

**Wykonawcy biorący  
udział w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego objętego ustawą Prawo zamówień publicznych pn.: „Dostawa stojaków hydraulicznych do obudowy ścianowej typu ZRP-15/35 Poz dla Polskiej Grupy Górniczej S.A. Oddział Zakład Remontowo – Produkcyjny - nr grupy mat. 295-27-17”.

Nr postępowania: 512500492

- I. Działając w oparciu o art. 135 ust. 2 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. Zamawiający odpowiada na zapytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia złożone przez Wykonawcę. Pytania i odpowiedzi przedstawiają się następująco:

**Wniosek 1**

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 na wniosek 1**

Zamawiający informuje, iż nie jest w stanie przedstawić harmonogramu dostaw. Zamówienia realizowane będą sukcesywnie według rzeczywistych potrzeb. Zamawiający zamierza finalnie wygenerować kilka zamówień.

**Wniosek 2**

**Wykonawca w odniesieniu do treści Załącznika nr 1 do SWZ - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (SOPZ), wnosi o :**

**Ad. Lit. B punkty 1), 3), 4) i 6)** 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 3).
- 3) Przedmiot zamówienia będzie wykonany zgodnie z dokumentacją nieodpłatnie przekazaną Wykonawcy przez Zamawiającego.
- 4) 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.
- 6) Przedmiot zamówienia będzie wykonany zgodnie z odpowiednimi normami krajowymi lub normami innego państwa członkowskiego Europejskiego Obszaru Gospodarczego dotyczącymi wykonania przedmiotu zamówienia, co musi zostać potwierdzone w oświadczeniu Wykonawcy dotyczącym przedmiotu oferty. Przedmiot zamówienia będzie również wykonany zgodnie z właściwymi przepisami

prawnymi pod kątem bezpieczeństwa eksploatacji, higieny pracy i bezpieczeństwa pożarowego, o ile dokumentacja Zamawiającego o jakiej mowa w punkcie 3) pozwala na ich spełnienie.

### **Odpowiedź na wniosek 2**

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia.

### **Wniosek 3**

**Wykonawca w odniesieniu do treści Załącznika nr 3 do SWZ WYKAZ PARAMETRÓW TECHNICZNO – UŻYTKOWYCH OFEROWANEGO PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, wnosi o:**

#### **Ad. Lit. A punkty 1), 3), 4) i 6) 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 3).
- 3) Przedmiot zamówienia będzie wykonany zgodnie z dokumentacją nieodpłatnie przekazaną Wykonawcy przez Zamawiającego.
- 4) 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.
- 6) Przedmiot zamówienia będzie wykonany zgodnie z odpowiednimi normami krajowymi lub normami innego państwa członkowskiego Europejskiego Obszaru Gospodarczego dotyczącymi wykonania przedmiotu zamówienia, co musi zostać potwierdzone w oświadczeniu Wykonawcy dotyczącym przedmiotu oferty. Przedmiot zamówienia będzie również wykonany zgodnie z właściwymi przepisami prawnymi pod kątem bezpieczeństwa eksploatacji, higieny pracy i bezpieczeństwa pożarowego, o ile dokumentacja Zamawiającego o jakiej mowa w punkcie 3) pozwala na ich spełnienie.

### **Odpowiedź na wniosek 3**

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia.

### **Wniosek 4**

**Wykonawca w odniesieniu do treści Załącznika nr 3 do SWZ WYKAZ PARAMETRÓW TECHNICZNO – UŻYTKOWYCH OFEROWANEGO PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, wnosi o:**

#### **Ad. Lit. C punkt 32, 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 obejmuje wad wynikających z wad lub błędów ani z wad prawnych dokumentacji przekazanej nieodpłatnie przez Zamawiającego.

#### **Odpowiedź na wniosek 4**

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia.

#### **Wniosek 5**

**Wykonawca w odniesieniu do treści Załącznika nr 9 do SWZ -**

**– Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego, wnosi o :**

#### **Ad. § 4 ust. 5, o nadanie mu 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. Treść wyroku KIO z 22 sierpnia 2023 r. (KIO 2327/23) potwierdza, że nie ma zgody na tego rodzaju praktyki bez wyraźnego uzasadnienia, wynikającego z charakterystyki konkretnego zamówienia. Izba w uzasadnieniu wskazała, że określenie poziomu limitu możliwych do dochodzenia kar nie jest swobodnym uprawnieniem zamawiającego. W szczególności maksymalna wysokość kar nie może być określana na poziomie, który może być traktowany jako rażąco wygórowany w odniesieniu do wysokości wynagrodzenia czy ewentualnych zagrożeń związanych z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy, w tym możliwości powstania lub rozmiarów szkody.

**W badanym stanie faktycznym KIO, który dla podkreślenia został wydany na niekorzyść PGG SA. uznała, że ustalenie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych na poziomie 100% wynagrodzenia netto wykonawcy stanowiło nadużycie przez zamawiającego prawa do jednostronnego kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz działanie sprzeczne z zasadami współzycia społecznego (art. 353<sup>1</sup> k.c.).**

Dalej Izba wyjaśniała, że ułatwienie zamawiającemu dochodzenia odszkodowania nie powinno skutkować tym, że wykonawca będzie obowiązany do zapłaty kar umownych w wysokości zbliżonej do wynagrodzenia za realizację umowy w sytuacji, gdy szkoda zamawiającego będzie znacznie mniejsza. Zamawiający powinien być uprawniony do uzyskania pełnego pokrycia szkody wyrządzonej mu przez wykonawcę w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, jednakże temu służy dokonanie w umowie zastrzeżenia, zgodnie z którym zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia, obok kary umownej, odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody

Warto przytoczyć także dalsze rozważania KIO:

*Mając na uwadze powyższe, Izba uznała za zasadne nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany postanowień specyfikacji warunków zamówienia (projektu umowy) poprzez obniżenie łącznej maksymalnej wartości kar umownych. Należy wskazać, że w praktyce udzielania zamówień publicznych*

*wartość ta wynosi na ogół od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto wykonawcy. Wskazuje się, że określając górny limit kar umownych, zamawiający powinien wziąć pod uwagę zakres i rodzaj naruszenia obowiązków umowy, wielkość i specyfikę przedmiotu zamówienia oraz zasadę proporcjonalności i uczciwej konkurencji.*

**Ad. § 6 ust. 4 pkt 1)**

**Wykonawca wnosi o dookreślenie przez Zamawiającego co jest rozumiane na kanwie 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.

