

Cieszyn, dnia 14.06.2021r.

ZP.272.9.2021

Otrzymują:
Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy przetargu na aktualizację operatu ewidencyjnego dla jednostek ewidencyjnych Brenna oraz Zebrzydowice, położonych w powiecie cieszyńskim.

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019, poz. 2019 z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na następujące pytanie Wykonawcy:

Pytanie: W załączniku nr 6 do SWZ - Wzór umowy § 12 zawarto zapisy regulujące umowę Wykonawcy z Podwykonawcami oraz zawarto zapisy uzależniające wypłatę wynagrodzenia Wykonawcy od zapłaty przez niego Podwykonawcom.

Wnosimy o usunięcie w/w zapisów, gdyż co do zasady odnoszą się do sytuacji, gdy przedmiotem umowy są roboty budowlane, bo tylko przy robotach budowlanych ustawowo uregulowano stosunek pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą i podwykonawcami.

Niezależnie od powyższego wskazać należy, iż jak wynika z orzecznictwa KIO (wyrok KIO z 28 stycznia 2020 KIO 61/20) postanowienia uzależniające wypłatę wynagrodzenia wykonawcy od oświadczenia podwykonawców i dalszych podwykonawców o braku należności niewymagalnych zmuszają wykonawcę do prefinansowania podwykonawców przed uzyskaniem wynagrodzenia od zamawiającego. Są to więc rozwiązania niekorzystne dla wykonawcy, niezgodne z zasadami współzycia społecznego, w tym z regułą wypłaty wynagrodzenia podwykonawcom po otrzymaniu wynagrodzenia od zamawiającego. Natomiast zwolnienie zamawiającego z odpowiedzialności solidarnej za należności podwykonawców nie jest też korzystne dla tych podwykonawców, gdyż ogranicza liczbę podmiotów, od których mogą się domagać swoich należności. Izba podtrzymuje także wskazaną wyżej argumentację dotyczącą powoływanego przez zamawiającego interesu publicznego, niemożności utożsamiania go wyłącznie z interesem zamawiającego oraz niedopuszczalności nadawania postanowieniom umowy treści obiektywnie niekorzystnej dla jednej ze stron, w sposób zdecydowanie odbiegający od reguł wynikających z k.c.

Ponadto zgodnie z art. 447 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy Pzp z dnia 11 września 2019 r. mowa jest o uzależnieniu wypłaty wykonawcy wynagrodzenia lub zaliczek jedynie od przedstawienia dowodów zapłaty podwykonawcom wymagalnego wynagrodzenia. Tym samym wprowadzone przez zamawiającego postanowienia projektu umowy w tym zakresie są niezgodne z ww. przepisami.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje pierwotne zapisy zawarte w projekcie umowy stanowiącej załącznik do SWZ.

STAROSTA

Mieczysław Szczurek