GRUPA TAURON

POŁUDNIOWY KONCERN WĘGLOWY

Libiąż dnia 21.02.2013r.

Wykonawcy zainteresowani udziałem w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie objętego ustawą Prawo zamówień publicznych

Dotyczy: postępowania nie objętego ustawą Prawo zamówień publicznych, w trybie przetargu nieograniczonego w celu wyłonienia podmiotów wykonujących usługi remontowe w zakresie: silników elektrycznych chłodzonych powietrzem, nastawników lokomotyw dołowych, zwalniaków elektromagnetycznych i elektrohydraulicznych oraz przesuwników elektrycznych dla potrzeb Zakładów Górniczych Południowego Koncernu Węglowego S.A.

W związku z otrzymanym pismem dotyczącym zapisów wymagań ofertowych do przetargu nr 44/13, poniżej cytujemy pytania oraz odpowiedzi Zamawiającego.

Pytanie nr 1

Zgodnie z § 2 ust. 2 i 3 Projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 5 do Wymagań ofertowych (dalej jako Umowa) w wypadku remontu poszerzonego Zamawiający musi wyrazić zgodę na jego dokonanie poprzez akceptację kalkulacji kosztorysu przedstawionego przez Wykonawcę.

W związku z faktem, iż Wykonawcę wiążą terminy realizacji przedmiotu umowy Zamawiający powinien wyrazić zgodę lub sprzeciw w oznaczonym czasie.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 2 ust. 3 Umowy zdania drugiego w następującym brzmieniu: „Zamawiający zobowiązany jest do zajęcia stanowiska w terminie 3 dni od dnia przedstawienia przez Wykonawcę kalkulacji kosztów; brak pisemnego stanowiska Zamawiającego w tym terminie poczytuje się za wyrażenie zgody”?

Odpowiedź nr 1

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 2

Na podstawie § 3 ust. 3 Umowy ceny podane w ofercie są stałe, w związku z czym nie podlegają waloryzacji i będą obowiązywać dla wszelkich rozliczeń w trakcie całego okresu trwania umowy. Biorąc pod uwagę, iż cena obejmuje wszystkie koszty związane z należytym wykonaniem przedmiotu umowy (w tym np. dostawę przedmiotu umowy do zamawiającego oraz koszt ubezpieczenia na czas transportu) brak możliwości indeksacji zbyt znacząco obciąża Wykonawcę. Nadto należy brać pod uwagę długą perspektywę czasową umowy (do maja 2014 r.).

Południowy Koncern Węglowy S.A.
ul. Grunwaldzka 37
43-600 Jaworzno
tel. +48 32 618 50 00
fax +48 32 616 44 76
e-mail: sekretariat@pkwsa.pl

Sąd Rejonowy Katowice - Wschód w Katowicach
Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego
KRS: 0000228587, NIP: 6321880539, REGON: 240033634
Kapitał zakładowy (wpłacony): 352 040 780 zł

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści § 3 ust. 3 na następujący: „W przypadku zmiany cen jednostkowych usług, roboczogodzin oraz części zamiennych powyżej 10% w stosunku do dotychczasowych cen Strony zobowiązane są do podjęcia rozmów w celu dostosowania wartości umowy do aktualnych cen rynkowych oraz wprowadzenia stosownych zmian do cennika zawartego w Załączniku nr 1”?

Odpowiedź nr 2

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 3

Na mocy § 4 ust. 2 Umowy termin zapłaty został określony w wysokości 60 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury.
W tym miejscu należy zwrócić uwagę na możliwość dochodzenie odsetek od Zamawiającego począwszy od 31. dnia od dnia spełnienia świadczenia niepieniężnego przez Wykonawcę, a to z uwagi na art. 5 ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. *o terminach zapłaty w transakcjach handlowych* (Dz. U. z 2003 r. Nr 139, poz. 1323 z późn. zm.).
Czy Zamawiający zgadza się na skrócenie terminu zapłaty do 30 dni?