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie w orzeczeniu z dnia 13 lipca 2010 r., II SA/Wa 488/10 stwierdził natomiast, że „Interes publiczny odnosi się w swej istocie do spraw związanych z funkcjonowaniem państwa oraz innych ciał publicznych jako pewnej całości, szczególnie z funkcjonowaniem podstawowej struktury państwa. Skuteczne działanie w granicach interesu publicznego wiąże się z możliwością realnego wpływania na funkcjonowanie określonych instytucji państwa w szerokim tego słowa znaczeniu.”.

**Ad. § 6 ust. 5 punkty 1) i 2) o ich skreślenie zważywszy na określone w ustawie pzp skutki ujawnienia braku interesu publicznego w realizacji zamówienia.**

**Ad. § 7 o jego uzupełnienie poprzez dodanie kolejnych ustępów w brzmieniu :**

3.Odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje wad wynikających z wad lub błędów dokumentacji o jakiej mowa pod lit. B punkt 2 Załącznika nr 1 do SWZ oraz o jakiej mowa pod lit. A pkt. 2 Załącznika nr 3 do SWZ.

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.

**Ad. § 8 ustęp 4 pkt 3 tire 2 o nadanie mu brzmienia:**

„ w uzasadnionych przypadkach poprzez przesłanie e-mailem na adres wskazany w Załączniku nr 2 do umowy oświadczenia Pełnomocnika Zarządu Spółki ustanowionego w zakresie działalności Biura Logistyki Materiałowej lub w Specjalistycznej Jednostce Organizacyjnej (Zakład Remontowo – Produkcyjny) o zmianie terminu realizacji zamówienia.”

W ocenie Wykonawcy zamówienie realizowane jest dla potrzeb Zakładu Remontowo Produkcyjnego tym samym wskazywanie w projekcie IPU zakładów Zamawiającego, dla których po pierwsze nie jest realizowane zamówienie a po drugie w których zakresie działalności nie leży ani eksploatacja ani też montaż przedmiotu zamówienia jest bezprzedmiotowe.

**Odpowiedź na wniosek 5**

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia.

**II.** Działając w oparciu o art. 137 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. Zamawiający dokonuje modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia polegającej na poprawieniu tytułu postępowania zgodnie z poniższym:

a) **Część III Przedmiot zamówienia pkt 1) otrzymuje brzmienie:**

- 1) **Przedmiotem zamówienia jest:** Dostawa stojaków hydraulicznych do obudowy ścianowej typu ZRP-15/35 Poz dla Polskiej Grupy Górniczej S.A. Oddział Zakład Remontowo – Produkcyjny - nr grupy mat. 295-27-17.

b) **Część X. Wadium. ust. 4. otrzymuje brzmienie:**

4. Wadium w pieniądzu **należy wpłacić przelewem na rachunek bankowy Polskiej Grupy Górniczej S.A. - PKO Bank Polski S.A., nr rachunku 62 1020 1026 0000 1202 0608 9280 z wpisaniem na dowodzie wpłaty hasła: „Wadium na przetarg Nr 512500492 - Dostawa stojaków hydraulicznych do obudowy ścianowej typu ZRP-15/35 Poz dla Polskiej Grupy Górniczej S.A. Oddział Zakład Remontowo – Produkcyjny - nr grupy mat. 295-27-17”.**

c) **Załącznik nr 10 do SWZ Deklaracja Zgodności**, który stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Załącznik:

1. Deklaracja zgodności

# DEKLARACJA ZGODNOŚCI

Producent wyrobu lub jego upoważniony przedstawiciel:

---

(pełna nazwa i adres producenta lub jego upoważnionego przedstawiciela)

---

Dotyczy: Dostawy stojaków hydraulicznych do obudowy ścianowej typu ZRP-15/35 Poz  
dla Polskiej Grupy Górniczej S.A. Oddział Zakład Remontowo – Produkcyjny  
- nr grupy mat. 295-27-17

**Deklaruję z pełną odpowiedzialnością, że przedmiot zamówienia zostanie  
wykonany zgodnie z dokumentacją przekazaną Wykonawcy przez  
Zamawiającego**

**Oświadczamy, iż oferowany przedmiot zamówienia jest fabrycznie nowy,  
kompletny oraz wolny od wad materiałowych i wykonawczych.**

**Oświadczamy, iż oferowane części będą oznakowane w sposób  
umożliwiający ich łatwą identyfikację.**

**Oświadczam, że przedmiot zamówienia dostarczony będzie w opakowaniu zwrotnym tj.:**

.....  
(jeżeli dotyczy Wypełnia Wykonawca określając rodzaj opakowania)

*\*)W przypadku braku informacji o rodzaju opakowania Zamawiający traktował będzie opakowanie  
jako opakowanie jednorazowe nie podlegające zwrotowi."*

---

(pieczęć i podpis/y osoby/osób upoważnionych)