

Radom, 19.03.2024 r.

Znak sprawy: OAZ.ORI.OA-JK.ŁP.2112.1.2024

Dotyczy postępowania przetargowego pn.: „Inkorporacja (łączenie) 5 Spółek celowych z Enea Nowa Energia sp. z o.o.” - znak sprawy: OAZ.ORI.OA-JK.ŁP.2112.1.2024

Zamawiający informuje, iż na podstawie pkt. 31 Specyfikacji Warunków Zamówienia udziela odpowiedzi na zadane przez Wykonawców pytania:

Pytanie nr 1:

W treści ust. 10.2. SWZ wskazano, że termin realizacji zleceń wynosi 30 dni od dnia przekazania Wykonawcy zlecenia. Termin ten uważany będzie za dochowany przez Wykonawcę w przypadku, gdy Wykonawca przedłoży potwierdzenie złożenia wniosku do właściwych organów administracji.

Tymczasem wskazać należy, iż z samych przepisów Kodeksu Spółek Handlowych (m.in. art. 500 par. 2 KSH) wynika, iż Plan połączenia (dokument, który jest niezbędny dla procedury łączeniowej), ogłoszony musi zostać co najmniej na miesiąc przed podjęciem uchwał łączeniowych. Nadto elementem Planu połączenia są dokumenty księgowe, które przygotowane muszą zostać na dzień miesiąca, poprzedzającego miesiąc w którym nastąpi ogłoszenie Planu połączenia (a od jego ogłoszenia upłynąć musi jeszcze miesiąc do ewentualnego podjęcia uchwał łączeniowych). Oznacza to, że procedura połączenia spółek trwa dłużej aniżeli 30 dni – mając na uwadze same już przepisy KSH i terminy tam określone, nawet bez uwzględnienia zagadnienia konieczności przygotowania całej dokumentacji prawnej jeszcze przed ogłoszeniem Planu połączenia. Termin realizacji zlecenia określony w SWZ, nie jest zatem możliwy do realizacji. Przed ogłoszeniem Planu połączenia (co ma nastąpić na miesiąc przed podjęciem uchwał łączeniowych), niezbędne jest dodatkowo przygotowanie całej dokumentacji łączeniowej, a po podjęciu uchwał łączeniowych niezbędne jest jeszcze zgromadzenie podpisanych dokumentów i złożenie wniosku do KRS. Termin zatem na realizację zamówienia musi być istotnie dłuższy, ażeby był możliwy do wykonania.

Dodatkowo należy wskazać, że czas realizacji zlecenia zależy w dużej mierze także od Zamawiającego i zarządów spółek przejmowanych tj. w jakim czasie od sporządzenia przez Kancelarię Planu połączenia, plan ten zostanie przez łączące się spółki przyjęty, w jakim terminie i na jaki dzień przygotowana zostanie dokumentacja księgowa (dopiero w kolejnym miesiącu może nastąpić ogłoszenie Planu połączenia), jak i podobnie w jakim terminie uda się umówić Notariusza i podjąć uchwały łączeniowe w spółce przejmowanej.

Termin ten uzależniony jest także od okoliczności ewentualnego uzyskania zgód korporacyjnych w łączących się spółkach, jak i ewentualnego uzyskania decyzji administracyjnych (zgód na ich przeniesienie w ramach połączenia spółek).

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dokonał zmiany ust. 10.2 SWZ dotyczący wykonania zlecenia we wskazanym terminienadając mu brzmienie: “ Termin ten uważany będzie za dochowany przez Wykonawcę w przypadku, gdy nastąpi finalny odbiór projektu wniosku wraz z załącznikami (danej spółki) niezbędnymi do złożenia wniosku do właściwego organu (z zastrzeżeniem, iż rozliczenie prac może zostać dokonane dopiero po przedłożeniu potwierdzenia złożenia wniosku do właściwych organów administracji.”

Pytanie nr 2:

W Załączniku nr 1 do SWZ wskazuje się, że w zakres zamówienia wchodzi przygotowanie „Projektu uzasadnienia gospodarczego połączenia”. Z uwagi na okoliczność, iż połączenie spółek wynika z decyzji biznesowych, uzasadnienie gospodarcze połączenia w istocie jest elementem wiedzy Zarządów łączących się spółek, a więc opracowanie takiego projektu nie jest możliwe samodzielnie przez Wykonawcę. Czy Zamawiający w ramach realizacji tego punktu, przekaże Wykonawcy niezbędne informacje merytoryczne uzasadniające gospodarczo połączenie spółek?

Odpowiedź nr 2:

Decyzja biznesowa i podstawy jej podjęcia zostaną przekazane przez Zamawiającego.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z art. 500 par. 2 z ind. 1 KSH, ogłoszenie Planu połączenia może nie nastąpić w Monitorze Sądowym i Gospodarczym, jeśli dojdzie do jego upublicznienia na stronach internetowych łączących się spółek. Istotnie zmniejsza to skomplikowanie procedury łączeniowej oraz skraca jej czas. Czy Zamawiający oraz spółki planowane do przejęcia posiadają swoje własne strony internetowe? Jeśli nie, to czy planowane jest ich założenie na potrzeby procedury łączeniowej? (taka strona internetowa może mieć charakter zupełnie podstawowy, bez zbędnych rozbudowań, w kontekście celu łączeniowego tj. publikacji planu połączenia).

