

Konin, 2019-07-16

Dotyczy sprawy: MZK-OPZ-1/88/2019

MZK-OPZ-1/102/2019

Miejski Zakład Komunikacji w Koninie Sp. z o.o. informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Zakup 6 autobusów elektrycznych oraz 3 ładowarek do ładowania autobusów” wpłynęło zapytanie dotyczące SIWZ. Treść zapytania jest następująca:

1. Dotyczy § 2 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....”:

Proponuje się dodać ust. 5, dodatkowe zapisy, które doprecyzują procedurę odbiorową:

„Niestawienie się jednej ze Stron na odbiór (w tym odbiór końcowy) w ustalonym terminie lub nieuzasadniona odmowa dokonania odbioru przez jedną ze Stron, upoważnia drugą Stronę do dokonania odbioru jednostronnego. W taki przypadku protokołu zdawczo - odbiorczego podpisany jednostronnie będzie stanowił podstawę dla Sprzedającego do wystawienia faktury VAT. W przypadku wykrycia wad w dostarczonych autobusach lub stacjach ładowania, Kupujący może podpisać protokół zdawczo-odbiorczy warunkowy i wyznaczyć Sprzedającemu termin na usunięcie wad bądź w przypadku wad niedających się usunąć, Sprzedający zobligowany jest do dostarczenia stacji ładowania wolnych od wad w terminie maksymalnie 30 dni kalendarzowych. Po usunięciu wad, za datę odbioru przyjmuje się datę podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego warunkowego”.

Proponowane zapisy mają na celu doprecyzowanie procedury odbioru, zwłaszcza dostarczeniu przedmiotu umowy przez Sprzedającego. Zaproponowane zapisy stwarzają jasność przebiegu procedury odbiorczej i zapobiegają nieuzasadnionemu odkładaniu w czasie podpisania protokołu odbioru, a w konsekwencji wypłatę wynagrodzenia i rozpoczęcia biegu terminów rękojmi i gwarancji.

2. Dotyczy § 3 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....”:

Proponuje się dodać na końcu, dodatkowe zapisy, które doprecyzują kwestię wymiany całego autobusu lub ładowarki na nowy:

*„Wymiana całego autobusu na nowy będzie miała jedynie miejsce, gdy uzyskanie parametrów lub właściwości zgodnych z ofertą i wymaganiami SIWZ nie będzie możliwe poprzez wymianę poszczególnych części, podzespołów, oprogramowania lub wyposażenia autobusów. O konieczności wymiany autobusu Sprzedający powiadomi Kupującego w terminie 14 dni od przeprowadzenia przeglądu stanu technicznego autobusu. Strony w ramach negocjacji ustalą wspólnie termin dostawy nowego autobusu.”*

Obecne zapisy dają uprawnienie Kupującemu do żądania nowego autobusu, w każdym przypadku wystąpienia nieprawidłowości parametrów/podzespołów zgodnych z ofertą i wymaganiami SIWZ. Wymiana autobusów na nowy w każdym przypadku niezgodności powodowałaby powstanie po stronie Kupującego dodatkowych kosztów, które mogłyby ostatecznie przewyższyć wartość zamówienia objętego umową. Wymiana jednego podzespołu będzie przywracała parametry przedmiotu umowy. Trzeba mieć na względzie, że ust. 5 § 3 Umowy, na podstawie ust. 6 § 3 ma również zastosowanie do ładowarek. Ponadto, termin dostawy nowego autobusu powinien zostać ustalony przez strony wspólnie w ramach negocjacji. Sprzedający może nie mieć na stanie autobusów i zaistnieje konieczność zlecenia ich produkcji.

3. Dotyczy § 3 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa

nr....” Proponuje się dodać ust. 7 do § 3 Umowy:

*„Ust. 5 niniejszego paragrafu nie będzie miał zastosowanie w przypadkach, gdy w trakcie użytkowania danego autobusu nastąpiła niezgodność parametrów lub właściwości albo paramentów lub właściwości poszczególnych części, podzespołów lub wyposażenia z ofertą i/lub wymogami SIWZ, w wyniku użytkowania pojazdu niezgodnie z jego przeznaczeniem, instrukcją obsługi lub zaleceniami Sprzedającego, dokonaniem napraw, przeróbek i użytkowaniem przez nieuprawnione lub nieautoryzowane przez Sprzedającego oraz powstałych w wyniku działania siły wyższej.”*

Dodanie wskazanego zapisu umożliwi doprecyzowanie kwestii przywrócenia parametrów/właściwości autobusów w czasie ich użytkowania. Sprzedający nie może odpowiadać za utratę właściwości/parametrów kiedy jest ona wynikiem nieprawidłowego użytkowania lub siły wyższej. Utrata parametrów powinna wynikać z właściwości konstrukcyjnych pojazdów. Ust. 5 § 3 rozszerza odpowiedzialność Sprzedającego do każdego przypadku wystąpienia niewłaściwości przedmiotu Umowy.