Odpowiedź nr 3

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 4

Zgodnie z § 4 ust. 3 Umowy za dzień zapłaty strony uznają dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
Czy Zamawiający wyraża zgodę na uznanie, iż dniem zapłaty jest data obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy?

Odpowiedź nr 4

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 5

W oparciu § 4 ust. 5 Umowy Wykonawca ma obowiązek uzyskania zgody Zamawiającego na przeniesienie praw związanych z wykonaniem umowy, tj. na cesję, przelew lub zastaw wierzytelności. Rozwiązanie to jest niekorzystne dla działalności Wykonawcy, który m.in. nie będzie mógł przenieść wierzytelności z tytułu wynagrodzenia na przykład na bank kredytujący bez zgody Zamawiającego.
Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie ust. 5 z § 4 Umowy?

Odpowiedź nr 5

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 6

Zgodnie z dyspozycją § 6 ust. 1 Umowy: „Wykonawca zobowiązuje się wykonywać remonty urządzeń w terminie do … dni od daty dostarczenia mu zamówienia przez Zamawiającego za pomocą faksu". Wskazany fragment jest niejednoznaczny i może być źródłem nieporozumień w trakcie realizacji umowy – nie jest bowiem wyraźnie wskazane czy w oznaczonym terminie ma zostać wykonany remont, czy też Wykonawca ma przystąpić do wykonywania remontu?

Czy Zamawiający zgadza się na następujące brzmienie § 6 ust. 1 Umowy: „Wykonawca zobowiązuje się wykonać remont urządzeń w terminie … dni od daty przekazania urządzenia do remontu, przy czym Wykonawca przystąpi do remontu w ciągu … dni od daty przekazania pisemnego zamówienia"?

Odpowiedź nr 6

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 7

W oparciu o § 6 ust. 2 Umowy Zamawiający posiada możliwość przeprowadzenia kontroli jakości wykonywanych remontów. Zwrócić należy uwagę, iż zgodnie z § 5 ust. 1 remonty mogą być wykonywane również u Wykonawcy. Uprawnienie do kontroli w zakładzie Wykonawcy jest zbyt daleko idące, a interesy Zamawiającego w tym zakresie są zabezpieczone przez instytucje kar umownych oraz gwarancji.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie ust. 2 z § 6 Umowy?

Odpowiedź nr 7

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 8

Na podstawie § 9 ust. 2 Umowy, jeżeli w trakcie przeprowadzenia odbioru zostanie stwierdzone, iż został on wykonany nienależycie, Zamawiający będzie mógł odmówić odbioru oraz wezwać Wykonawcę do usunięcie stwierdzonych uchybień, wyznaczając w tym celu odpowiedni termin.

Należy wskazać, iż orzecznictwie Sądu Najwyższego wskazywano, iż uzależnienie odbioru od braku jakichkolwiek wad jest sprzeczne z przepisami prawa (tak SN w wyroku z dnia 22 czerwca 2007 r., sygn.: V CSK 99/07, który został wprawdzie wydany w sprawie dotyczącej umowy o roboty budowlane, jednak *per analogiam* może on znaleźć zastosowanie w niniejszym postępowaniu).

Uregulować, w celu uniknięcia ewentualnych sporów, należy również sytuację, w której Zamawiający bezpodstawnie odmówi odbioru urządzeń po remoncie lub nie wyrazi zgody na sporządzenie protokołu odbiorczego z powodu braków, które nie wpływają na prawidłowe działanie urządzeń.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na następujące brzmienie § 9 ust. 2 Umowy: „W przypadku stwierdzenia w toku odbioru, że wyremontowane urządzenie posiada wady uniemożliwiające jego działanie, Zamawiający może odmówić odbioru i wezwać Wykonawcę do usunięcia stwierdzonych uchybień, wyznaczając w tym celu odpowiedni termin, nie krótszy jednak niż 7 dni"?

