

Rumia, dnia 22.10.2024 r.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ 2

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym, pn.: „**Zakup i dostawa fabrycznie nowej koparko-ładowarki**”.

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320) zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający udostępnia treść zapytania do treści SWZ, złożonego przez Wykonawcę, wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego:

Pytanie nr 1

Spółka prosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzenia do projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ (dalej: „Umowa”): (i) kwotowego ograniczenia odpowiedzialności cywilnej Wykonawcy do 100% łącznego wynagrodzenia netto oraz (ii) ograniczenia odpowiedzialności cywilnej Wykonawcy do szkód rzeczywistych, z wyłączeniem utraconych korzyści, albowiem projekt Umowy nie przewiduje ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy.

Spółka proponuje aby dodać do § 8 Umowy postanowienie o następującym brzmieniu: *„Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego zarówno z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jak i odpowiedzialność deliktowa ograniczona jest do kwoty 100% łącznego wynagrodzenia netto wskazanego w § 7 ust. 1 Umowy. Odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego jest w każdym przypadku ograniczona do szkód rzeczywistych i bezpośrednich (damnum emmergens), z wyłączeniem utraconych korzyści (lucrum cessans).”*

Jednocześnie Spółka wnosi o zmianę § 8 ust. 5 Umowy, tak aby zapewnić spójność tego postanowienia z wprowadzonym ograniczeniem odpowiedzialności:

„Strony zastrzegają sobie prawo do odszkodowania uzupełniającego zgodnie z zasadami ogólnymi Kodeksu cywilnego, przenoszącego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, z uwzględnieniem ograniczenia odpowiedzialności, o którym mowa w § Umowy.”

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 2

W § 8 ust. 2 Umowy przewidziano, że łączna wysokość kar umownych jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy, nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy. Spółka wnosi o dalsze ograniczenie łącznej wysokości kar umownych, jakich może żądać Zamawiający, do 10% łącznego wynagrodzenia netto. W związku z powyższym, Spółka proponuje zmianę § 8 ust. 2 Umowy poprzez nadanie mu następującej treści:

„Kary umowne podlegają sumowaniu, przy czym suma naliczonych kar nie może przekroczyć 10% wynagrodzenia netto określonego w § 7 ust. 1 umowy. Jeżeli wartość poniesionej szkody przewyższa zastrzeżone kary umowne Zamawiający ma prawo do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania uzupełniającego, z uwzględnieniem ograniczenia odpowiedzialności, o którym mowa w § Umowy.”

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 3

Spółka wnosi o wprowadzenie indywidualnej limitacji kar umownych w odniesieniu do wszystkich przypadków, tj. zastrzeżenia, że kara umowna naliczona na danej podstawie umownej nie może nigdy przekroczyć 5% wynagrodzenia umownego netto. W związku z powyższym, Spółka proponuje aby dodać do § 8 Umowy postanowienie o następującym brzmieniu:

„Łączna maksymalna wysokość kar umownych dochodzonych na podstawie pojedynczego postanowienia Umowy nie może przekroczyć 5% wartości wynagrodzenia umownego netto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy.”

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 4

Spółka wnosi, aby kary umowne, o których mowa w § 8 ust. 1 Umowy były naliczane od wynagrodzenia netto a nie brutto.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 5

Spółka wnosi o obniżenie kary umownej za zwłokę w realizacji przedmiotu umowy (§ 8 ust. 1 pkt 2 Umowy) z 0,8% wynagrodzenia za każdy dzień zwłoki do 0,2% wynagrodzenia za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 6

Spółka wnosi również o dodanie do § 10 ust. 1 pkt 2, 3 i 5 Umowy zdania, zgodnie z którym wskazane tam kary umowne nie będą naliczane w przypadku zapewnienia przez Wykonawcę maszyny zastępczej:

„Kara umowna, o której mowa w niniejszym punkcie, nie będzie naliczana Wykonawcy, jeżeli Wykonawca w terminie 7 dni od dnia zgłoszenia wady, zapewni Zamawiającemu maszynę 4 zastępczą o parametrach technicznych nie gorszych niż przedmiot umowy. Jeżeli Wykonawca zapewni taką maszynę po upływie 7 dni od dnia zgłoszenia wady, kara umowna nie może być naliczana od dnia, w którym maszyna zastępcza została wydana Zamawiającemu.”

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 7

Spółka prosi również o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje możliwość zastrzeżenia prawa własności przedmiotu Umowy na rzecz Wykonawcy do chwili zapłaty całości ceny.

