

Ścinawa, dnia 22 maja 2018 r.

Zamawiający: **Gmina Ścinawa**

Znak sprawy: **IR.271.11.2018**

Wszyscy wykonawcy

Dotyczy: Spłata i przejęcie wierzytelności Gminy Ścinawa z tytułu umowy na dostawę rur gazowych"- postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z Ustawą Prawo Zamówień Publicznych, oznaczenie postępowania:

IR.271.11.2018 ; Ogłoszenie nr 556434-N-2018 z dnia 2018-05-10 r.

Działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych informujemy, że do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na które, zgodnie z art. 38 ust. 1 pkt.1 oraz ust 2, bez ujawniania źródła zapytania Zamawiający udziela odpowiedzi:

1. Mając na względzie odpowiedzi na pytania nr 33 oraz 34 prosimy Zamawiającego o modyfikację zapisów SIWZ w zakresie terminu uruchomienia środków na konta wierzycieli wraz z modyfikacją kryterium gotowości do przejęcia zobowiązań. Zgodnie z uzyskaną informacją mówiącą, że umowa będąca źródłem wierzytelności zostanie zawarta równolegle wraz z umową subrogacji pragniemy zauważyć, iż niemożliwe jest zadeklarowanie Wykonawcy spełnienia obowiązku spłaty zobowiązania w terminie max. 10 dni roboczych licząc od dnia zawarcia Umowy z Zamawiającym, na konta wierzycieli bez powstania takiej wierzytelności, a taka sytuacja miałaby w tym przypadku miejsce.
Prosimy Zamawiającego o zmianę SIWZ, w taki sposób aby spłata została dokonana na konto wierzyciela w dniu wymagalności wierzytelności wynikającej z faktury VAT wystawionej przez wierzyciela, na podstawie przesłanego przez Zamawiającego do Wykonawcy oświadczenia o akceptacji przez Gminę wystawionej przez pierwotnego wierzyciela (dostawcę rur gazowych) końcowej faktury VAT, ww. dokumenty zostaną przesłane do Wykonawcy na maksymalnie 10 dni roboczych przed terminem wymagalności wierzytelności udokumentowanej fakturą VAT, wierzytelność udokumentowana fakturą VAT powstanie i stanie się wymagalna nie później niż do dnia 31.12.2018 r. (po tym terminie jeżeli wierzytelność nie powstanie lub nie stanie się wymagalna, umowa ulegnie rozwiązaniu tym samym Wykonawca nie będzie zobowiązany do wykonania umowy)
- Jednocześnie prosimy o potwierdzenie, iż Wykonawca wstąpi w prawa zaspokojonego wierzyciela do max. kwoty 2 706 000,00 zł, wynikającej z prowadzonego postępowania na spłatę i przejęcie wierzytelności, bez względu na wysokość faktury VAT wystawionej przez dostawcę rur.

- Jednocześnie zwracamy się z prośbą, iż złożenie dyspozycji wskazane w części 13 pkt. 3 SIWZ rozumiane jest jako dzień dostarczenia do Wykonawcy oświadczenia o akceptacji przez Zamawiającego wystawionej przez dostawcę faktury VAT.

W związku z zawiadomieniem o wyborze dostawcy rur gazowych przez Gminę Ścinawa i wyborem dostawcy oraz przewidywaną datą podpisania umowy na dostawę rur, Zamawiający zmodyfikowała zapisu pkt 13 ppkt. 3 SIWZ. Zamawiający określając kryterium „gotowość do przejęcia zobowiązań” ma na celu zabezpieczenie możliwości uruchomienia środków, tak aby faktura od dostawcy rur została zapłacona w przedostatnim dniu terminu płatności.

W związku z zawiadomieniem o wyborze dostawcy rur gazowych przez Gminę Ścinawa i wyborem dostawcy, Zamawiający modyfikuje zapisy SIWZ niniejszego postępowania i określa, że przedmiotem zamówienia jest spłata i przejęcie wierzytelności Zamawiającego z tytułu umowy na dostawę rur gazowych w kwocie max. 2 769 833,31 zł.

Zamawiający zmodyfikowała zapisy pkt 13 ppkt 3 SIWZ zgodnie z sugestią pytającego.

