SIWZ przedmiot zamówienia. Nie jest to zatem oświadczenie woli, o jakim stanowi art. 66 § 1 kodeksu cywilnego w zw. z art. 14 ustawy Pzp. W szczególności o charakterze żądania zamawiającego, o którym mowa w art. 36b ust. 1 ustawy Pzp, na które odpowiedź wykonawcy nie stanowi treści oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, świadczy również treść przepisów art. 36b ust. 1a, ust. 1b, czy ust. 2 ustawy Pzp – w myśl których czas żądania złożenia oświadczenia o powierzeniu części zamówienia podwykonawcom ze wskazaniem ich firm i części powierzanych do wykonania jak również możliwość zmiany tych danych w trakcie realizacji zamówienia (art. 36ba ust.1- 3 ustawy Pzp) może być różny (...)”

Brak podania przez wykonawcę informacji wskazanych w art. 36b ust. 1 pzp nie stanowi podstawy do odrzucenia oferty na podstawie art. 89 ust. 1 pkt. 2 pzp.