Odpowiedź nr 3:

Spółki kupowane nie posiadają własnych stron www. Zamawiający dopuszcza możliwość założenie stron na potrzeby procedury łączeniowej.

Pytanie nr 4:

Załącznik nr 1 do SWZ wskazuje, iż „Opracowanie powinno obejmować wszystkie procesy związane z obszarami: księgowym, podatkowym, prawnym, korporacyjnym.” Z uwagi na okoliczność, iż na potrzeby procedury łączeniowej niezbędne jest, zgodnie z art. 499 par. 2 pkt 3 i 4 KSH: „ustalenie wartości majątku spółki przejmowanej bądź spółek łączących się przez zawiązanie nowej spółki, na określony dzień w miesiącu poprzedzającym złożenie wniosku o ogłoszenie planu połączenia oraz oświadczenie zawierające informację o stanie księgowym spółki sporządzoną dla celów połączenia na dzień, o którym mowa w pkt 3, przy wykorzystaniu tych samych metod i w takim samym układzie jak ostatni bilans roczny” – czy przedmiotowe dokumenty księgowe (w tym bilanse, czy sprawozdania finansowe) na potrzeby połączenia spółek przygotować ma Wykonawca Zamówienia, czy też dokumenty te opracowane zostaną przed odpowiednie działy księgowe łączących się spółek?

Odpowiedź nr 4:

Dokumenty księgowe zostaną opracowane przez działy księgowe łączących się spółek.

Pytanie nr 5:

W świetle art. 13 i 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, zamiar koncentracji (połączenia spółek), może wymagać zgłoszenia Prezesowi UOKiK, co istotnie wydłużyć może procedurę łączeniową. Czy połączenie spółek wymagać będzie takiego zgłoszenia, czy też wobec treści art. 14 ww. ustawy, zamiar koncentracji nie będzie podlegać zgłoszeniu?

Odpowiedź nr 5:

Zleceniodawca na dzień dzisiejszy nie diagnozuje potrzeby uzyskiwania zgody UOKiK dla danych SPV.

Pytanie nr 6:

Zgodnie z ust. 24.1. SWZ, cena podana w ofercie powinna uwzględniać wszystkie koszty realizacji zamówienia. Czy oznacza to, że Wykonawca ponosi również koszty uiszczenia opłat sądowych dot. składanych wniosków do KRS w zakresie procedury łączeniowej (złożenie do akt rejestrowych Planu połączenia, a następnie wpis wzmianki o uchwale łączeniowej i wpis samego połączenia) oraz opłat notarialnych związanych z podjęciem uchwał łączeniowych przez Zgromadzenie Wspólników spółki?

Odpowiedź nr 6:

Wszelkie koszty dotyczące przedmiotu zamówienia leżą po stronie Wykonawcy. Nie dotyczy opłat notarialnych, kosztów sądowych.

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający przewiduje możliwość przejęcia dwóch lub więcej spółek w ramach jednej procedury łączeniowej (jeden Plan połączenia i wchłonięcie dwóch spółek jednocześnie), czy też każde przejęcie realizowane ma być w oddzielnej procedurze?

Odpowiedź nr 7:

Tak, spółka planuje przeprowadzenie 2 procesów łączeniowych (2 spółki i 3 spółki) ale ze względu na fakt, iż data i docelowy zakup SPV jest zależny od spełnienia warunków zawieszających – na ten moment nie możemy wykluczyć, że może być więcej niż 2 procesy (jeżeli daty zakupu SPV będą mocno odległe od siebie lub nie wszystkie transakcje zostaną przeprowadzone).

Pytanie nr 8:

Zwracam się do Państwa z prośbą o wyjaśnienie rozbieżności w sposobie udokumentowania doświadczenia Wykonawcy. Zgodnie z pkt. 13.5.1 SWZ Wykonawca ma wykazać, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania Ofert w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, to w tym okresie, wykonał na rzecz podmiotów gospodarczych co najmniej 3 usługi inkorporacji (łączenia) spółek. W załączniku nr 8, który ma stanowić integralną część składanej oferty, cytowany pkt. 13.5.1 brzmi inaczej. W okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania Ofert w postępowaniu (...) wykonał na rzecz podmiotów gospodarczych co najmniej pięć inkorporacji spółek. Będziemy wdzięczni za ujednoczenie warunku udziału wykonawcy w postępowaniu i wskazanie, ile projektów należy wykazać w załączniku nr 8 do Oferty.

Odpowiedź nr 8:

Warunek udziału w postępowaniu opisany w pkt. 13.5.1. Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) jest obowiązujący. Zamawiający dokonał aktualizacji i treści Załącznika nr 8.