

Gdańsk, dnia 28.12.2023 r.

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

DEF: 2700...²⁵⁵... 2023.IGC...¹⁹⁸⁴...

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę spycharki gąsienicowej w oparciu o leasing finansowy. Sygnatura akt 47/PN/2023.

Zamawiający, działając w trybie art. 135 ust 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zmianami), w związku z zapytaniami dotyczącymi postanowień SWZ dla ww. postępowania przedstawia następujące wyjaśnienia:

Pytanie 2

W przypadku wystąpienia opóźnienia w dostawie, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,1% wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, jednak nie więcej niż 10%. Czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do umowy zapisu, że w razie dostarczenia przez Wykonawcę maszyny zastępczej o parametrach nie gorszych niż maszyna stanowiąca przedmiot Umowy, Zamawiający nie będzie naliczał kar umownych przewidzianych w Umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, aby w celu zwolnienia się z obowiązku zapłaty kary umownej za opóźnienie w dostawie Wykonawca dostarczył Zamawiającemu do korzystania maszyną zastępczą o parametrach nie gorszych niż stanowiąca przedmiot Umowy, rok produkcji 2020 lub później na okres nie dłuższy niż 60 dni (upoważnienie przemienne). W celach podatkowych Zamawiający będzie wymagał w takim przypadku oświadczenia Wykonawcy o wartości usługi udostępnienia maszyny, ustalonej jako koszt pozyskania (najmu) maszyny przez Wykonawcę lub stawkę rynkową wynajmu tego rodzaju maszyn.

Pytanie 3

W przypadku wystąpienia opóźnienia w dostawie przedmiotu umowy będzie uprawniony do wypowiedzenia umowy z winy Wykonawcy i naliczenia kary umownej w wysokości 10 % wartości wynagrodzenia brutto.

Czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do umowy zapisów, na podstawie których przed odstąpieniem od umowy, Zamawiający będzie miał obowiązek uprzednio wezwać raz Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową wyznaczając mu w tym celu terminie dodatkowych 14 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanej zmiany.

Pytanie 4

Kary, o których mowa w punktach 5 i 6 mogą się sumować. Łączna maksymalna wysokość kar nie może przekroczyć 20% wartości wynagrodzenia brutto.

Jeżeli Zamawiający narusza obowiązek utrzymywania przedmiotu leasingu w należytym stanie, wówczas Wykonawca jest uprawniony zlecić osobom trzecim wykonanie wszelkich napraw niezbędnych do jego eksploatacji technicznej.

Czy Zamawiający przewiduje wprowadzenie zapisu do Umowy, na podstawie którego w przypadku

zlecenia osobom trzecim napraw obciążających Zamawiającego, Wykonawca wykona je na koszt Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie punktu 15 istotnych postanowień umownych w celu uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych.

Pytanie 5

Zamawiający może rozwiązać Umowę w trybie natychmiastowym w przypadku, gdy:

c) Wykonawca nie będzie wykonywał przedmiotu umowy z wymaganą starannością lub będzie realizował ją niewłaściwie i niezgodnie z umową,

d) Wykonawca dopuści się zwłoki w realizacji Umowy (przekroczenie któregokolwiek z terminów określonych w SWZ).

Czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do umowy zapisów, na podstawie których przed odstąpieniem od umowy, Zamawiający będzie miał obowiązek uprzednio wezwać raz Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową wyznaczając mu w tym celu terminie dodatkowych 14 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanej zmiany.

Pytanie 6

Niezależnie od naliczonych kar umownych, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za niewykonanie i nienależyte wykonanie Umowy oraz za szkody wyrządzone Zamawiającemu w związku z wykonywaniem Umowy, w tym za szkody wyrządzone przez osoby którym wykonanie Umowy lub jej części powierzył lub przy pomocy których Umowę wykonywał. Wykonawca nie może zwolnić się od odpowiedzialności względem Zamawiającego z tego powodu, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy przez Wykonawcę było następstwem niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań wobec Wykonawcy przez jego kooperantów, dostawców lub podwykonawców.

Czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do umowy ogólnego ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy do kwoty maksymalnej 100% wartości wynagrodzenia brutto oraz czy jest możliwe wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z Umowy za utracone korzyści Zamawiającego?

Odpowiedź:

Z uwagi na charakter działalności prowadzonej przez Zamawiającego, znaczenie zamawianego urzędnika dla jej niezakłóconego prowadzenia oraz istnienia możliwości pozyskania na rynku urzędnika zastępczego Zamawiający uważa za nieprawdopodobne poniesienie szkody przewyższającej 100% wynagrodzenia brutto, jak również szkody wynikającej z utraconych korzyści. W związku z powyższym Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę, z tym zastrzeżeniem, że z uwagi na treść art. 473 § 2 k.c. ograniczenie odpowiedzialności nie może obejmować szkód wyrządzonych winą umyślną.

Jednocześnie Zamawiający zmienia Część II SWZ Istotne postanowienia umowne, która otrzymuje brzmienie:



CZEŚĆ II – ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWNE

1. Przedmiotem umowy są dostawy maszyn i pojazdów w oparciu o leasing finansowy z podziałem na zamówienia częściowe i oddanie go do używania albo do używania i pobierania pożytków Zamawiającemu.
2. Zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy w umówionych ratach leasingowych stosowne wynagrodzenie pieniężne.
3. Wykonawca zobowiązuje się przenieść na Zamawiającego własność przedmiotu leasingu po upływie oznaczonego w umowie czasu trwania umowy na warunkach określonych w tej umowie.
4. Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć przedmioty umowy w terminach określonych w SWZ.
5. W przypadku wystąpienia opóźnienia w dostawie, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,1% wartości wynagrodzenia brutto za każdy dzień opóźnienia, jednak nie więcej niż 10%. W celu zwolnienia się z obowiązku zapłaty kary umownej Wykonawca może dostarczyć Zamawiającemu do korzystania maszyną zastępczą o parametrach nie gorszych niż stanowiąca przedmiot Umowy, rok produkcji 2020 lub później na okres nie dłuższy niż 60 dni (upoważnienie przemienne). W celach podatkowych Zamawiający będzie wymagał w takim przypadku oświadczenia Wykonawcy o wartości usługi udostępnienia maszyny, ustalonej jako koszt pozyskania (najmu) maszyny przez Wykonawcę lub stawkę rynkową wynajmu tego rodzaju maszyn.
6. W przypadku wystąpienia opóźnienia w dostawie przedmiotu umowy będzie uprawniony do wypowiedzenia umowy z winy Wykonawcy i naliczenia kary umownej w wysokości 10 % wartości wynagrodzenia brutto, po uprzednim bezskutecznym upływie dodatkowego co najmniej 14-dniowego terminu dodatkowego spełnienia świadczenia wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego.
7. Kary, o których mowa w punktach 5 i 6 mogą się sumować. Łączna maksymalna wysokość kar nie może przekroczyć 20% wartości wynagrodzenia brutto.
8. Przedmiot leasingu zaliczany jest pod względem ekonomicznym do majątku Zamawiającego. Zamawiający dokonuje odpisów amortyzacyjnych od przedmiotu leasingu w podstawowym okresie umowy leasingu finansowego.
9. Przedmiot leasingu pozostaje własnością Wykonawcy przez cały okres trwania umowy leasingu. Zamawiający zobowiązany jest na żądanie Wykonawcy oznaczyć przedmiot leasingu w sposób wskazujący jednoznacznie, że jest on własnością Wykonawcy oraz w razie uszkodzenia lub zaginięcia takiego oznaczenia niezwłocznie zastąpić je innym.
10. Ubezpieczenie przedmiotu leasingu w całym okresie trwania umowy stanowi obowiązek Wykonawcy, a jego koszty winny być zawarte w ratach leasingowych.
11. Dostawa przedmiotu leasingu nastąpi do siedziby Zamawiającego na koszt i ryzyko Wykonawcy.
12. Na potwierdzenie terminowego dostarczenia/przekazania Zamawiającemu samochodu i/lub pojazdu i/lub maszyny, a także wymaganego dla nich wyposażenia i dokumentów, jak też wykonania innych świadczeń wymaganych na podstawie SWZ Zamawiający i Wykonawca podpiszą stosowny protokół odbioru, zwany dalej „Protokołem odbioru”. Zamawiający będzie miał prawo powstrzymać się od podpisania „Protokołu odbioru” do czasu uprzedniego spełnienia po stronie Wykonawcy warunków wskazanych w niniejszej SWZ. W przypadku protokolarnego ustalenia w trakcie odbioru, że dostarczony przedmiot zamówienia nie spełnia wymogów, określonych w Opisie przedmiotu zamówienia, Wykonawca w terminie do 14 dni, licząc od dnia sporządzenia protokołu odbioru wskazującego braki lub nieprawidłowości ujawnione w przedmiocie leasingu podczas jego odbioru lub w innym uzgodnionym przez Strony terminie, zobowiązany jest do uzupełnienia braków/usunięcia nieprawidłowości lub do dostarczenia w tym samym czasie nowego przedmiotu umowy, zgodnie z wymaganiami Zamawiającego. Podpisany bez uwag przez Strony „Protokół odbioru” stanowić będzie dowód



