

Gostyń, 13.06.2018 r.

KD.DR.272.5.1.2017

**Wykonawcy,
którzy spełnili warunki dopuszczenia
do udziału w postępowaniu.**

Dotyczy: postępowania publicznego, prowadzonego w trybie dialogu konkurencyjnego dla przedsięwzięcia pn. *„Budowa i modernizacja dróg powiatowych na terenie powiatu gostyńskiego w modelu partnerstwa publiczno-prywatnego”*
– nr ref.: KD.DR.272.5.1.2017

W związku z przesłanymi przez jednego z wykonawców pytaniami dotyczącymi wzoru umowy o partnerstwie publiczno – prywatnym Zamawiający wyjaśnia:

1. Jakie postanowienia umowy o wykup wierzytelności będą powodowały, że dokonany na jej podstawie przelew wierzytelności będzie negatywnie wpływał na zakres ponoszonego przez partnera Prywatnego ryzyka dostępności oraz zabezpieczenie interesów Podmiotu Publicznego związanych z egzekucją kar umownych. Czy Podmiot Publiczny może wskazać takie postanowienia? Jeżeli nie, to w którym momencie będzie następowała ocena tego, czy zawarta przez Partnera Prywatnego umowa o wykup wierzytelności, przedłożona Podmiotowi Publicznemu w wykonaniu obowiązku, o którym mowa w par. 7 ust. 1 pkt 4 lit. „a” umowy o PPP, jest niezgodna z par. 5 ust. 12 umowy o PPP?

Odpowiedź:

W świetle zapisu par. 5 ust. 12 wzoru umowy o PPP Podmiot Publiczny nie wyrazi zgody na zawarcie przez Partnera Prywatnego z Finansującym umowy bezwarunkowej cesji wierzytelności (forfaiting). Ewentualna umowa przelewu wierzytelności nie może negatywnie wpłynąć na zakres ponoszonego przez Partnera Prywatnego ryzyka dostępności oraz zabezpieczenie interesów Podmiotu Publicznego związanych z egzekucją kar umownych, w szczególności w przypadku braku należytego poziomu dostępności Przedmiotu Przedsięwzięcia. Oznacza to, że roszczenia Finansującego względem Podmiotu Publicznego po dokonaniu cesji wierzytelności będą musiały uwzględniać przysługujące Podmiotowi Publicznemu roszczenia względem Partnera Prywatnego dot.: 1) prawa do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem Partnera Prywatnego (par. 51 ust. 11 i 12 wzoru umowy), 2) prawa do potrącania kar umownych w innych przypadkach (par. 27 ust. 6, par. 32 ust. 7, par. 54 ust. 4 wzoru umowy), 3) prawa do obniżenia wynagrodzenia Partnera Prywatnego w przypadku, o którym mowa w par. 29 ust. 10 lit. a wzoru umowy, 4) uprawnień Podmiotu Publicznego wynikających z par. 5 ust. 13 (wcześniejsza spłata części lub całości wynagrodzenia za wykonanie Prac Projektowych oraz wynagrodzenia za Wykonanie Przedmiotu Przedsięwzięcia).

2. Prosimy o potwierdzenie, że zawarcie w § 6 ust. 1 pkt 11 umowy zobowiązania do zawarcia umowy bezpośredniej z Partnerem Prywatnym i Finansującym dotyczy wyłącznie Podmiotu Publicznego i oznacza, że jeżeli taka umowa zostanie Podmiotowi Publicznemu przedstawiona, to – o ile będzie ona spełniała wymagania określone w cytowanym wyżej § 6 ust. 1 pkt 11 umowy – Podmiot Publiczny będzie zobowiązany umowę taką zawrzeć. Nie oznacza to, natomiast, że Partner Prywatny ma obowiązek przedstawić Podmiotowi Publicznemu umowę bezpośrednią do zawarcia. Innymi słowy prosimy o potwierdzenie, że zawarcie umowy bezpośredniej nie jest obowiązkowe, jeżeli nie będzie ona konieczna z punktu widzenia stosunku prawnego łączącego Partnera Prywatnego z Finansującym.

Odpowiedź:

Podmiot Publiczny potwierdza, że zobowiązanie z par. 6 ust. 1 pkt. 11 wzoru umowy dot. wyłącznie Podmiotu Publicznego. W przypadku zawarcia pomiędzy Partnerem Prywatnym i Finansującym umowy bezpośredniej spełniającej wymogi, o których mowa w ww. przepisie, Podmiot Publiczny zobowiązany będzie do takiej umowy przystąpić.

3. Nawiązując do odpowiedzi na pytanie nr 1 udzielonej przez Podmiot Publiczny w piśmie z dnia 16.02.2018r. KD.DR.272.5.1.2017 zwracamy się o wyrażenie zgody na zastosowanie formy Sfinansowania Przedsięwzięcia w postaci wykupu przez bank wierzytelności Partnera Prywatnego z tytułu wynagrodzenia za Wykonanie Prac Projektowych oraz za Wykonanie Przedmiotu Przedsięwzięcia do wysokości 85 % wartości tej wierzytelności na zasadach określonych w załączonym projekcie umowy.

Odpowiedź:

Podmiot Publiczny wyrazi zgodę na zawarcie umowy przelewu wierzytelności z tytułu wynagrodzenia Partnera Prywatnego na Finansującego dopiero po przedstawieniu przez wykonawcę wzoru umowy uwzględniającego uwagi zawarte w odpowiedzi na pytanie 1 powyżej.

4. Prosimy o potwierdzenie, że załączony projekt umowy o wykup wierzytelności spełnia wymogi umowy na Sfinansowanie Przedsięwzięcia w rozumieniu postanowień umowy o PPP.

Odpowiedź:

Projekt umowy o wykup wierzytelności powinien zostać opracowany stosownie do wyjaśnień Zamawiającego wskazanych w odpowiedzi na pyt. 1 powyżej.

5. Prosimy o potwierdzenie, że - z uwagi na treść § 32 ust. 1 zdanie drugie umowy, zgodnie z którym w przypadku odstąpienia od umowy Podmiot Publiczny może obciążyć Partnera Prywatnego wyłącznie karą za odstąpienie w wysokości 10% wartości całkowitego wynagrodzenia za Wykonanie Prac Projektowych oraz za Wykonanie Przedmiotu Przedsięwzięcia brutto, natomiast nie może naliczyć kar umownych z innych tytułów określonych w ust. 2 - maksymalna wysokość potrąceń z tytułu kar umownych w przypadku dokonywania na podstawie § 54 ust. 4 Umowy rozliczenia po odstąpieniu od umowy, może wynosić 10 % wartości całkowitego wynagrodzenia za Wykonanie Prac Projektowych oraz za Wykonanie Przedmiotu Przedsięwzięcia brutto.

Odpowiedź:

Podmiot Publiczny potwierdza, że z uwagi na treść par. 32 ust. 1 zdanie drugie wzoru umowy, maksymalna wysokość potrąceń z tytułu kar umownych w przypadku dokonywania na podstawie par. 54 ust. 4 wzoru umowy rozliczenia po odstąpieniu od umowy, może

wynosić 10 % wartości całkowitego wynagrodzenia za Wykonanie Prac Projektowych oraz Wykonanie Przedmiotu Przedsięwzięcia brutto.

Z poważaniem

Starosta Gostyński
Robert Marcinkowski