2. Mając na względzie odpowiedź na pytanie nr 2 zwracamy się z prośbą o sprostowanie odpowiedzi nr 26 z dnia 16.05.2018 r. oraz modyfikację załącznika nr 6 do SIWZ. Pragniemy zauważyć, iż Zamawiający wskazał, że odsetki będą naliczane i płacone na bieżąco, w okresach miesięcznych, począwszy od miesiąca następującego po spłacie wierzytelności na konta wierzycieli, a w obecnym brzmieniu załącznik nr 6 do SIWZ nie zakłada naliczenia odsetek od dnia uruchomienia środków na konta wierzycieli (30.06.2018 r.) do dnia 31.12.2018 r. Prosimy Zamawiającego o stosowną modyfikację załącznika nr 6.

Zamawiający zmodyfikował załącznik nr 6 i dostosował do zapisów SIWZ

3. Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od wymogu określonego w części 3 pkt. 3.9. SIWZ, tj. Wymogu zatrudnienia osób na umowę o pracę. Zgadzamy się z twierdzeniem, iż Zamawiający w każdym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem są usługi lub roboty budowlane ma obowiązek dokonania oceny, czy określone czynności w zakresie realizacji zamówienia będą polegały na wykonywaniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy, ale po stronie Zamawiającego należy ustalenie czy przy wykonywaniu czynności związanych z realizacją zamówienia publicznego zachodzą przesłanki, które wskazują na obowiązek zawarcia umowy o pracę. Pragniemy zauważyć, iż nie w każdym przetargu zamawiający będzie musiał określać takie wymagania.

Należy podkreślić, iż przedmiot zamówienia, tj. „subrogacja”, ze względu na swą właściwość, nie uzasadnia żądania od oferentów spełnienia wymogu zatrudnienia osób na umowę o pracę do wskazanych w treści SIWZ czynności, tj.:

- 1) Podpisanie umowy,
- 2) Długoterminowa analiza finansowa,
- 3) Uruchomienie spłaty wierzytelności w systemie bankowym,
- 4) Obliczanie należnych odsetek bankowych,
- 5) Pomoc w obsłudze systemu bankowości elektronicznej, doradztwo.

W szczególności wymóg ten może ograniczać konkurencyjność przedmiotowego przetargu poprzez wykluczenie Wykonawców, którzy z uwagi na szczególną formę prawną prowadzonej działalności nie muszą zatrudniać pracowników w rozumieniu kodeksu pracy (vide: Fundusze inwestycyjne działające na podstawie ustawy z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych). Prawnie dopuszczalne jest bowiem, by Fundusze inwestycyjne, realizując tego typu przedmiot zamówienia, korzystały z usług innych podmiotów w zakresie realizacji ww. czynności, działając na podstawie cywilnoprawnych stosunków kontraktowych.

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian. Jeżeli Wykonawca określone czynności zleca podwykonawcom, należy zapewnić, aby dostawca tych usług zatrudniał do wykonywania wskazanych czynności osoby na podstawie umowy o pracę.

4. Prosimy Zamawiającego o sprostowanie odpowiedzi na pytanie nr 22, 32 oraz 39. Pragniemy zauważyć, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa Wykonawca ma prawo do naliczania Zamawiającemu odsetek za opóźnienie w płatności określonych w ustawie z dnia 8 marca 2013 roku o terminach zapłaty w transakcjach handlowych. Pragniemy zauważyć, iż postanowienia wyłączone lub ograniczające powyższe uprawnienia w świetle prawa są nieważne.

Zamawiający ponownie wskazuje, że jego celem jest doprowadzenie do sytuacji w której nie będzie zobowiązany do zapłaty odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. Z powyższego względu wykupowi wierzytelności towarzyszy konwersja zobowiązania, polegająca na tym, że kwota pierwotnej wierzytelności zostanie zapłacona wykonawcy jako wynagrodzenie za przejęcie długu, która to umowa nie będzie podlegała reżimowi ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych. Tym samym wykonawca – finansujący będzie miał prawo do naliczania jedynie odsetek umownych, w wysokości przewidzianej w SIWZ.

5. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, iż zmiana postanowień umowy w zakresie części 16 pkt. 2 ppkt. 3 może nastąpić tylko po akceptacji i wyrażeniu zgody przez Wykonawcę.

Zamawiający potwierdza, iż zmiana postanowień umowy w zakresie części 16 pkt. 2 ppkt. 3 może nastąpić tylko po akceptacji i wyrażeniu zgody przez Wykonawcę.

BURMISTRZ


Krystian Kowalski

.....
podpis Zamawiającego