przekazania przedmiotu leasingu do korzystania. Wykonawca, przed podpisaniem „Protokołu odbioru” (jako warunek jego podpisania przez Zamawiającego), udzieli Zamawiającemu wszelkich informacji niezbędnych do stwierdzenia zgodności wydawanego przedmiotu umowy i jego wyposażenia z wymaganiami SWZ oraz ofertą Wykonawcy, z którym „Umowa” będzie zawarta

13. Zamawiający zobowiązany jest do prawidłowej i fachowej eksploatacji przedmiotu leasingu oraz przeprowadzania napraw i konserwacji przedmiotu leasingu u producenta lub w autoryzowanych zakładach serwisowych. Koszty utrzymania, napraw i konserwacji ponosi Zamawiający.
14. Zamawiający będzie używał przedmiotu leasingu wyłącznie do celów ustalonych w umowie. Ponadto Zamawiający uzyska - we własnym zakresie i w odpowiednim czasie - zezwolenia właściwych urzędów niezbędne do używania i eksploatacji przedmiotu leasingu lub dokona we właściwych urzędach zgłoszenia posiadania przedmiotu leasingu.
15. Jeżeli Zamawiający narusza obowiązek utrzymywania przedmiotu leasingu w należytym stanie, wówczas Wykonawca jest uprawniony zlecić osobom trzecim wykonanie wszelkich napraw niezbędnych do jego eksploatacji technicznej na koszt Zamawiającego.
16. Zmiana miejsca używania przedmiotu leasingu, udostępnianie go osobom trzecim pod jakimkolwiek tytułem, a także dokonywanie zmian w przedmiocie leasingu, wpływających na jego wartość lub użyteczność wymagają zawsze uzyskania przez Zamawiającego pisemnej zgody Wykonawcy.
17. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do wykonywania wszystkich uprawnień z tytułu gwarancji i rękojmi od przejęcia przedmiotu leasingu przez cały okres obowiązywania umowy leasingu; nie dotyczy to wykonania prawa odstąpienia od umowy sprzedaży.
18. Zamawiający nie jest uprawniony do rozporządzania przedmiotem leasingu. Zamawiający nie jest zwłaszcza uprawniony do sprzedaży przedmiotu leasingu, przewłaszczenia, ustanowienia na nim zastawu, objęcia go umową darowizny, użyczenia, wynajmu, podnajmu bądź oddania przedmiotu leasingu do używania osobom trzecim na innej podstawie prawnej.
19. Zamawiający zobowiązuje się udostępnić wybranemu Wykonawcy, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą według kryterium oceny ofert, wszelkie dokumenty niezbędne do sporządzenia analizy finansowej, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do utrzymania wartości przedstawionych w ofercie.
20. Cena podana w formularzu cenowym winna zawierać wszystkie koszty z tytułu dostawy i czteroletniego leasingu przedmiotu leasingu i nie ulega zmianie przez cały okres trwania umowy.
21. Zamawiający ponosi wszystkie dodatkowe opłaty i wydatki związane ze sporządzeniem i realizacją umowy leasingu, o ile zostały one uiszczone na pisemne zlecenie Zamawiającego. Zamawiający zwróci Wykonawcy poniesione przez niego koszty niezwłocznie po przedłożeniu mu odrębnego rachunku.
22. Zamawiający pokryje koszty serwisowania w okresie gwarancji.
23. Zamawiający będzie regulował raty leasingowe na podstawie pism przypominających lub ustalonego harmonogramu spłat
24. Zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, są możliwe, gdy zachodzi co najmniej jedna z okoliczności wymienionych w art. 455 ustawy Pzp. Wszystkie poniższe postanowienia stanowiąc będą katalog zmian, na które Zamawiający może wyrazić zgodę lub nie, bez podawania uzasadnienia odmowy. Zamawiający dopuszcza możliwość zmian treści Umowy w następujących przypadkach:
 - a) zmiany wynikające z przepisów prawa, w tym przepisów prawa podatkowego;
 - b) zmiana Umowy może dopuszczać skrócenie okresu leasingu przez zmianę wysokości rat leasingowych;



