

Marcin Szwanefeld

Dzień dobry, Czy podwykonawca może zgłosić się do zamawiającego o zwrot kwot zatrzymanych tytułem kaucji gwarancyjnych w przypadku, kiedy generalny wykonawca jest w likwidacji lub jest niewypłacalny? tak, zatrzymanie było z faktur

Zgodnie z art. 143 c punkt 2 pzp zamawiający dokonuje zapłaty wyłącznie wynagrodzenia z tytułu należności powstałych po zaakceptowaniu przez zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub po przedłożeniu zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi. Jeżeli więc kwoty zatrzymane tytułem kaucji gwarancyjnych stanowią część wynagrodzenia, za które zamawiający odpowiada w myśl tych reguł to można domagać się od niego tych kwot wówczas, gdy wykonawca nie reguluje ich choćby z uwagi na swoją upadłość. Odpowiedzialność zamawiającego i wykonawcy jest bowiem solidarna a upadłość jednego z dłużników solidarnie nie ma znaczenia dla zakresu odpowiedzialności pozostałych współdłużników.

Czy zamawiający odpowiada za zapłatę podwykonawcy, jeżeli podwykonawca nie był zgłoszony Zamawiającemu i Zamawiający nie miał świadomości, że prace realizowane są przez podwykonawcę?

Zgodnie z art. 143 c punkt 2 pzp zamawiający dokonuje zapłaty wyłącznie wynagrodzenia z tytułu należności powstałych po zaakceptowaniu przez zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub po przedłożeniu zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są dostawy lub usługi. Jeżeli więc zamawiający nie zaakceptował umowy o podwykonawstwo w zakresie robót budowlanych albo nie przedłożono mu poświadczonej za zgodność z oryginałem umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług, to nie odpowiada on a zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy.

Jeśli nastąpiło zgłoszenie Dostawcy, ale Zamawiający nie podniósł braku przełożenia umowy z Podwykonawcą i wyraził zgodę na zgłoszenie Dostawcy na tej konkretnej inwestycji - czy zgłoszenie to jest ważne?

Zgłoszenie podwykonawcy następuje poprzez zaakceptowanie przez zamawiającego umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, lub przez przedłożenie zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo,

której przedmiotem są dostawy lub usługi. Ustawa nie przewiduje sytuacji by „zgłoszenie dostawcy” mogło nastąpić w inny sposób niż wskazany w zdaniu poprzednim.

W sytuacji oceny nieprawidłowego wykonania usługi - która może być stanowiskiem zamawiającego, kto może ją podważyć, jednocześnie potwierdzając bieg terminu zapłaty, wyłączając Sąd i/lub mediacje?

Przed dokonaniem bezpośredniej zapłaty zamawiający obowiązany jest umożliwić wykonawcy zgłoszenie uwag dotyczących zasadności bezpośredniej zapłaty wynagrodzenia na rzecz podwykonawcy (art. 143 c, punk 4 pzp). W przypadku zgłoszenia uwag przez wykonawcę zamawiający rozstrzyga czy nie dokonywać bezpośredniej zapłaty, jeżeli wykonawca wykaże jej niezasadność, złożyć należność do depozytu sądowego w razie istnienia zasadniczej wątpliwości zamawiającego co do wysokości zapłaty lub podmiotu, któremu się płatność należy, albo dokonać bezpośrednio zapłaty podwykonawcy, jeżeli ten wykaże zasadność takiej zapłaty (art. 143 c, punkt 5 pzp). Ustawa pzp nie zawiera żadnych regulacji co do kontroli stanowiska zamawiającego. Dlatego tak ważne było przesądzenie, że podwykonawca może wystąpić do sądu z żądaniem zapłaty wówczas, gdy w jego ocenie zamawiający niesłusznie nie dokonuje mu zapłaty.

Czy takie zgłoszenie umowy poświadczonej za zgodność z oryginałem może dokonać tylko GW czy dostawca również?

Zgłoszenia umowy o podwykonawstwo wykonać może zarówno wykonawca lub podwykonawca lub dalszy podwykonawca co wynika bezpośrednio z art. 143 d ustęp 2. Jednocześnie ten podmiot, który dokonuje zgłoszenia może poświadczyć za zgodność z oryginałem kopię umowy o podwykonawstwo.

