

Wrocław, dnia 21 maja 2021r.

Dotyczy: wyjaśnienie i zmiana treści SWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest: **DOSTAWA PRZEDMIOTÓW UMUNDUROWANIA I WYEKWIPOWANIA (KRAWAT KOLORU CZARNEGO I KHAKI, MUNDUR WYJŚCIOWY WL, PAS KOLORU BIAŁEGO)**

Nr sprawy: **MAT/78/2021.**

Działając na podstawie art.135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. - *Prawo zamówień publicznych* (dalej jako: ustawa Pzp), Zamawiający udostępnia wyjaśnienia treści SWZ w odpowiedzi na wniosek złożony przez Wykonawcę. Jednocześnie działając na podstawie art.135 ust.3 ustawy Pzp, Zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny do zapoznania się wszystkich zainteresowanych Wykonawców z wyjaśnieniami niezbędnymi do należytego przygotowania i złożenia oferty. Poniżej treść zapytania wraz z wyjaśnieniem oraz zmiany wprowadzone do SWZ.

Pytanie nr 1

W przypadku stwierdzenia różnic występujących między WDTT a wzorem PUiW proszę o wskazanie, co będzie miało znaczenie decydujące, WDTT czy wzór PUiW?

Odpowiedź

Wzór PUiW powinien być zgodny z wymaganiami określonymi w WDTT, ponieważ został szczegółowo przebadany i sprawdzony pod tym względem przez Wojskowy Ośrodek Badawczo – Wdrożeniowy Służby Mundurowej (WOBWSM) w Łodzi. Zatwierdzony wzór zakładowy PUiW, powinien być w sposób odpowiedni przechowywany (dla zachowania wszystkich parametrów jakościowych) oraz opломbowany i zaetykietowany przez WOBWSM. W przypadku wątpliwości Wykonawcy co do zgodności zatwierdzonego wzoru PUiW z WDTT istnieje możliwość ponownej weryfikacji w WOBWSM w Łodzi. Zamawiający nie dopuszcza możliwości występowania różnic między WDTT, a wzorem PUiW.

Pytanie nr 2

Zgodnie z § 3 ust. 7 projektu Umowy, Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć, wyroby w kategorii pierwszej, nowe (nieużywane), wyprodukowane w roku dostawy, wykonane i ukompletowane według aktualnej wojskowej dokumentacji techniczno-technologicznej (WDTT) stanowiącej Załącznik nr 8 do Umowy w opakowaniach fabrycznych, bezzwrotnych. Zasada ta dotyczy także materiałów i dodatków zastosowanych do ich wykonania. Wykonawca zwraca uwagę, iż w WDTT w tablicy nr 1 zatytułowanej „Wykaz materiałów zasadniczych i dodatków” (s. 5-6), znajduje się co prawda zestawienie materiałów zasadniczych i dodatków, przy czym są one ujęte wspólnie. **Wnosimy więc o jednoznaczne wskazanie, co jest materiałem**

zasadniczym a co dodatkiem? Zamawiający wymaga przy tym, aby wykonawca w razie reklamacji wymienił towar na nowy w terminie 30 dni, pomijając całkowicie fakt, iż cykl produkcji nowych materiałów zasadniczych trwa średnio 2 miesiące. W efekcie wykonawca jest de facto zmuszony, aby posiadać na stanie magazynowym dodatkowe ilości materiałów zasadniczych, tak aby w razie reklamacji być w stanie ją zrealizować w terminie. **Co zatem jeśli w danym roku nie będzie reklamacji? Czy wykonawca zobowiązany będzie zutylizować te materiały, gdyż nie będzie możliwe ich wykorzystanie w przyszłym roku? Wnosimy więc o wykreślenie tego postanowienia z projektu umowy**, gdyż uniemożliwia on zrealizowanie innego obowiązku wskazanego w umowie, a mianowicie rozpatrzenia i zrealizowania reklamacji w wymaganym przez Zamawiającego 30 dniowym terminie.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga aby zarówno materiały zasadnicze jak i dodatki były w kategorii pierwszej, nowe (nieużywane) i wyprodukowane w roku dostawy, w związku z czym nie widzi potrzeby wskazywania co jest materiałem zasadniczym a co dodatkiem. Biorąc pod uwagę złożoność procesu produkcji munduru wyjściowego WL (część II postępowania), Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie w razie reklamacji terminu wymiany tego przedmiotu na nowy - **do 45 dni roboczych licząc od daty uznania reklamacji**. Stosowna zmiana będzie uwzględniona w umowie realizacyjnej.

