



PŁOCK

WZP.271.1.42.2020.AR

Płock, dnia 16.09.2020 r.

**WYKONAWCY
WG ROZDZIELNIKA**

Dotyczy: postępowania w trybie dialogu konkurencyjnego pn. **Kompleksowa modernizacja energetyczna obiektów użyteczności publicznej Miasta Płocka w formule partnerstwa publiczno-prywatnego.**

Zamawiający – Gmina Miasto Płock, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 roku, poz. 1843 ze zm.) przekazuje w załączeniu treść pytań wraz z odpowiedziami.

Zapytanie nr 7 z dnia 28.08.2020 r.

1. WSTĘP

Zwracamy się do Państwa w nawiązaniu do wyjaśnień i odpowiedzi udzielonych przez Zamawiającego w związku z Postępowaniem w piśmie z dnia 21 sierpnia 2020 r. (znak: WZP.271.1.42.2020.AR) („**Odpowiedzi Zamawiającego**”).

Uprzejmie dziękujemy za wyjaśnienia i odpowiedzi przekazane Konsorcjum w ramach Odpowiedzi Zamawiającego. Wierzymy, że umożliwi to nam przygotowanie odpowiednio skonstruowanej i adekwatnej oferty na potrzeby Postępowania.

2. ZAPYTANIE WS. ZGODY NA PRZYJĘCIE PRZEKAZU

W zapytaniu z dnia 22 lipca 2020 r., działając w ramach dialogu konkurencyjnego w związku z Postępowaniem, Konsorcjum zwróciło się do Zamawiającego z następującym pytaniem:

„Prosimy o informację, czy w przypadku, gdy Partner Prywatny zdecyduje się skorzystać z instytucji przekazu w rozumieniu art. 921(1) Kodeksu Cywilnego, aby skierować część płatności od Podmiotu Publicznego (tj. w części za Wynagrodzenie za Roboty Budowlane) bezpośrednio od podmiotu wchodzącego w skład Partnera Prywatnego odpowiedzialnego za zapewnienie Finansowania Umowy, Podmiot Publiczny wyrazi zgodę na przyjęcie przekazu? Kwestia ta jest istotna dla Partnera Prywatnego, gdyż w znacznym stopniu ułatwi wewnętrzne rozliczenia podmiotom wchodzącym w skład Partnera Prywatnego.”

Zamawiający w ramach Odpowiedzi Zamawiającego udzielił odpowiedzi negatywnej o następującej treści:¹

„Zamawiający nie wyrazi zgody na przyjęcie przekazu w rozumieniu art. 921(1) Kodeksu Cywilnego.”

3. DODATKOWE WYJAŚNIENIA

Konsorcjum wnosi o ponowne rozważenie i udzielenie odpowiedzi na poniższe pytanie

¹ Odpowiedź na pytanie nr 2 w ramach Zapytania 3 z dnia 22 lipca 2020 r., zawarta w Odpowiedziach Zamawiającego (str. 23 Odpowiedzi Zamawiającego)

przez Zamawiającego.

Zgodnie z Umową PPP, Partner Prywatny zobowiązany jest do zapewnienia Finansowania. Finansowanie Przedsięwzięcia może zostać zrealizowane zewnętrznie albo wewnętrznie, istotne jest jednak to, że jest to zobowiązanie po stronie Partnera Prywatnego. W sytuacji, w której Partner Prywatny przewiduje zapewnić Finansowanie wewnętrznie, przez jednego z Członków Konsorcjum, istotne okazuje się to, aby zapłata Wynagrodzenia za Etap Robót od Podmiotu Publicznego dokonywana była na rachunek tego Członka Konsorcjum, który odpowiedzialny jest za Finansowanie. W takiej konstrukcji również to Członek Konsorcjum będzie wystawiał faktury za Koszty Finansowania, jako ten, który Finansowanie realizuje (każdy Konsorcjant wystawia fakturę VAT w części odpowiadającej zrealizowanemu zakresowi Umowy PPP). Taka konstrukcja jest dla Zamawiającego neutralna. Nie zmienia bowiem podmiotów, które zaangażowane są w realizację Przedsięwzięcia ani odpowiedzialności Partnera Prywatnego za realizację Przedsięwzięcia, wszelkie zobowiązania nałożone zgodnie z Umową na Partnera Prywatnego pozostają niezmienione, nie zmienia się również odpowiedzialność solidarna Członków Konsorcjum.