Spółka proponuje dodanie do § 7 Umowy nowego postanowienia o następującej treści: *„Prawo własności Przedmiotu Umowy przechodzi na Zamawiającego z chwilą zapłaty całości wynagrodzenia określonego w ust. 1 powyżej.”*

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 8

Spółka wnosi aby przeformułować § 7 ust. 4 Umowy w ten sposób, że w przypadku gdy do podpisania protokołu odbioru nie dojdzie z przyczyn, za które Wykonawca nie jest odpowiedzialny, to Wykonawca będzie mógł sporządzić taki protokół jednostronnie i będzie on podstawą do wystawienia faktury VAT:

„Wystawienie faktury następuje na podstawie podpisanego przez Zamawiającego protokołu odbioru końcowego, podpisanego po zakończeniu dostawy. W razie niestawienia się przedstawiciela jednej ze Stron na odbiór lub nieuzasadnionej odmowy podpisania przez niego protokołu odbioru, druga Strona będzie uprawniona do jednostronnego podpisania tego protokołu. Jeżeli Wykonawca dokona jednostronnego podpisania protokołu bez uwag na podstawie zdania poprzedzającego, to jest uprawniony do wystawienia na tej podstawie faktury VAT za dostawę Przedmiotu Umowy. Wówczas z kolejnym dniem rozpocznie także bieg okres gwarancji oraz rękojmi.”

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 9

§ 6 ust. 3, § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a oraz § 9 ust. 3 pkt 2 nie przewidują procedury uprzedniego wezwania Wykonawcy do usunięcia naruszeń w dodatkowym terminie zanim Zamawiający będzie mógł skorzystać z prawa do odstąpienia od Umowy w wypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę.

Mając na uwadze, że w pierwszej kolejności powinno dążyć się do usunięcia potencjalnych naruszeń, a odstąpienie od Umowy stanowi ostateczny środek przysługujący Zamawiającemu, Spółka wnosi o modyfikację § 6 ust. 3, § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a oraz § 9 ust. 3 pkt 2 Umowy tak aby odstąpienie było poprzedzone wezwaniem do usunięcia naruszeń, a to poprzez dodanie do każdego z tych postanowień następującego zdania:

„Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy na podstawie niniejszego postanowienia po uprzednim wezwaniu, skierowanym do Wykonawcy z 14 - dniowym terminem na usunięcie naruszenia, jeżeli termin ten upłynął bezskutecznie.”

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 10

Spółka wnosi o wydłużenie czasu maksymalnego terminu na usunięcie wad w § 6 ust. 2 Umowy:

„W razie zgłoszenia zastrzeżeń, Zamawiający pisemnie wyznaczy Wykonawcy stosowny termin, nie dłuższy niż 14 dni kalendarzowych, w celu usunięcia stwierdzonych wad.”

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 11

Spółka wnosi o wydłużenie czasu reakcji serwisu w § 4 ust. 2 pkt 9 Umowy:

„czas fizycznej reakcji serwisu (tj. przyjazd na miejsce awarii) do 72 godzin od daty zgłoszenia awarii w dni robocze”

Odpowiedź na pytanie nr 11

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 12

Spółka wnosi o wydłużenie czasu maksymalnego terminu na usunięcie wad w § 4 ust. 2 pkt 10 Umowy:

„czas związany z usunięciem awarii wynosi maksymalnie do 14 dni”

Odpowiedź na pytanie nr 12

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Pytanie nr 13

Spółka prosi o wyjaśnienie, kto jest odpowiedzialny za rozładunek przedmiotu Umowy w miejscu dostawy, albowiem Umowa nie zawiera regulacji w tym zakresie (§ 1 pkt 5 Umowy stanowi jedynie, że miejscem dostawy maszyn będzie Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych Sp. z o.o., ul. Dębogórska 148, 84-230 Rumia).

Spółka proponuje dodanie do § 1 pkt 5 Umowy zdania, stanowiącego że za rozładunek przedmiotu Umowy w miejscu dostawy odpowiada Zamawiający.

Jeżeli to Zamawiający zapewnia rozładunek przedmiotu Umowy ze środków transportu, Spółka nie może ponosić odpowiedzialności za uszkodzenie lub utratę przedmiotu Umowy w trakcie czynności rozładunkowych, ponieważ w tym momencie nie sprawuje faktycznej kontroli nad dostarczonym urządzeniem. W związku z powyższym, zasadne jest w ocenie Spółki dodanie do § 1 Umowy nowego postanowienia stanowiącego, że *„Korzyści i ciężary związane z Maszynami oraz niebezpieczeństwo ich przypadkowej utraty lub uszkodzenia przechodzą na Zamawiającego z chwilą rozpoczęcia rozładunku Maszyn w miejscu dostawy”*, a to z tego względu, że podpisanie stosownego protokołu odbioru dostawy nastąpi już po rozładunku, a maszyna znajduje się w tym czasie już poza kontrolą Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 13

Zamawiający pozostawia zapisy treści Wzoru umowy w ww. zakresie bez zmian.

Z poważaniem
Stanisław Pogorzelski
Prezes Zarządu