

Kielce, 31.10.2022r.

### **Informacja dla Wykonawców nr 2**

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na „Dostawa 2 sztuk samochodów ciężarowych z zabudową hakową przeznaczonych do transportu kontenerów, o dopuszczalnej masie całkowitej 18 ton w formie leasingu operacyjnego”, nr 24/TP/2022

Rejonowe Przedsiębiorstwo Zieleni i Usług Komunalnych Sp. z o. o. w Kielcach, zwane dalej Zamawiającym, działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych udziela odpowiedzi na pytania:

#### **Pytanie nr 1:**

W nawiązaniu do udzielonej odpowiedzi nr 1 z dn. 28.10. Wykonawca nie zadał Zamawiającemu pytania w zakresie akceptacji Tabeli Opłat i Prowizji, pytanie dot. akceptacji przez Zamawiającego kosztu zryczałtowanej opłaty w wysokości 160 zł, proszę o udzielenie odpowiedzi na pytanie.

#### **Odpowiedź nr 1:**

Skoro, jak wskazał Wykonawca, ryczałtowa opłata ryczałtowa miałyby zastępować większość wycenianych oddzielnie czynności związanych z posprzedażową obsługą Umowy leasingu, to Zamawiający musiałby wiedzieć, jak byłyby wyceniane oddzielnie czynności związane z posprzedażową obsługą Umowy leasingu. Dlatego Zamawiający wskazał, że na obecnym etapie przedwczesne jest podejmowanie decyzji o ryczałtowym rozliczaniu. Mając na celu zapewnienie równego traktowania wykonawców Zamawiający musiałby w sposób enumeratywny wyliczyć, co obejmowałaby owa ryczałtowa opłata. Precyzując, Zamawiający wymaga, by cena oferty stanowiła całkowity koszt leasingu i nie przewiduje na tym etapie wyrażania zgody na poniesienie dodatkowych kosztów.

#### **Pytanie nr 2:**

W nawiązaniu do odpowiedzi nr 10 z dn. 28.10, potrącanie kwot kar umownych z wynagrodzenia należnego Finansującemu może spowodować problemy z rozliczaniem kwoty leasingu. Wykonawca zwraca uwagę na fakt, iż zgodnie z Kodeksem Cywilny, aby umowa mogła być umową leasingu, Leasingobiorca zobowiązany jest zapłacić Leasingodawcy w uzgodnionych ratach wynagrodzenie pieniężne, równe co najmniej cenie lub wynagrodzeniu z tytułu nabycia rzeczy przez Leasingodawcę a potrącanie przez Leasingobiorcę kar z wynagrodzenia może spowodować niezachowanie tego warunku.

#### **Odpowiedź nr 2:**

Możliwość dokonania potrącenia powstaje, gdy strony są w stosunku do siebie jednocześnie wierzycielem i dłużnikiem. Wierzytelności wynikające z łączących strony stosunków

prawnych, które mają być przedmiotem potrącenia, mogą wynikać z różnych tytułów prawnych. Stosunki, które kreują te wierzytelności, nie muszą być ze sobą powiązane. Kodeks cywilny nie zawiera żadnych ograniczeń w zakresie możliwości potrącania wierzytelności wzajemnie przysługującym stronom pod kątem ich pochodzenia.

Efektom potrącenia jest taki stan, jaki nastąpiłby, gdyby obaj dłużnicy spełnili swoje świadczenia (funkcja zapłaty). Potrącenie spełnia również funkcję egzekucyjną. Dzięki jego zastosowaniu następuje skutek taki, jakby potrącający wymusił wykonanie zobowiązania. Wreszcie potrącenie ma funkcję gwarancyjną. W momencie, kiedy staje się dopuszczalne, wierzyciel ma pewność zaspokojenia wierzytelności (zob. np. K. Gandor [w:] System prawa cywilnego, t. 3, cz. 1, 1981, s. 853 i n.; K. Zagrobelny [w:] Kodeks cywilny..., red. E. Gniewek, 2008, s. 892 i n.; J. Krajewski, Z zagadnień potrącenia..., s. 7 i n.; A. Janiak [w:] Kodeks cywilny..., t. 3, Część ogólna, red. A. Kidyba, 2010, s. 690–691).

Reasumując, potrącenie kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy nie doznaje żadnych ograniczeń w przypadku umowy leasingu, a wykorzystanie tej instytucji ma skutek równoznaczny z dokonaniem zapłaty, pełniąc jednocześnie funkcję egzekucyjną i gwarancyjną.

### **Pytanie nr 3:**

W nawiązaniu do odpowiedzi nr 2 oraz nr 14 uprzejmie informuję, że udział w postępowania zobowiązane jest zgłosić konsorcjum, ponieważ Leasingodawca nie jest dostawcą Sprzętu, nie świadczy usług serwisu, gwarancji, natomiast Dostawca nie świadczy usług leasingu, wobec powyższego Zamawiający zobligowany będzie do dokonywania rozliczeń i zgłoszeń z Wykonawcą, czyli konsorcjum firm a gwarancji udziela sprzedawca a nie Finansujący. Zgodnie z zapisem ar. 709.1. "Przez umowę leasingu finansujący zobowiązuje się, w zakresie działalności swego przedsiębiorstwa, nabyć rzecz od oznaczonego zbywcy na warunkach określonych w tej umowie i oddać tę rzecz korzystającemu do używania albo używania i pobierania pożytków przez czas oznaczony, a korzystający zobowiązuje się zapłacić finansującemu w uzgodnionych ratach wynagrodzenie pieniężne, równe co najmniej cenie lub wynagrodzeniu z tytułu nabycia rzeczy przez finansującego."

Proszę o stosowną korektę udzielonych odpowiedzi.

### **Odpowiedź nr 3:**

Artykuł 445 ust. 1 statuuje solidarną odpowiedzialność wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, trakcyjnie określanych jako konsorcjum. W wymiarze przedmiotowym wykonawcy ci solidarnie odpowiadają za wykonanie umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz za wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Solidarny charakter odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia ma swoje źródło wprost w ustawie. Zamawiający i wykonawcy w drodze czynności prawnej nie mogą ani jej wyłączyć, ani ograniczyć.

Bez znaczenia dla odpowiedzialności wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia są ich wewnętrzne porozumienia (umowa konsorcjum) dotyczące wykonania poszczególnych obowiązków składających się na całość zobowiązania wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stosunek prawny łączący takich wykonawców, jak każdy stosunek zobowiązaniowy, jest skuteczny jedynie pomiędzy jego stronami (inter

Rejonowe Przedsiębiorstwo Zieleni i Usług Komunalnych Sp. z o.o.

25-330 Kielce, ul. Sandomierska 249

NIP: 657-038-70-97, REGON: 290414024

partes) i nie rodzi żadnych skutków prawnych wobec osób trzecich, w tym wobec zamawiającego. (zob. Dzierżanowski Włodzimierz i in., Prawo zamówień publicznych. Komentarz).

*Renata Gruszczyńska*

PREZES ZARZĄDU

Sąd Rejonowy w Kielcach, X Wydział Gospodarczy KRS, KRS: 0000056716, Kapitał Zakładowy:

38 217 000,00 PLN

Nr rachunku: BZ WBK S.A. I O/Kielce 34-10902040-0000000538004603

Tel./fax: 41 333 50 61, 41 333 50 62, 41 333 50 63, 41 333 50 64