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 9 nowego ust. 3 w brzmieniu: „Sytuacja braku przystąpienia przez Zamawiającego do obioru, bądź bezpodstawnej odmowy odbioru urządzeń po remoncie, traktowana jest jak odbiór bez uwag"?

Odpowiedź nr 8

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 9

Na podstawie § 10 ust. 3 Umowy wady wykryte w okresie gwarancji mają być usunięte niezwłocznie, przy czym przystąpienie do prac ma nastąpić w ciągu 8 godzin od chwili otrzymania telefonicznego zgłoszenia, potwierdzonego za pomocą faksu.
Tak krótki termin na rozpoczęcie prac może w praktyce okazać się niewykonalny.
Czy Zamawiający wyraża zgodę na następujące brzmienie § 10 ust. 3 Umowy: „Usunięcia wad, o których mowa w ust. 2, Wykonawca zobowiązany jest dokonać niezwłocznie”?

Odpowiedź nr 9

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 10

W § 11 ust. 2 Umowy wskazano, iż strony mają się nawzajem niezwłocznie informować o zaistnieniu okoliczności, które uniemożliwiają wykonanie obowiązków umownych.
Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie § 11 ust. 2 poprzez nadanie następującego brzmienia: „O zaistnieniu okoliczności uznanych za siłę wyższą Strony są zobowiązane niezwłocznie nawzajem się zawiadomić, jednak nie później niż w ciągu … dni, od zaistnienia tych okoliczności”?

Odpowiedź nr 10

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 11

Umowa w § 12 ust. 1 wprowadza karę umowną za zwłokę w wykonaniu zamówionego remontu w wysokości 1% łącznej wartości netto zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Jest to rażąco wysokie określenie kary umownej.
W doktrynie wskazuje się, iż miernikiem, który pozwalaj ocenić, czy kara umowna nie jest „rażąco wysoka”, jest stosunek pomiędzy wartością kary umownej a wartością całego zobowiązania głównego (tak też np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 19 kwietnia 2006 r., sygn.: V CSK 34/06). W niniejszej sprawie wysokość podstawy naliczania kary umownej sprawia, że będzie ona rosła lawinowo, co uznać należy za sprzeczne z art. 484 § 2 KC.
Czy Zamawiający zgadza się na następujące brzmienie § 12 ust. 1: „Zamawiający ma prawo naliczyć, a Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w wykonaniu zamówionego remontu - wysokości 0,2% łącznej wartości netto zamówienia, o której mowa w § 2, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Górna wysokość kary umownej z tego tytułu wynosi 10%”?

Odpowiedź nr 11

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 12

Projekt umowy nie przewiduje kary umownej na rzecz Wykonawcy, która naliczana by była za brak odebrania w terminie przez Zamawiającego urządzeń po remoncie.

Czy Zamawiający zgadza się na dodanie do § 12 nowego ust. 1^1 w następującym brzmieniu: „Wykonawca ma prawo naliczyć, a Zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy karę umowną za zwłokę w odebraniu wyremontowanych urządzeń – w wysokości 0,2% łącznej wartości netto zamówienia, o której mowa w § 2, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia przedstawienia przez Wykonawcę urządzeń do odbioru. Górna wysokość kary umownej z tego tytułu wynosi 10%”?

Odpowiedź nr 12

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 13

Umowa w § 14 ust. 2 Umowy zobowiązuje Wykonawcę do takiego postępowania w trakcie wykonywania umowy, aby było ono przyjazne środowisku i nie stanowiło dla niego zagrożenia.

Powyższe postanowienie nie jest bezpośrednio związane z przedmiotem umowy (remont silników), zawiera niedookreślone zwroty (przyjazne środowisku), a ponadto nie jest jasna sankcja za jego nieprzestrzeganie.

Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie ust. 2 z § 14 Umowy?