4. Dotyczy § 3 ust. 6 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa

nr....” Proponuje się modyfikację:

*„Postanowienia ust. 5 i 7 stosuje się także do zakupionych ładowarek.”*

W przypadku dodania ust. 7 do § 3 zwykłym następstwem jest zmiana zapisu ust. 6, poprzez objęcie stacji ładujących również regulacjami zawartymi w dodanym ust. 7.

5. Dotyczy § 4 ust. 4 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa

nr....” Proponuje się dodać na koniec zdanie:

*„Koszty części zamiennych ponosi Kupujący.”*

W ramach gwarancji Sprzedający będzie zobligowany na swój koszt wymienić wadliwe części autobusu/ładowarek. Powyższy § 4 ust. 4 Umowy odnosi się do dostarczenia części zamiennych ogólnie, a nie w ramach gwarancji. Sprzedający nie powinien być obciążony dodatkowymi kosztami doręczenia części zamiennych na każde żądanie Kupującego, lecz tylko w ramach gwarancji i rękojmi.

6. Dotyczy § 4 ust. 5 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa

nr....” Proponuje się dodać, na koniec:

*„Lista obejmująca pracowników Kupującego wytypowana do szkolenia zostanie przekazana Sprzedającemu w terminie 5 dni od daty dostarczenia pierwszych autobusów. W przypadku, gdy lista będzie obejmowała mniejszą liczbę pracowników niż 24 uznaje się, że Sprzedający wywiązał się z obowiązku przeprowadzenia szkolenia. Kupujący jest zobowiązany do zapewnienia odpowiednich warunków umożliwiających przeprowadzenie szkolenia. W przypadku niewywiązania się przez Kupującego z obowiązku wskazanego w zdaniu poprzednim, na Sprzedającym nie ciąży obowiązek przeprowadzenia szkolenia.”*



Liczba osób do przeszkolenia została określona w sposób ścisły, tj. 24. Może zaistnieć sytuacja, gdy Kupujący nie będzie dysponował taką liczbą pracowników. Wobec powyższego ważne jest, aby w tym zakresie zachować pewną elastyczność. Szkolenie zostanie przeprowadzone w miejscowości, która jest siedzibą Kupującego. Kupujący powinien dysponować infrastrukturą pozwalającą na przeprowadzenie szkolenia bez narażania Sprzedającego na dodatkowe koszty.

7. Dotyczy § 4 ust. 7 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa

nr....” Proponuje się dodać, na koniec:

*„Termin do usunięcia usterki lub wady będzie mógł zostać przez Kupującego wydłużony na pisemny wniosek Sprzedającego w uzasadnionych przypadkach. Do takich przypadków będzie się zaliczać w szczególności konieczność pozyskania przez Sprzedającego części, podzespołów lub wyposażenia niezbędnego do usunięcia usterki i wady, które nie występują w standardowym obrocie lub katalogu. W przypadku nieuzasadnionego zgłoszenia usterki lub wady, a przede wszystkim w sytuacji braku ich wystąpienia, a także gdy powstały one z przyczyn leżących po stronie Kupującego lub innego podmiotu, wszelkie koszty poniesione przez Sprzedającego związane z taką interwencją będą poniesione przez Kupującego”.*

Usunięcie usterek i wad może wiązać się z wymianą podzespołów, części autobusów oraz ładowarek. Z uwagi na nierozbudowany charakter rynku autobusów elektrycznych oraz ładowarek, mogą zaistnieć trudności w szybkim pozyskaniu elementów zamiennych do pojazdów i będzie się to wiązać ze złożeniem na nie zamówieni bezpośrednio u ich producenta.

8. Dotyczy § 4 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....” Proponuje się dodanie ustępu 9 do § 4

Umowy, o następującej treści:

*„Gwarancja autobusów oraz ładowarek do ładowania autobusów nie obejmuje usterek wynikających z:*

- 1. użytkowania urządzenia niezgodnie z jego przeznaczeniem, instrukcją obsługi lub zaleceniami Sprzedającego ;*
- 2. wykonywania przez osoby nieuprawnione i nieautoryzowane przez Sprzedającego napraw i przeróbek;*
- 3. niewłaściwego napięcia elektrycznego;*
- 4. wad instalacji, do których urządzenie jest podłączone;*
- 5. zużycia materiałów eksploatacyjnych takich jak uszczelki, uszczelnienia, bezpieczniki, itp.;*
- 6. uszkodzeń mechanicznych obudowy oraz elementów wyposażenia ładowarki;*
- 7. uszkodzeń mechanicznych elementów obudowy w wyniku których doszło do powstania ogniska korozji, w zakresie gwarancji na powłokę antykorozyjną danego elementu obudowy;*
- 8. innych uszkodzeń powstałych nie z winy Sprzedającego”.*

Gwarancja Sprzedającego nie powinna obejmować szkód powstałych w wyniku działań wywołanych niewłaściwym użytkowaniem urządzeń przez Kupującego, siłą wyższą lub będąca następstwem zwykłej eksploatacji.