Pytanie nr 3

„Po myśli § 6 ust. 5 projektu Umowy, Postępowanie reklamacyjne prowadzi Zamawiający, który sporządza „Protokół reklamacji” Załącznik nr 10 do Umowy, opisujący rodzaj stwierdzonych wad i przekazuje go Wykonawcy oraz RPW (QAR). Przekazanie protokołu reklamacji w terminie późniejszym nie wyłącza ani nie ogranicza uprawnień Zamawiającego z tytułu gwarancji. **Wykonawca wnosi o enumeratywne wymienienie informacji, które muszą być zawarte w „Protokole reklamacji”, w szczególności w odniesieniu do określenia jej zakresu.** Kwestia ta nie jest bowiem dotychczas jednoznacznie sprecyzowana, a nie ulega wątpliwości, iż zgłaszając reklamacje powinno się dokładnie określić reklamowane elementy odzieży oraz ich ilość i dokładnie opisać wykryte wady. Co istotne, przedmiot umowy i tym samym reklamacji występuje w różnych rozmiarach, reklamacja powinna więc zawierać dokładne wskazanie ilości oraz rozmiarów zareklamowanych asortymentów. Bez tej informacji Wykonawca nie jest w stanie, w przypadku uznania reklamacji, przystąpić do wymiany asortymentów na nowe, ponieważ nie wie ile sztuk wyrobu i w jakich rozmiarach ma wyprodukować”.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał uszczegółowienia i zmiany załącznika nr 10 do wzoru umowy (Protokół reklamacji).

Pytanie nr 4

„W treści § 6 ust. 8 pkt 1) projektu Umowy, zawarte zostało zobowiązanie Wykonawcy do usunięcia wady poprzez naprawę wadliwego produktu bądź jego wymianę na nowy, wolny od wad w terminie 30 dni licząc od daty otrzymania „Protokołu reklamacji” opisującego rodzaj stwierdzonych wad, przy czym termin ten może być wydłużony przez Zamawiającego w przypadku reklamacji całej partii lub całości dostawy

w związku z uprawnieniem określonym w ust. 23. Zamawiający w projekcie umowy określił, że wykonawca ma prawo nie uznać reklamacji. Tym samym sam Zamawiający dopuszcza wystąpienie okoliczności, w której to w wyniku odpowiedzi wykonawcy może ostatecznie się okazać, że reklamacja jest w całość lub częściowo niezasadna. Zamawiający powinien zatem wziąć pod uwagę, że od momentu otrzymania przez wykonawcę protokołu reklamacji, tenże wykonawca aby ustosunkować się do podnoszonych zarzutów musi mieć możliwość zapoznania się nie tylko z treścią oświadczenia zawartego w protokole, ale również z samym przedmiotem reklamacji (tzn. obejrzeć fizycznie zareklamowane sztuki wyrobu w magazynie/magazynach Zamawiającego). Wykonawca ma również prawo do przedstawienia własnej argumentacji, wskazania okoliczności czy przedstawienia wniosków dowodowych. Wszystkie z tych czynności wymagają czasu na ich przeprowadzenie – a sama wymiana pism między Wykonawcą a Zamawiającym potrafi trwać tygodniami. W związku z powyższym, Zamawiający nie może oczekiwać, że wykonawca natychmiast po otrzymaniu protokołu reklamacji przystąpi do produkcji nowych wyrobów, tak aby dostarczyć je w terminie 30 dni od dnia otrzymania protokołu. Termin 30-dniowy powinien być zatem liczony od momentu uznania reklamacji przez Wykonawcę. Istnieje przecież możliwość, że w wyniku rozmów między Zamawiającym a Wykonawcą, w efekcie złożonych przez Wykonawcę wyjaśnień, zmieni się zakres tej reklamacji i ostatecznie będzie ona obejmowała inną ilość artykułów od tej wskazanej w pierwotnym protokole. Wobec tego termin 30-dniowy należy liczyć od momentu uznania reklamacji przez Wykonawcę, a nie od momentu przekazania protokołu, samo bowiem jego przekazanie nie przesądza o tym, że reklamacja jest uzasadniona i uznana. Pozwoli to na rzetelne zweryfikowanie wykrytych wad i przyczyn ich powstania. Jednocześnie wnosząc o wydłużenie terminu na usunięcie wady do 120 dni kalendarzowych od momentu uznania reklamacji przez Wykonawcę. Spełnienie wymagania usunięcia wad w terminie 30 dni kalendarzowych jest bowiem niemożliwe do zrealizowania ze względu na okoliczności związane z produkcją tkanin oraz ich wykorzystaniem do produkcji, w kontekście wymagań które Zamawiający stawia przed Wykonawcą. Należy zwrócić uwagę, iż średni cykl produkcji tkanin zajmuje ok oło 2 miesiące i to pod warunkiem, że producent przyjmie zamówienie od Wykonawcy i następnego dnia przystąpi do jego realizowania (co nie jest oczywiste ze względu na fakt, iż dany producent ma już w danej chwili przyjętą i realizowaną inną produkcję i nie zawsze jest w stanie przyjąć i natychmiast przystąpić do produkcji nowej i nieprzewidzianej/niezaplanowanej partii materiału). Następnie, po dostarczeniu materiału do siedziby Wykonawcy przez producenta, Wykonawca zobowiązany jest zaprosić przedstawiciela RPW w celu poprania prób z dostarczonego materiału i wysłania ich do badań w laboratorium akredytowanym. Dopiero otrzymanie pozytywnych wyników badań laboratoryjnych umożliwia Wykonawcy przystąpienie do produkcji. Czynności związane z przyjazdem i pobraniem prób do badań przez RPW oraz czas potrzebny na wykonanie wymaganych testów w laboratorium zajmują około miesiąca czasu. W konsekwencji dopiero po upływie około 90 dni kalendarzowych, Wykonawca ma możliwość przystąpienia do produkcji zareklamowanych asortymentów. Do tego należy doliczyć czas potrzebny na wyprodukowanie nowych asortymentów, dokonanie odbioru produkcji z udziałem przedstawiciela RPW oraz dostawę do magazynów. Czas ten będzie uzależniony od wielkości realizowanej reklamacji, ale ze względu na ww. okoliczności, nawet bardzo niewielka reklamacja wymaga około 2 tygodni czasu, często zaś wymagane jest 4 i więcej tygodni. Razem daje to minimum ponad 100 dni kalendarzowych. Wykonawca, będąc zobowiązany do przestrzegania wszystkich wymagań proceduralnych narzuconych przez

