****

ZAMAWIAJĄCY

Gmina Mrągowo

Reprezentowana przez Wójta Gminy Mrągowo

11-700 Mrągowo, ul. Królewiecka 60A

Tel/fax.89/741-29-24

REGON: 510742764

NIP 7422114037

e-mail:poczta@gminamragowo.pl

bip.gminamragowo.net

Sygnatura postępowania:

Znak:IPP.271.06.2022

RZP: I.04.2022

Mrągowo, dnia 11.04.2022 r.

**Dotyczy postępowania zamówienia publicznego pn.**

**„BUDOWA SIECI KANALIZACJI SANITARNEJ WRAZ Z PRZYŁĄCZAMI   
DO GOSPODARSTW DOMOWYCH W MIEJSCOWOŚCIACH MUNTOWO, POPOWO SALĘCKIE, ZAWADA, GMINA MRĄGOWO”**

**ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO NA PYTANIA OFERENTÓW**

**PYTANIE 1**

1. Czy –w razie wyboru oferty Wykonawcy, posiłkującego się zaciągniętym w banku kredytem na realizację przedmiotu niniejszego zamówienia -Zamawiający wyrazi zgodę na dokonanie przez Wykonawcę cesji wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy względem Zamawiającego z tytułu zawartej, w ramach niniejszego postępowania, umowy -na rzecz banku udzielającego Wykonawcy finansowania, co stanowić będzie zabezpieczenie spłaty zaciągniętego na ten cel kredytu?

UZASADNIENIE

Wyjaśnić należy, iż aktualnie na terenie całego kraju są ogłaszane i realizowane zamówienia publiczne z wykorzystaniem środków z programu POLSKI ŁAD. Mechanizm finansowania realizacji tych zamówień polega na tym, iż jednostki samorządu terytorialnego partycypują w kosztach realizacji danego przedsięwzięcia jedynie w nieznacznej części, zaś pozostała część wynagrodzenia Wykonawcy (ok. 90 %) pokrywana jest ze środków pochodzących z budżetu państwa –wyodrębnionych na potrzeby programu POLSKI ŁAD. ***Jednakże zgodnie z wymogami programu oraz SWZ, środki te wypłacane są w dwóch transzach: pierwsza -po zakończeniu wydzielonego etapu prac w ramach realizacji Inwestycji (max 50% kwoty dofinansowania), druga –po zakończeniu realizacji Inwestycji.*** Oznacza to przesunięcie ciężaru kredytowania inwestycji na Wykonawców. Wszakże w normalnym biegu zdarzeń pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą ustalane są płatności częściowe –stosownie do harmonogramu realizacji robót, które pozwalają na finansowanie bieżących robót w całości lub w przeważającej części (zakup materiałów, wynagrodzenie pracowników, utrzymywanie zaplecza budowy etc.).

Mając na uwadze fakt, iż niewielu Wykonawców może pozwolić sobie na kredytowanie przedsięwzięcia o wartości kilku milionów złotych przez określony umową czas realizacji robót –konieczne jest posiłkowanie się finansowaniem zewnętrznym, jakie zapewniają banki. Aktualnie banki oferują produkt finansowy dostosowany do programu POLSKI ŁAD, a mianowicie udzielenie kredytu na realizację danej, konkretnej inwestycji w ramach zamówień publicznych. Wówczas to bank tymczasowo zapewnia Wykonawcy środki potrzebne do zrealizowania robót, objętych umową. Jednakowoż bank, udzielając kredytu na realizację danej inwestycji –wymaga od Wykonawców ustanowienia zabezpieczenia jego spłaty poprzez dokonanie cesji wierzytelności o wypłatę wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy od Zamawiającego na rzecz banku. W takim przypadku –po ustanowieniu takiego zabezpieczenia –Zamawiający przelewa wynagrodzenie przysługujące Wykonawcy na rzecz banku, zaś bank przeznacza je w pierwszej kolejności na pokrycie zaciągniętego na potrzeby inwestycji kredytu, zaś różnicę –stosownie do postanowień umowy o kredyt -wypłaca Wykonawcy. Wyjaśnić należy, iż w tym przypadku interesy Zamawiającego nie są w jakimkolwiek stopniu narażone, czy też zagrożone. Jedyna różnica polega na tym, iż Zamawiający nie wypłaca wynagrodzenia bezpośrednio Wykonawcy, lecz na rzecz banku (można w uproszczeniu stwierdzić, iż za pośrednictwem banku), który następnie rozlicza się z Wykonawcą –stosownie do zawartej umowy kredytu. Całe ryzyko gospodarcze spoczywa na Wykonawcy. Co więcej wskazać należy, iż przyjęcie przez Zamawiającego takiego rozwiązania, przełoży się na większą konkurencyjność ofert składanych w toku postępowania, bowiem więcej podmiotów będzie w stanie do niego przystąpić, co z kolei przełoży się również na atrakcyjność ofert.

