

Dbamy
o Kociwie

Starogard Gdański, dn. 8.12.2020 r.

Ldz. DKOT/ AG / 804 /20**PYTANIA NR 3 SIWZ**

Numer referencyjny : 708/2020//DKOT

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 39 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych – tekst jedn. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm. (dalej Ustawy) o wartości łącznej nie przekraczającej wyrażonej w złotych równowartości kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Ustawy, pn. „Zakup i dostawa w formie leasingu operacyjnego jednej sztuki fabrycznie nowego pojazdu specjalistycznego wyposażonego w żuraw oraz zabudowę przeznaczoną do wywozu zebranych odpadów komunalnych z pojemników typu dzwon oraz pojemników 110-1100l o pojemności skrzyni ładunkowej min. 16,5 m³” – numer ogłoszenia 2020/S 224-550025.

Zamawiający informuje, iż w dniu 30 listopada 2020 roku wpłynęły następujące pytania, na które Zamawiający udzielił odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Pytanie do postanowienia Rozdział 4 Opis przedmiotu zamówienia punkt 4.2.1.3.

Zgodnie z pkt. 4.2.1.3. Za opóźnienie w dostawie pojazdu Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 1 % zamówienia za każdy dzień zwłoki

Wykonawca prosi o naliczanie kary za zwłokę, a nie za opóźnienie.

Kara umowna jest surogatem odszkodowania i stanowi jego zryczałtowaną postać. W związku z faktem, iż zasadą odpowiedzialności w umowach jest zasada winy (art. 471 kc) zastrzeżenie odpowiedzialności za opóźnienie naraża Wykonawcę za ponoszenie odpowiedzialności nawet wówczas gdy brak dochowania terminu nie jest przez niego zawiniony. Wykonawca prosi zatem o zmianę postanowienia oraz naliczenie kary za zwłokę.

Wskazać przy tym należy, iż w ramach przetargów Zamawiający zastrzegają kary za zwłokę. Przykładowo:

- IGKiM Inowrocław Sp. z o.o. zastrzegł karę umowną w wysokości 0,1% za każdy dzień zwłokę w zachowaniu terminu dostawy;
- w przetargu ZP/PN/2/2020 Przedsiębiorstwa Komunalnego w Kruszwicy Sp. z o.o. wysokość kary za zwłokę w dostarczeniu pojazdów w stosunku do terminu dostawy pojazdu wynosi 0,1% wartości netto za każdy dzień zwłoki;
- Gospodarka Komunalna Sp. z o.o. w Boguchwale w przetargu ZP/6/2020 zastrzegła następującą karę - za zwłokę w dostarczeniu pojazdu będącego przedmiotem umowy – w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki;
- zamawiający Zakład Wodociągów i Kanalizacji w Miastku Sp. z o.o. w przetargu ZP.271.1.2020 również nalicza karę w wysokości 0,2 wynagrodzenia za zwłokę w terminowej dostawie.
- Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o.o. w Brodnicy w przetargu UT/19/2020 zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego.
- Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z o.o. z siedzibą w Koszalinie zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego

Zatem kara za zwłokę jest stosowana na rynku zamówień. Wykonawca prosi o zmianę.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający informuje, iż naliczy karę umowną za zwłokę, a nie opóźnienie. W związku z powyższym zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ.

Pytanie nr 2

Pytanie do postanowienia Rozdział 4 Opis przedmiotu zamówienia punkt 4.2.1.3.

Zgodnie z pkt. 4.2.1.3. Za opóźnienie w dostawie pojazdu Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 1 % zamówienia za każdy dzień zwłoki

Wykonawca prosi o naliczanie kary w wysokości niższej niż 1%

W ramach przetargów Zamawiający zastrzegają kary za zwłokę w wysokości niższej niż 1%. Przykładowo:

- a) IGKiM Inowrocław Sp. z o.o. zastrzegł karę umowną w wysokości 0,1% za każdy dzień zwłokę w zachowaniu terminu dostawy;
- b) w przetargu ZP/PN/2/2020 Przedsiębiorstwa Komunalnego w Kruszwicy Sp. z o.o. wysokość kary za zwłokę w dostarczeniu pojazdów w stosunku do terminu dostawy pojazdu wynosi 0,1% wartości netto za każdy dzień zwłoki;
- c) Gospodarka Komunalna Sp. z o.o. w Boguchwale w przetargu ZP/6/2020 zastrzegła następującą karę - za zwłokę w dostarczeniu pojazdu będącego przedmiotem umowy – w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki;
- d) zamawiający Zakład Wodociągów i Kanalizacji w Miastku Sp. z o.o. w przetargu ZP.271.1.2020 również nalicza karę w wysokości 0,2 wynagrodzenia za zwłokę w terminowej dostawie.
- e) Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o.o. w Brodnicy w przetargu UT/19/2020 zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego.
- f) Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z o.o. z siedzibą w Koszalinie zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego

Zatem kara za zwłokę jest stosowana na rynku zamówień jest niższa niż 1 %. Wykonawca prosi o uwzględnienie praktyki rynku oraz wnioszek Wykonawcy, iż kara w wysokości 1% i to bez określenia limitu naliczania kar jest bardzo duża i obciąża Wykonawcę istotnym ryzykiem.