Zamawiającego, nie jest więc w żadnym wypadku w stanie zrealizować reklamacji w terminie 30 dni kalendarzowych. Z tego powodu **wnoszę o wydłużenie terminu na usunięcie wady do 120 dni kalendarzowych od momentu uznania reklamacji przez Wykonawcę**”.

Wyjaśnienie

Biorąc pod uwagę złożoność procesu produkcji munduru wyjściowego WL (część II postępowania), Stosowna zmiana będzie uwzględniona w umowie realizacyjnej. Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie w razie reklamacji terminu wymiany tego przedmiotu na nowy - **do 45 dni roboczych licząc od daty uznania reklamacji**. Stosowna zmiana będzie uwzględniona w umowie realizacyjnej

Pytanie nr 5

„Zgodnie z § 6 ust. 21 projektu Umowy, jeżeli Zamawiający zażądał wymiany rzeczy lub usunięcia wad albo złożył oświadczenie o obniżeniu ceny, określając kwotę, o którą cena ma być obniżona, a Wykonawca nie ustosunkował się do tego żądania w terminie czternastu dni, uważa się, że Wykonawca uznał żądanie Zamawiającego za uzasadnione. **W ocenie Wykonawcy postanowienie to narusza równowagę kontraktową stron, dlatego też powinno zostać ono usunięte.** W szczególności wprowadza ono domniemanie uznania przez wykonawcę za uzasadnione roszczeń reklamacyjnych wysuwanych przez zamawiającego, które to domniemanie charakteryzuje sprzedaż konsumencką. Natomiast w tym miejscu warto zauważyć, iż w świetle orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej zamawiającego traktuje się jako podmiot profesjonalny, stąd też za nieuzasadnione należy uznać przyznanie zamawiającemu uprawnień tradycyjnie przypisywanych konsumentowi na gruncie prawa cywilnego”.

Wyjaśnienie

Zamawiający jest świadomy swojego statusu jako podmiotu profesjonalnego, niemniej nie stoi to na przeszkodzie wprowadzeniu rzeczono zapisu do umowy, albowiem Zamawiający nie dostrzega regulacji prawnych, które mogłyby to uniemożliwić. Postanowienie to nie narusza w ocenie Zamawiającego równowagi kontraktowej stron, gdyż Wykonawcy został przewidziany odpowiedni termin na wyrażenie swojego stanowiska co do złożonej reklamacji.