9. Dotyczy § 6 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....”

Proponuje się modyfikację wskazanego zapisu w zdaniu drugim:

*„Warunkiem wystawienia faktury jest sporządzenie protokołu zdawczo – odbiorczego zgodnie z § 2 ust. 3 i ust. 5.”*

Zmiana powyższego paragrafu jest konsekwencją propozycji wprowadzenia ust. 5 do § 2 Umowy. Nie można uzależniać płatności wyłącznie od protokołu – zdawczo odbiorczego podpisanego przez obie strony. Może dojść do sytuacji, gdzie strona Kupująca z przyczyn niezależnych do niej nie będzie się mogła stawić w dniu odbioru lub niezasadnie odmówi podpisania protokołu.

10. Dotyczy § 8 ust. 1 pkt a Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy

Umowa nr....” Proponuje się zmianę wysokości kary umownej na 8 %.

11. Dotyczy § 8 ust. 1 pkt b-f Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....”

Proponuje się zastąpienie sformułowania „opóźnienia” i „opóźnienie” na odpowiednio „zwłoki” i „zwłokę”.

Zaproponowana zmiana wynika z brzmienia art. 483 § 1 k.c., który stanowi, że można zastrzec w umowie, iż naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Ustawodawca powiązał odpowiedzialność z tytułu kar umownych z takim niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań umownych, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Z powyższych względów zasadne będzie zastrzeżenie kary umownej na wypadek zwłoki w wykonaniu przedmiotu Umowy, a nie na wypadek jakiegokolwiek opóźnienia. W przypadku opóźnienia niejednokrotnie nie można w żaden sposób mówić o winie dłużnika, co podważa zasadność naliczania kar. W szczególności mając na względzie to, iż główną funkcją kary umownej jest funkcja odszkodowawcza, umożliwiająca uzyskanie wierzycielowi, na rzecz którego zastrzeżono kary, odpowiedniego-zryczałtowanego odszkodowania. W ocenie Sprzedającego, zastrzeżenie kar na okoliczność opóźnienia, może naruszać zasadę proporcjonalności i adekwatności, którymi Kupujący powinien się kierować przy zastrzeganiu kar umownych. Innymi słowy, w przypadku pozostawienia w umowie zapisów odnośnie kar za opóźnienie będzie mogło prowadzić do sytuacji, że Sprzedający będzie karany za okoliczności, na które nie ma wpływu, i za które w żaden sposób nie ponosi odpowiedzialności (np. opóźnienie spowodowane działaniem osób trzecich, siłą wyższą, itp.).

12. Dotyczy § 9 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa nr....”

Proponuje się dopisanie dodatkowego ust. 3 do § 9 Umowy o następującej treści:

*„Sprzedający może odstąpić od Umowy po wcześniejszym wezwaniu Kupującego z wyznaczeniem dodatkowego 14 – dniowego terminu do realizacji obowiązków umownych w przypadku:*

- a) niedostarczenia przez Kupującego danych niezbędnych do wykonania przedmiotu umowy;*
- b) nieodebrania przedmiotu umowy (odnosi się to również do odbioru częściowego) w okresie 1 miesiąca od oznaczonej daty odbioru;*
- d) jednomiesięcznego opóźnienia w płatności faktury VAT za dostarczony przedmiot umowy.*

*Sprzedający może skorzystać z uprawnienia do umownego odstąpienia od umowy w terminie 7 dni od zaistnienia zdarzenia uprawniającego do odstąpienia od umowy, określonego powyżej. W przypadku odstąpienia przez Sprzedającego od umowy w przypadkach określonych powyżej, Sprzedający ma prawo dochodzić zwrotu poniesionych kosztów związanych z realizacją umowy, od której odstępuje oraz naprawienia szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania przez Kupującego.”*

13. Dotyczy § 10 ust. 3 Załącznika nr 6 do SIWZ „Projekt umowy Umowa r....”

14. Proponuje się zmianę wskazanego zapisu poprzez:

*„Strony przewidują możliwość zmiany terminu realizacji przedmiotu umowy, jeżeli niemożliwość dotrzymania tego terminu spowodowana będzie z przyczyn nieleżących po stronie Sprzedającego, lub działaniem siły wyższej. W takim przypadku termin ten zostanie określony przez Strony ponownie, z uwzględnieniem trwania przeszkody.”*

Ewentualna zmiana terminu wykonania umowy może wiązać się nie tylko z wystąpieniem siły wyższej, lecz również z innymi okolicznościami, na które nie ma wpływu Sprzedający.



W związku z powyższym na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Miejski Zakład Komunikacji w Koninie Sp. z o.o. udziela odpowiedzi stosownie do zadanych pytań:

- Ad. 1. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad. 2. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad. 3. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowany zapis.
- Ad.4. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.5. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.6. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.7. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.8. Zamawiający potwierdza zapisy wykonawcy w zakresie gwarancji.
- Ad.9. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu SIWZ.
- Ad.10. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.11. Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną przez Wykonawcę zmianę użytych we wzorze umowy określeń „opóźniania” na „zwłokę”.
- Ad.12. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.
- Ad.13. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Zamawiający informuje, że pytania i udzielone odpowiedzi stają się integralną częścią SIWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.**

a/a.

  
PREZES ZARZĄDU  
mgr inż. Mirosław Pachciarz