

**Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego objętego ustawą Prawo zamówień publicznych pn.: „Dostawa części zamiennych do obudów ścianowych - KW/ZRP dla Polskiej Grupy Górniczej S.A. Oddział Zakład Remontowo - Produkcyjny - gr. materiałowa 295-27-17“ - nr postępowania: 512600380.

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych odpowiada na poniższe zapytania Wykonawców:

Zapytanie nr 1 – w Załączniku nr 1 do SWZ (w pkt C ppkt 2, ppkt 3, ppkt 4 i ppkt 6 oraz pkt D ppkt 2) oraz w Załączniku nr 3 do SWZ (pkt C ppkt 3) Zamawiający wskazał normę PN-EN ISO 3834-3:2021. Z kolei w Załączniku nr 1 do Załącznika nr 3 do SWZ oraz w Załączniku nr 2 do Załącznika nr 3 do SWZ Zamawiający przywołuje normę PN-EN ISO 3834-2:2007 (zastąpioną obecnie przez edycję PN-EN ISO 3834-2:2021). W związku z powyższymi rozbieżnościami prosimy o jednoznaczne wskazanie właściwej części normy, jakiej oczekuje Zamawiający.

Zapytanie nr 2 – W przypadku wskazania przez Zamawiającego w odpowiedzi na pytanie nr 1 normy PN-EN ISO 3834-3 (wymagania standardowe), prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za spełniony warunek udziału w postępowaniu i przyjmie od Wykonawcy dokumenty potwierdzające posiadanie certyfikatu na zgodność z normą EN ISO 3834-2:2021 (pełne wymagania jakości). Norma PN-EN ISO 3834-2 jako poziom wyższy i bardziej restrykcyjny zawiera w sobie wszystkie wymagania i założenia normy PN-EN ISO 3834-3.

W odpowiedzi na zapytania - Zamawiający w oparciu o art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zmienia treść Specyfikacji w zakresie wymaganej normy, tj. jednoznacznie wskazuje, że właściwym oznaczeniem wymaganej normy jest norma: PN-EN ISO 3834-2.

Zapytanie nr 3 – Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisu IX SWZ ustęp 4 poprzez dołączenie harmonogramu planowanych dostaw lub też określenia maksymalnych albo minimalnych ilości jakich oczekuje Zamawiający w określonej jednostce czasu (tydzień/miesiąc). W obecnej sytuacji Wykonawca nie jest w stanie przygotować optymalnej dla Zamawiającego oferty mając na uwadze cykl produkcyjny.

Odpowiedź – Zamawiający na obecną chwilę zakłada, że zamówienie będzie jednorazowe na cały zakres ilościowy określony w SWZ, co wynika z aktualnych potrzeb produkcyjnych. Jednocześnie zwracamy uwagę na zapisy części III SWZ, zgodnie z którymi zakres ilościowy przedmiotu zamówienia jest zakresem szacunkowym określonym przez Zamawiającego z należytą starannością. Zamawiający, pomimo dochowania należytej staranności, z uwagi na charakter prowadzonej działalności, nie zapewnia realizacji zamówienia w pełnym zakresie oraz zastrzega sobie prawo do zmiany ilości zamawianych towarów w ramach poszczególnych pozycji asortymentowych i składania zamówień według rzeczywistych potrzeb.

Zapytanie nr 4 – W zakresie lit. B punkty 1), 2), 3) Załącznika nr 1 do SWZ „SOPZ” w związku z treścią lit. B punkty 1), 2), 3) Załącznika nr 3 do SWZ „WYKAZ PARAMETRÓW TECHNICZNO UŻYTKOWYCH OFEROWANEGO PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA” - wnosimy o nadanie im brzmienia:

- 1) Elementy stanowiące przedmiot zamówienia będą fabrycznie nowe, kompletne, wolne od wad materiałowych i wykonawczych, przy czym odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje wad wynikających z wad lub błędów dokumentacji o jakiej mowa poniżej w punkcie 2).
- 2) Przedmiot zamówienia będzie wykonany zgodnie z dokumentacją nieodpłatnie przekazaną Wykonawcy przez Zamawiającego.
- 3) Rysunki poglądowe i wykonawcze przedmiotu zamówienia stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa tj. Polskiej Grupy Górniczej S.A. w Katowicach i podlegają ochronie stosownie do zapisów ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji oraz przepisów wewnętrznych Polskiej Grupy Górniczej S.A. w Katowicach, wobec czego poza ich wykorzystaniem do realizacji umowy dla wykonania jakiej zostały udostępnione Wykonawcy nie będą kopiowane, publikowane, drukowane, modyfikowane, rozpowszechniane zarówno w całości jak i w części bez pisemnej zgody Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zapytanie nr 5 – W zakresie lit. C punkt 2 Załącznika nr 3 do SWZ „WYKAZ PARAMETRÓW TECHNICZNO – UŻYTKOWYCH OFEROWANEGO PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA” - wnosimy o nadanie mu brzmienia:

2. Oświadczam, że oferowany towar jest fabrycznie nowy, wolny od wad prawnych i fizycznych i nie narusza praw majątkowych i niemajątkowych, znaków handlowych, patentów praw autorskich osób trzecich oraz jest zgodny ze złożoną ofertą przetargową. W przypadku wystąpienia przez osobę trzecią z jakimkolwiek roszczeniem przeciwko Zamawiającemu wynikającym z naruszenia praw autorskich, praw własności przemysłowej lub know-how przez przedmiot zamówienia zobowiązuję się przystąpić do sprawy niezwłocznie po zawiadomieniu przez Zamawiającego, a także ponieść wszystkie koszty z tym związane, wliczając w to koszty zapłacone przez Zamawiającego na rzecz osób trzecich, których prawa zostały naruszone. Zobowiązania Wykonawcy o jakich mowa w zdaniu poprzednim nie obejmują wad wynikających z wad lub błędów ani z wad prawnych dokumentacji przekazanej nieodpłatnie przez Zamawiającego. Jednocześnie wnosimy o usunięcie zapisu ujętego w lit. C punkt 4 przedmiotowego załącznika z uwagi na powtórzenie treści ujętej już w lit. C punkt 2 tożsamego załącznika.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zapytanie nr 6 – W zakresie § 4 ust. 6 Załącznika nr 9 do SWZ - Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego - Wykonawca wnosi o nadanie mu następującego brzmienia: Łączna maksymalna wysokość kar umownych określonych w Ogólnych Warunkach Zakupu i Realizacji Dostaw materiałów, wyrobów i części zamiennych maszyn i urządzeń dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., stanowiących integralną część niniejszej umowy (Załącznik Nr 3 do umowy), nie może przekroczyć 50% wartości netto umowy. Kara umowna jest surogatem odszkodowania i elementem dyscyplinowania Wykonawcy, a więc zgodnie z art. 483 § 1 k.c. zastrzeżona w umowie zabezpiecza naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego poprzez zapłatę określonej sumy. Nie chodzi więc w ich ustanawianiu o ułatwienia, które na swoją rzecz stworzy zamawiający, a o usankcjonowanie ewentualnych zagrożeń związanych z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy, z uwzględnieniem możliwości powstania szkody i jej ewentualnych rozmiarów. W tym samym akcie prawnym wskazano, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody (art. 484 § 1 k.c.). Wierzyciel żądający zapłaty kary umownej nie musi udowadniać wysokości szkody, a nawet jej istnienia. To na tym w dużej mierze polega ułatwienie, jakie niesie wprowadzenie do umowy kary umownej. Z tej perspektywy oceniając – wysokość kar umownych, a w konsekwencji ich limit umowny, ma istotne znaczenie.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zapytanie nr 7 – W zakresie § 6 ust. 4 pkt 1) Załącznika nr 9 do SWZ - Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego - Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, co jest rozumiane w ramach niniejszego postępowania jako interes publiczny?

Obecny zapis pozostawia niczym nieograniczoną swobodę Zamawiającego w zakresie jednostronnego odstąpienia od umowy. Oczywistym jest że brak zdefiniowania tego obszaru podnosi ryzyka a tym samym wysokość oferowanych cen przez Wykonawców. W orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej w pełni podziela się wykładnię tego pojęcia dokonaną przez Trybunał Konstytucyjny w uchwale z dnia 12 marca 1997 r., W 8/96, gdzie określono, że za interes publiczny należy bez wątpienia uznawać korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciążących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, oświaty, kultury czy porządku publicznego.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zapytanie nr 8 – W zakresie § 6 ust. 5 punkty 1) i 2) Załącznika nr 9 do SWZ - Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego - Wykonawca wnosi o ich skreślenie zważywszy na określone w ustawie PZP skutki ujawnienia braku interesu publicznego w realizacji zamówienia.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zapytanie nr 9 – W zakresie § 7 Załącznika nr 9 do SWZ - Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego - Wykonawca wnosi o jego uzupełnienie poprzez dodanie kolejnych ustępów w brzmieniu:

3. Odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje wad wynikających z wad lub błędów dokumentacji nieodpłatnie przekazanej Wykonawcy przez Zamawiającego.
4. Czas usunięcia wady wydłuża się o czas dotarcia przez pracowników serwisu do elementu w jakim ujawniła się wada, oraz o czas transportu części i podzespołów na terenie kopalni przez Zamawiającego oraz czas transportu części i podzespołów niezbędnych do usunięcia wady.

Odpowiedź Zamawiającego - Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Przewodniczący Komisji Przetargowej