Pytanie nr 6

„Po myśli § 6 ust. 24 projektu Umowy, Zamawiający jest uprawniony w terminie do dnia zakończenia okresu obowiązywania gwarancji do weryfikowania jakości przedmiotu umowy poprzez laboratoryjne sprawdzenie właściwości techniczno-technologicznych i użytkowych na zgodność z WDTT do produkcji seryjnej, lub WTU. W przypadku niezgodności przedmiotu umowy z wymogami określonymi w umowie, w tym z WDTT/WTU, Zamawiający zastrzega sobie prawo do m.in. przeprowadzenia laboratoryjnego sprawdzenia przez WOBWSM próbek wszystkich partii przedmiotu umowy i reklamacji całości dostarczonej partii wadliwego przedmiotu umowy. **Wykonawca wnosi o doprecyzowanie prawa do przeprowadzenia laboratoryjnego sprawdzenia całej partii przedmiotu umowy, w której to wystąpiły wadliwe sztuki dostarczanej odzieży.** W obecnym brzmieniu bowiem Zamawiający rości sobie prawo do zareklamowania całości przedmiotu umowy pomimo, że wady wykryte zostaną tylko

w niektórych sztukach dostarczanej odzieży. Warto przy tym zauważyć, iż „dla oceny czy rzecz sprzedana ma wadę decydujące znaczenie ma kryterium funkcjonalne a nie normatywno-techniczne. Oznacza to, że wada fizyczna pod tą postacią występuje wtedy, gdy wartość lub użyteczność rzeczy została zmniejszona, biorąc pod uwagę cel oznaczony w umowie, albo wynikający z umowy lub przeznaczenia rzeczy.” [por. wyrok SA w Krakowie z dnia 31 maja 2016 r., o sygn. akt I ACa 937/15]. Wobec tego niedopuszczalne jest przyjęcie a priori występowania wad w całej partii dostawy. **Ponadto wnoszę także o doprecyzowanie kwestii związanych z odbiorem wadliwego wyrobu, w szczególności terminu i miejsca przekazania wykonawcy reklamowanego wyrobu oraz sposobu jego zabezpieczenia (opakowania) przez Zamawiającego”.**

Odpowiedź:

Zamawiający zastrzega sobie **możliwość reklamacji całości dostarczonej partii** przedmiotu umowy w przypadku stwierdzenia w tej partii wadliwych sztuk, co oznacza, że w takim przypadku **Wykonawca będzie zobowiązany do ponownej weryfikacji całej ilości** wchodzącej w skład reklamowanej partii, **w celu ustalenia liczby wadliwych sztuk** w zgłoszonej do reklamacji partii i wymiany ich na wolne od wad. Przedmioty wchodzące w skład zareklamowanej partii, które po dokonanej weryfikacji okażą się być prawidłowo wykonane (wolne od wad), będą mogły być zwrócone Zamawiającemu, po uprzednim przeprowadzeniu przez RPW stosownych czynności procesu nadzorowania jakości, zakończonych wynikiem pozytywnym potwierdzonym przez przedstawiciela RPW.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że miejsce odbioru przez Wykonawcę wadliwych wyrobów w ramach zgłoszonej reklamacji to miejsce składowania produktu wskazane w pkt. 7 Protokołu reklamacji, stanowiącym załącznik nr 10 do projektu umowy. Natomiast termin odbioru reklamowanych wyrobów będzie uzgadniany z osobą wyznaczoną w wyżej wymienionym protokole do kontaktów roboczych. Sposób zabezpieczenia opakowania zbiorczego reklamowanych wyrobów będzie tożsamy ze sposobem zabezpieczenia opakowania przez Wykonawcę, gwarantujący właściwe zabezpieczenie na czas transportu.

Pytanie nr 7

„Zgodnie z § 6 ust. 24 tiret 4 projektu Umowy, wyniki badań laboratoryjnych materiałów (również wykonane z próbek innych niż określone w normie badawczej) oraz organoleptycznej oceny wyrobu przeprowadzonych przez WOBWSM traktowane będą jako ostateczne. Natomiast w świetle § 6 ust. 14 projektu Umowy, jeżeli Wykonawca nie uzna reklamacji, Zamawiający może przekazać reklamowany przedmiot do zbadania w laboratorium akredytowanym lub laboratorium spełniającym wymagania normy PN-EN ISO/IEC 17025, a w razie ich braku do innego laboratorium. Wydane orzeczenie i wyniki badań ze wskazanych laboratoriów będą traktowane jako ostateczne. Koszty badania poniesie Strona (Wykonawca lub Zamawiający), której ocena okaże się błędna. Wyniki badań są wiążące dla stron. **W tym miejscu Wykonawca zwraca uwagę, że powyższe postanowienia wzajemnie się wykluczają.** Dodatkowo wskazać należy, iż w celu przeprowadzenia zobiektyzowanych i rzetelnych badań próbki reklamowanych wyrobów powinny zostać przekazane do innego laboratorium aniżeli Wojskowy Ośrodek Badawczo- Wdrożeniowy Służby Mundurowej. Przedstawiciele WOBW SM co do zasady biorą bowiem czynny udział w sporządzaniu protokołów reklamacji dla Zamawiającego, dlatego też ośrodek ten nie

można uznać za bezstronny i niezależny. **Wobec tego zwracam się z wnioskiem o wprowadzenie postanowienia, na mocy którego to Wykonawca wskaże akredytowane laboratorium, które wykona badania”.**