Odpowiedź nr 2

Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie kary umownej do 0,4%. W związku ze zmianą dokonuje modyfikacji SIWZ.

Pytanie nr 3

Pytanie do Rozdziału 4 Opis przedmiotu zamówienia postanowienie 4.2.1.3

Wykonawca prosi o określenie limitu naliczania kar. Zgodnie z najbardziej aktualnym stanowiskiem Sądu Najwyższego, zaprezentowanym w wyroku z dnia 9 listopada 2018 r., w sprawie o sygnaturze V CSK 640/17, naliczanie kar umownych za każdy dzień zwłoki powinno mieć swój z góry określony, znany dłużnikowi wcześniej limit, tzn. że kary umownej nie można naliczać w ten sposób bez końca.

Odpowiedź nr 3

Zamawiający określa limit naliczania kar do 30 dni.

Pytanie nr 4

Pytanie do Rozdziału 4 Opis przedmiotu zamówienia

Wykonawca prosi o wprowadzenie w umowie postanowienia dot. możliwości zmiany umowy na skutek okoliczności związanych z epidemią koronawirusa. Propozycja treści zawarta została poniżej:

Zamawiający przewiduje możliwość zmiany terminu wykonania przedmiotu umowy lub zmiany sposobu realizacji umowy w przypadku:

- a) wystąpienia siły wyższej;
- b) nałożenia na Wykonawcę przez organy państwa obowiązku realizacji świadczeń;
- c) zmian lub wprowadzenia przepisów prawa, wydania przez władze zarządzeń, decyzji lub innych aktów skutkujących obowiązkiem wstrzymania, zaniechania lub ograniczenia prowadzenia działalności gospodarczej

wykonawcy lub dostawców w całości lub w części na czas określony lub nieokreślony jak również wprowadzenia zakazu lub ograniczeń w korzystaniu z lokali należących do Wykonawcy;

d) utrudnień w realizacji umowy spowodowanych przyczynami wskazanymi powyżej, które miały wpływ na: dostęp do zakupu materiałów lub urządzeń, transport materiałów lub urządzeń, ograniczony czas pracy pracowników, ograniczenie dostępu do pracowników, przemieszczanie się ludzi i sprzętu, wykonywanie części prac przez podwykonawców lub wpływ na możliwość udostępnienia zasobów przez podmioty trzecie udostępniające Wykonawcy zasoby;

Wykonawca w celu dokonania zmiany umowy przedkłada Zamawiającemu wniosek o zmianę z wskazaniem propozycji zmiany oraz przedstawieniem informacji i dowodów wykazujących wpływ okoliczności na realizację umowy. Zamawiający na podstawie otrzymanych oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w ust. 1 i 2, w terminie 7 dni od dnia ich otrzymania, przekazuje drugiej stronie swoje stanowisko, wraz z uzasadnieniem, odnośnie do wpływu okoliczności, o których mowa w ust. 1, na należyte jej wykonanie. Wykonawca jest uprawniony do przedłożenia dodatkowych informacji lub dowodów.

Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje zmiany umowy, w szczególności przez: 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części, 2) zmianę sposobu wykonywania dostawy.

Uzasadnienie

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, iż sytuacja związana z epidemią koronawirusa wykazuje, iż na skutek takich nadzwyczajnych sytuacji, które skutkować mogą zakazami lub nakazami kierowanymi do przedsiębiorców, zamknięciem granic, trudnościami firm transportowych w utrzymaniu łańcucha dostaw czy innych okoliczności nie można wykluczyć trudności w uzyskaniu niezbędnych materiałów, trudności w transporcie, jak również nie można wykluczyć, iż na skutek decyzji władz czy choroby pracowników może wystąpić np. konieczność kwarantanny i wstrzymania lub ograniczenia działalności

Nie można także wykluczyć wprowadzenia przez organy ograniczeń czy obostrzeń w działalności mających wpływ na realizację umowy.

Wykonawca prosi zatem o wprowadzenie zapisu umożliwiającego zmianę terminu realizacji umowy, jak również zmiany sposobu wykonania umowy. Wbrew pozorom taki zapis pozwala zabezpieczyć interesy obu

Odpowiedź nr 4

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów umowy, jak powyżej, związanych z okolicznościami związanymi z wystąpieniem COVID-19.

PREZES ZARZĄDU

Rafał Głodek