Stwierdzić należy jednoznacznie, iż przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie zabraniają dokonania cesji wierzytelności o wypłatę wynagrodzenia z umowy na rzecz podmiotu trzeciego. Zabronione jest wyłącznie dokonywanie takiego przeniesienia praw i obowiązków z umowy, które skutkowałoby zmianą podmiotową po stronie Wykonawcy, tzn. iż prowadziłoby do tego, że zamówienie realizowałby w całości podmiot inny, niż wyłoniony w przetargu. Ustanowienie zabezpieczenia w formie przelewu wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia na rzecz banku nie stanowi zmiany podmiotowej umowy, bowiem nie prowadzi do zmiany podmiotu obowiązanego do wykonania umowy.

Wyjaśnić należy, iż stosownie do przepisu art. 509 § 1 k.c. wierzyciel może bez zgody dłużnika przenieść wierzytelność na osobę trzecią, chyba że sprzeciwiłoby się to ustawie, zastrzeżeniu umownemu albo właściwości zobowiązania. Stosownie do przytoczonego przepisu dokonanie przez Wykonawcę cesji wynagrodzenia na rzecz banku w ogóle nie wymagałaby zgody Zamawiającego, gdyby w SIWZ lub wzorze umowy nie przewidziano zakazu cesji lub nie uzależniono cesji od wyrażenia przez Zamawiającego zgody. Wykonawca, zwraca się z zapytaniem zmierzającym do uzyskania zapewnienia Zamawiającego, iż przedmiotowa zgoda zostanie wyrażona.

Powyższe ma o tyle istotne znaczenie dla Wykonawcy, jak również i Zamawiającego -iż w razie wyłonienia oferty Wykonawcy (jako najkorzystniejszej) -przy następczym braku wyrażenia zgody na dokonanie cesji -Wykonawca nie uzyska kredytu, a przez to należyte wykonanie zamówienia będzie zagrożone, o ile w ogóle możliwe. Nadmienić należy, iż ustanowienie zabezpieczenia w opisanej w niniejszym piśmie formie jest niezbędnie wymagane przez banki, jako warunek udzielenia kredytu. W razie zaś istnienia zapisów całkowicie zakazujących cesji wierzytelności z umowy na rzecz banku bądź też uprzedniej odmowy wyrażenia zgody na przedstawione rozwiązanie, Wykonawca nie będzie mógł w ogóle przystąpić do przetargu, co ograniczy konkurencyjność ofert, a przez to także i ich atrakcyjność.

**ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO**

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie przez Wykonawcę cesji wierzytelności o zapłatę wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy względem Zamawiającego z tytułu zawartej, w ramach niniejszego postępowania, umowy - na rzecz banku udzielającego Wykonawcy finansowania.

**PYTANIE 2**

2. W przypadku całkowitego zakończenia realizacji Inwestycji przez Wykonawcę, potwierdzonej protokołem odbioru końcowego, zdecydowanie przed terminem realizacji umowy –czy Zamawiający wypłaci Wykonawcy w ramach jego wynagrodzenia środki przewidziane drugą transzą z Programu Polski Ład odpowiednio wcześniej (o okres odpowiadający terminowi faktycznemu zakończenia Inwestycji względem terminu umownego zakończenia Inwestycji), czy jednak Wykonawca będzie zmuszony oczekiwać na tę płatność aż do terminu umownego realizacji Inwestycji?

**ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO**

Wynagrodzenie Wykonawcy realizowane będzie zgodnie z wytycznymi Programu Rządowego Funduszu Polski Ład: Program Inwestycji Strategicznych. W przypadku całkowitego zakończenia realizacji Inwestycji przez Wykonawcę, potwierdzonej protokołem odbioru końcowego przed terminem realizacji umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość starania się o wcześniejsze złożenie wniosku o wypłatę drugiej transzy, natomiast decyzję w kwestii przyśpieszenia terminu drugiej transzy podejmie instytucja udzielająca dofinansowanie.

**PYTANIE 3**

3. Czy Zamawiający uzna za spełniony warunek udziału w postępowaniu dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej jeśli Wykonawca wykaże się robotą budowlaną w zakresie budowy kanalizacji deszczowej z wykonaniem wpustów deszczowych i dwóch przepompowni wód deszczowej o łącznej wartości ponad 14 mln. zł.

**ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO**

Zamawiający nie uzna przedstawionego doświadczenia w zakresie budowy kanalizacji deszczowej z wykonaniem wpustów deszczowych i dwóch przepompowni wód deszczowej o łącznej wartości ponad 14 mln. zł.

**WÓJT GMINY MRĄGOWO**

**(…) PIOTR PIERCEWICZ**