Odpowiedź:

Zamawiający doprecyzował przedmiotowe zapisy §6 ust.15 zmienionego projektu umowy poprzez wskazanie, że ten przypadek dotyczy reklamacji przedmiotu umowy, który nie został wcześniej poddany badaniom laboratoryjnym w WOBWSM, określonym w §6 ust.25 zmienionego projektu umowy.

Ponadto, Laboratorium Badań Wyrobów Włókienniczych i Skórzanych WOBWSM posiada aktualną akredytację wydaną przez Polskie Centrum Akredytacji oraz akredytację OiB wydaną przez Ministra Obrony Narodowej, a wdrożony system zarządzania gwarantuje spełnienie wymagań normy PN-EN ISO/IEC 17025:2018-02, wymagań zawartych w dokumentach Polskiego Centrum Akredytacji i wymagań ustawy z dnia 17 listopada 2006 r. o systemie oceny zgodności wyrobów przeznaczonych na potrzeby obronności i bezpieczeństwa państwa (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 114). Istotne jest również, że zgodnie z obowiązującymi przepisami akredytację OiB może uzyskać jednostka organizacyjna, która dysponuje personelem o odpowiedniej wiedzy technicznej i doświadczeniu w zakresie dokonywania oceny zgodności wyrobów przeznaczonych na potrzeby obronności i bezpieczeństwa państwa oraz sposobów przeprowadzenia oceny zgodności, wyposażeniem technicznym niezbędnym do wykonania czynności związanych z oceną zgodności i posiada system zarządzania jakością zgodny z wymaganiami określonymi w Polskich Normach. Ponadto, personel laboratorium zobligowany jest do zachowania bezstronności i poufności podpisując „Deklarację zachowania bezstronności, poufności i tajemnicy służbowej”, co gwarantuje profesjonalne i zgodne ze wszelkimi przepisami w tym obszarze przeprowadzanie badań laboratoryjnych.

Pytanie nr 8

„Po myśli § 6 ust. 16 projektu Umowy, Utrata roszczeń z tytułu wad nie następuje pomimo upływu terminu gwarancji, jeżeli Wykonawca wadę podstępnie zataił. Za pomocą jakich środków dowodowych Zamawiający przewiduje udowodnienie tej okoliczności? Czy postanowienie to ma na celu przyznanie Zamawiającemu bezterminowego prawa do złożenia reklamacji?”

Odpowiedź:

Przedmiotowe zapisy projektu umowy mają na celu umożliwienie złożenia reklamacji po upływie terminu gwarancji, ale tylko **w przypadku pojawienia się dowodów**, które będą świadczyć, że **Wykonawca umyślnie i podstępnie zataił wadę w przedmiocie umowy**. Ocena zastosowanych środków dowodowych i ewentualne spory w tym zakresie będą mogły być rozstrzygane przez sądy powszechne zgodnie z §14 ust.15 wzoru umowy.

W związku z powyższym Zamawiający, mając na uwadze dobro postępowania oraz zapewnienie Wykonawcom odpowiedniego czasu na przygotowanie ofert, dokonuje zmiany w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, polegającej na wydłużeniu terminu składania ofert, w wyniku której **Rozdział 11 / Sposób oraz termin składania i otwarcia ofert /, pkt.11.1. oraz pkt.11.6. otrzymują nowe brzmienie:**

11.1 Oferty wraz z załącznikami należy złożyć w terminie najpóźniej do dnia **07.06.2021r. do godz. 09:00** za pośrednictwem Platformy Zakupowej pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/4rblog>

11.6 Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert tj. w dniu **07.06.2021r. o godz. 11:00**, jednak nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert.

Treść powyższych zmian stanowi integralną część SWZ i należy je uwzględnić podczas przygotowywania ofert.

„z upoważnienia Komendanta 4 Regionalnej Bazy Logistycznej”

**KIEROWNIK
SEKCJI ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

/-/Marcin OLECHNO

Wykonano w 1 egz.

Egz. Nr 1 – ad acta / strona internetowa (wersja elektroniczna)

E.Szmydtka. tel.SZP: 261 651 080

21.05.2021 r.

T: 2612