Z punktu widzenia Partnera Prywatnego, aby opisywana, neutralna dla Zamawiającego struktura mogła znaleźć zastosowanie, Członek Konsorcjum odpowiedzialny za Finansowanie, a nie za Etap Robót, powinien posiadać prawnie skuteczny tytuł do otrzymywania płatności bezpośrednio od Zamawiającego.

Z uwagi na powyższe, Konsorcjum wnosi o ponowne rozważenie wyrażenia zgody na przyjęcie przekazu w celu umożliwienia Partnerowi Prywatnemu wewnętrznego Finansowania Przedsięwzięcia w ramach Konsorcjum. Brak zgody Zamawiającego w znacznym stopniu może wpłynąć na Koszty Finansowania oraz na strukturę oferty a także – jak się wydaje – spowoduje, że zagrożona będzie konkurencyjność zapewnienia Finansowania wewnątrz Konsorcjum w stosunku do uzyskania takiego finansowania zewnętrznie przez innych Wykonawców, gdzie Zamawiający dopuszcza cesję wierzytelności na zabezpieczenie, a co za tym idzie zgodę na przekazywanie strumienia pieniężnego do innego podmiotu. Wydaje się zatem zasadne, aby Zamawiający dopuścić neutralny mechanizm umożliwiający przekazanie strumienia pieniężnego i wierzytelności pomiędzy Członkami Konsorcjum.

Struktura Finansowania przy wykorzystaniu przekazu polega na tym, że Członek Konsorcjum odpowiedzialny za Finansowanie sfinansuje Przedsięwzięcie poprzez przekazanie odpowiednich środków pieniężnych na rzecz Członka Konsorcjum odpowiedzialnego za realizację Etapu Robót, a Zamawiający będzie przekazywał Wynagrodzenie za Etap Robót do Członka Konsorcjum odpowiedzialnego za Finansowanie Przedsięwzięcia.

W przypadku przyjęcia przekazu przez Zamawiającego wierzytelność z tytułu Umowy PPP będzie w dalszym ciągu przysługiwać tylko Partnerowi Prywatnemu (Członkowi Konsorcjum) i nie zostanie przeniesiona na zewnątrz Konsorcjum. Nie ulegnie zmianie również podstawa prawna takiej wierzytelności oraz jej warunki. Zakres odpowiedzialności Partnera Prywatnego będzie niezmienny. Dotyczy to zarówno kwestii (i) podmiotowych, tj. zobowiązaniem i wierzycielem będzie dalej Partner Prywatny (Członkowie Konsorcjum), przy czym same płatności będą kierowane tylko do wybranego Członka Konsorcjum, nie powstanie także odrębne zobowiązanie do zapłaty dodatkowych środków pieniężnych, jak i (ii) przedmiotowych, tj. co do wysokości długu, warunków, potencjalnych zarzutów i roszczeń jakie mogą przysługiwać Zamawiającemu, w tym zarzutu potrącenia czy zmniejszenia Wynagrodzenia, a także solidarnej odpowiedzialności Członków Konsorcjum. Dalej, przyjęcie przekazu nie wpłynie na charakter wierzytelności z tytułu Umowy PPP (w szczególności, sposób powstania wierzytelności oraz jej wysokość będzie wciąż podlegać warunkom określonym w Umowie PPP), a w konsekwencji, nie niesie za sobą ryzyka uznania przekazu za kredyt czy pożyczkę.

Tym samym, wyrażenie przez Zamawiającego zgody na przyjęcie przekazu jest neutralne z perspektywy Zamawiającego, natomiast po stronie Konsorcjum zapewnia, że Przedsięwzięcie nadaje się do sfinansowania.