Odpowiedź nr 13

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 14

W oparciu o § 14 ust. 4 Umowy Wykonawca ma wyrazić zgodę na dokonywanie audytów zakresie przestrzegania postanowień umowy dotyczących ochrony środowiska w miejscy wykonywania umowy (tj. także w zakładzie Wykonawcy) w związku z nadzorem Zintegrowanego Systemu Zarządzania.

Audyt ten nie jest związany bezpośrednio z przedmiotem umowy, a po stronie Wykonawcy może stwarzać dodatkowe uciążliwości, które nie znajdują uzasadnienia (Zamawiający nie przeprowadza kontroli prawidłowości wykonywania prac).

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie ust. 4 z § 14 Umowy?

Odpowiedź nr 14

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 15

Na podstawie § 17 Umowy Wykonawca został zobowiązany się do przekazania Zamawiającemu listy jednostek zależnych wchodzących w skład jego Grupy Kapitałowej w rozumieniu przepisów o rachunkowości oraz niezwłocznego informowania o każdej zmianie w tym zakresie.

Nie sposób wskazać żadnego uzasadniania dla wprowadzenia tego typu obowiązku do niniejszej umowy.

Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie § 17 Umowy?
Czy w związku z powyższym Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści § 15 na następujący: „Obie Strony zobowiązują się do zachowania poufności informacji, dokumentów i innych danych dotyczących obu Stron, uzyskanych w związku z realizacją niniejszej umowy z zastrzeżeniem § 16”?

Odpowiedź nr 15
Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 16
§ 18 Umowy wskazuje w oparciu o jakie przepisy Wykonawca ma prowadzić prace na terenie Zamawiającego, wymieniając wśród nich m. in. zarządzenia wewnętrzne Zakładu Górniczego.
Wskazać należy, iż Wykonawca nie ma, jak w wypadku przepisów prawa powszechnie obowiązującego, swobodnego dostępu do tego typu zarządzeń. Dlatego wnosimy o wskazanie, iż Wykonawca będzie stosował się do tych zarządzeń pod warunkiem ich przekazania przez Zamawiającego, tak by istniała możliwość zapoznania się z ich treścią.
Czy Zamawiający zgadza się na następujące brzmienie § 18: „Prace na terenie Zamawiającego prowadzone będą zgodnie z Obowiązkami stron w zakresie Prawa Geologicznego i Górniczego oraz ustaleniami organizacyjno- technicznymi stanowiącymi Załącznik nr 3 do niniejszej umowy oraz zarządzeniami wewnętrznymi Zakładu Górniczego, pod warunkiem przekazania zarządzeń z odpowiednim wyprzedzeniem”?

Odpowiedź nr 16
Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 17
Załącznik nr 3 do umowy stanowią „Obowiązki stron w zakresie Prawa Geologicznego i Górniczego, ustalenia organizacyjno-techniczne”. Zwracamy uwagę, iż w § 1 ust. 5, w wypadku ustawy o ubezpieczeniu społecznym z tytułu wypadków przy pracy i chorób zawodowych, podano błędną pozycję w Dzienniku Ustaw, prawidłowa to: „tekst jedn. Dz. U. z 2009 r. Nr 167, poz. 1322 z późn. zm.”.

Odpowiedź nr 17
Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.

Pytanie nr 18
„Obowiązki stron w zakresie Prawa Geologicznego i Górniczego, ustalenia organizacyjno-techniczne” w § 4 ust. 3 wskazują, iż obowiązkiem Wykonawcy jest prowadzenie dokumentacji stosowanie do wymagań „Prawa Geologicznego i Górniczego, Prawa Budowlanego i innych przepisów wykonawczych”.
Czy Zamawiający może enumeratywnie wyliczyć przepisy, na podstawie których ma być prowadzona dokumentacja?

Odpowiedź nr 18

Zamawiający podtrzymuje wszystkie zapisy zawarte w Projekcie Umowy stanowiącym załącznik nr 5 do Wymagań Ofertowych. Przedmiotowy Projekt Umowy jest stosowany w Południowym Koncernie Węglowym S.A.