- c) zmianę harmonogramu płatności w okresie trwania umowy, na wniosek Zamawiającego (zmiany spłat rat leasingowych co do terminu i ich wielkości)
25. Zamawiający dopuszcza, aby Istotne Postanowienia Umowy przyjęły formę załącznika do umowy leasingu zawartej na wzorze umowy Leasingu Wykonawcy, z zaznaczeniem, iż w przypadku sprzeczności załącznika z zapisami Umowy, pierwszeństwo będą miały zapisy Istotnych Postanowień Umownych Zamawiającego
26. Zamawiający może rozwiązać Umowę w trybie natychmiastowym w przypadku, gdy:
- a) Wykonawca stanie się niewypłacalny i zostanie złożony wniosek o jego upadłość,
 - b) zostanie otwarta likwidacja lub nastąpi rozwiązanie Wykonawcy,
 - c) Wykonawca nie będzie wykonywał przedmiotu umowy z wymaganą starannością lub będzie realizował ją niewłaściwie i niezgodnie z umową,
 - d) Wykonawca dopuści się zwłoki w realizacji Umowy (przekroczenie któregośkolwiek z terminów określonych w SWZ).
- Rozwiązanie Umowy w tym trybie wymaga bezskutecznego upływu co najmniej 14-dniowego terminu dodatkowego do usunięcia okoliczności stanowiącej podstawę rozwiązania Umowy wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego.
26. Niezależnie od naliczonych kar umownych, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za niewykonanie i nienależyte wykonanie Umowy oraz za szkody wyrządzone Zamawiającemu w związku z wykonywaniem Umowy, w tym za szkody wyrządzone przez osoby którym wykonanie Umowy lub jej części powierzył lub przy pomocy których Umowę wykonywał z tym zastrzeżeniem, że odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy za szkody spowodowane winą nieumyślną Wykonawcy bądź osoby lub podmiotu, za który ponosi on odpowiedzialność, jest ograniczona do szkód rzeczywistych (damnum emergens) do wysokości 100% wynagrodzenia brutto Wykonawcy. Wykonawca nie może zwolnić się od odpowiedzialności względem Zamawiającego z tego powodu, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy przez Wykonawcę było następstwem niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań wobec Wykonawcy przez jego kooperantów, dostawców lub podwykonawców.
27. Sędem właściwym dla rozstrzygania sporów związanych z niniejszą umową jest sąd powszechny dla siedziby Zamawiającego
28. Wszelkie zmiany umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.

W imieniu Zamawiającego