Rozumiem, że jeśli niezgłoszony podwykonawca nie jest chroniony w świetle art. 143 PZP to analogicznie jest w przypadku odpowiedzialności inwestora i GW w świetle art. 647 kc?

Regulacje z art. 143 c pzp, są niezależne od tych określonych w art. 6471 kc. Nie mniej w obu przypadkach niedopełnienie wymogów formalnych dotyczących zgłoszenia podwykonawcy skutkuje brakiem odpowiedzialności zamawiającego/inwestora za zapłatę wynagrodzenia.

Dzień dobry, proszę o informację co w przypadku, kiedy Zamawiający nie zgadza się z podpisaną już umową sprzedaży pomiędzy podwykonawcą a wykonawcą? Dotyczy przypadku dostaw/usług, czyli kiedy umowa jest już podpisana. dotyczyło harmonogramu dostaw

Według art. 143 b ustęp 9, w przypadku przedłożenia zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług, zamawiający może domagać się od wykonawcy doprowadzenia tej umowy do zmiany pod rygorem wystąpienia o zapłatę kary umownej wyłączenie w zakresie terminu zapłaty wynagrodzenia, jeżeli jest on dłuższy niż 30 dni od daty doręczenia faktury lub rachunku (art. 143 b, ustęp 2 pzp). W pozostałym zakresie zamawiający nie może kwestionować umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług, sprzeciwiać się faktowi jej zawarcia czy odmawiać przyjęcia jej do wiadomości.

Czy wadliwie sporządzona, podpisana przez strony umowa, może być zakwestionowana przez Sąd w ewentualnym późniejszym sporze? Czy konsekwencje błędów ponoszą strony solidarnie?

Nie można wykluczyć sytuacji, w której zamawiający na podstawie art. 143 c, punkt 5 pzp odmówi zapłaty wynagrodzenia zapłaty na rzecz podwykonawcy powołując się na nieważność umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw lub usług wówczas podwykonawcy pozostaje dochodzenie swych racji przed sądem.

Czy na pewno Wyrok Sądu Najwyższego dotyczy dostaw? cały czas jest mowa wyjaśnieniu Sądu o podwykonawstwie, a to różnica

Tak. Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 20 września 2018 roku, sygn. Akt IV CSK 457/17 dotyczy umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw. Proszę zwrócić uwagę, iż art. 143 c wskazuje na dwa rodzaje umów o podwykonawstwo: jeden to umowa o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a drugi to umowa, o podwykonawstwo której przedmiotem są dostawy lub usługi. W myśl orzeczenia sądu oby podwykonawcom (i temu który wykonuje roboty budowlane jak i temu który dostarcza towary lub świadczy usługi) przysługuje roszczenie do zamawiającego o zapłatę wynagrodzenia.

Nie ma wady cesja pomiędzy podwykonawcą a dalszym/i podwykonawcą/mi? pomijając jednego/lub więcej wierzycieli...

Pytanie jest zbyt niejasne by móc podjąć się próby odpowiedzi na nie.

Ok. Cały czas mowa o podwykonawcach, a co, jeśli chodzi o dostawców materiału dla wykonawcy tudzież podwykonawcy? Jakie mamy możliwości zabezpieczenia. Skąd mam gwarancję czy mój odbiorca został zgłoszony jako podwykonawca?

Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 20 września 2018 roku, sygn. Akt IV CSK 457/17 dotyczy umowy o podwykonawstwo w zakresie dostaw. Proszę zwrócić uwagę, iż art. 143 c wskazuje na dwa rodzaje umów o podwykonawstwo: jeden to umowa o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, a drugi to umowa, o podwykonawstwo której przedmiotem są dostawy lub usługi. W myśl orzeczenia sądu oby podwykonawcom (i temu który wykonuje roboty budowlane jak i temu który dostarcza towary lub świadczy usługi) przysługuje roszczenie do zamawiającego o zapłatę wynagrodzenia. Aby mieć pewność dokonania zgłoszenia należy albo uzależnić realizację umowy od okazania potwierdzenia jej zgłoszenia zamawiającemu, samemu zgłosić umowę zamawiającemu (nie ma przeszkód, aby jedna umowa została zgłoszona przez obie jej strony), można też zwrócić się do zamawiającego o informację czy dana umowa o podwykonawstwo została mu zgłoszona. To tylko niektóre możliwości.