

WYKONAWCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Inwentaryzacja punktów osnowy wysokościowej oraz wykonanie projektu technicznego modernizacji osnowy wysokościowej na obszarze powiatu staszowskiego w celu wdrożenia układu wysokościowego PL-EVRF2007-NH oraz zagęszczenia istniejącej sieci”.

Powiat Staszowski – Starostwo Powiatowe w Staszowie, działając zgodnie z art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), wyjaśnia treść specyfikacji warunków zamówienia.

Pytanie 1

W załączniku nr 6 do SWZ - Wzór umowy zawarto zapisy regulujące umowę Wykonawcy z Podwykonawcami § 5

e) Zapłata wynagrodzenia na rzecz WYKONAWCY nastąpi po przedstawieniu przez niego oświadczenia podwykonawcy będącego dowodem rozliczenia się z podwykonawcą przez WYKONAWCĘ w trybie określonym w § 5 ust. 4-5. Do oświadczenia podwykonawcy WYKONAWCA dołączy zestawienie kwot, które przysługują podwykonawcy z danej faktury 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 współżycia 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 nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Ponadto w/w przepisy nie pozostają w sprzeczności z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych.

**Zatwierdzam:
Starosta Staszowski
/-/ Józef Żółciak**