4. PROŚBA O ROZPATRZENIE PYTANIA

Wyrażamy nadzieję, że wyjaśnienia zawarte w niniejszym piśmie okażą się wyczerpujące i pozwolą na pozytywne rozpatrzenie pytania Konsorcjum.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w przypadku, gdy Stroną umowy o PPP będzie Konsorcjum Wykonawców, wyrazi on zgodę na instytucję przekazu pomiędzy członkami Konsorcjum, jednakże z wyłączeniem możliwości przekazu w stosunku do podmiotów trzecich, jednocześnie w zakresie wierzytelności bezspornych i aktualnie wymagalnych, płatnych zgodnie z Harmonogramem Spłaty Etapu Robót. Zamawiający podtrzymuje stanowisko, zgodnie z którym nie wyrazi zgody ani nie złoży oświadczenia, w wyniku którego Wynagrodzenie za Etap Robót mogłoby w całości zostać uznane za bezsporne oraz nie podlegałoby ograniczeniom w cedowaniu na rzecz podmiotów trzecich, z wyłączeniem cesji na zabezpieczenie.

Zapytanie nr 8 z dnia 03.09.2020 r.

W nawiązaniu do odpowiedzi Podmiotu Publicznego na pytanie nr 1 zawarte w Zapytaniu nr 6 z dnia 27.07.2020 r. uprzejmie prosimy o uściślenie czy Podmiot Publiczny wyrazi zgodę na zawarcie takiej umowy cesji warunkowej, która:

- będzie miała strukturę zaproponowaną w tym pytaniu; oraz dodatkowo
- będzie spełniać warunki odpisane przez Podmiot Publiczny zawarte w odpowiedzi, tj:
 - będzie dotyczyć wierzytelności przyszłych i niepewnych, których wysokość może być zmienna;
 - może uwzględniać potrącenie kar umownych lub pomniejszenia Wynagrodzenia;
 - zapewni Podmiotowi Publicznemu zachowanie prawa do wszelkich zarzutów wobec Partnera Prywatnego jak i wobec nabywcy wierzytelności;
 - nie będzie rodziła pomiędzy Podmiotem Publicznym a nabywcą wierzytelności odrębnego zobowiązania finansowego podobnego do umowy pożyczki lub kredytu.

Odpowiedź:

Zamawiający wyrazi zgodę na umowę cesji warunkowej, z jednoczesnym warunkiem spełnienia wymogów, o których mowa w odpowiedzi Podmiotu Publicznego na pytanie nr 1 zawarte w Zapytaniu nr 6 z dnia 27.07.2020 r.

Zapytanie nr 9 z dnia 09.09.2020 r.

W związku z udzielonymi przez Państwa odpowiedziami na pytania do SIWZ wystąpiła konieczność zmiany we wstępnie przygotowanych strukturach finansowania przedsięwzięcia. Niektóre odpowiedzi wymagają uściślenia, o co poprosiliśmy w naszych pismach z dnia 28.08.2020 r. i 03.09.2020 r. Instytucje Finansujące będą potrzebowały dodatkowego czasu na przeanalizowanie i przeprocesowanie nowych struktur finansowych i uwzględnienia odpowiedzi, zarówno już otrzymanych, jak i informacji uszczegółowiających, które jak liczymy wkrótce od Państwa otrzymamy.

Uwzględniając powyższe zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu składania ofert o 2 tygodnie.

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, (tekst jednolity Dz. U. Z 2019 roku, poz. 1843 ze zm.) dokonuje zmiany treści SIWZ poprzez zmianę w Rozdziale XI terminu składania i otwarcia ofert, tj. pkt 1 i 2 otrzymują nowe następujące brzmienie:

1. Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego – Urząd Miasta Płocka, 09-400 Płock, Stary Rynek 1 (wejście od ul. Zduńskiej 3) do **08.10.2020 roku do godz. 12.00.**

Do czasu trwania pandemii koronawirusa COVID-19 oferty składane osobiście bądź dostarczane za pośrednictwem kuriera należy umieścić w urnie oznaczonej ZAMÓWIENIA PUBLICZNE znajdującej się przy wejściu do Biura Obsługi Klienta - wejście od ulicy Zduńskiej.

2. Otwarcie ofert nastąpi **08.10.2020 roku o godz. 12.30** w siedzibie Zamawiającego.

Do czasu trwania pandemii koronawirusa COVID-19 otwarcie ofert nastąpi poprzez transmisję online na kanale YouTube Urzędu Miasta Płocka <https://www.youtube.com/channel/UCTcK3iCpQ15kjAITZ2GBTsg/videosview=57&flow=grid>.

Z up. Prezydenta Miasta Płocka

Magdalena Maciejewska
Dyrektor
Wydziału Zamówień Publicznych