

Zawada, 10.01.2019 r.

Nr: NZ/PZP/21/2018/04

Dotyczy: Wyjaśnień udzielanych przez Zamawiającego dotyczących treści SIWZ na „Dostawa pakietów zimnego końca na obrotowy podgrzewacz powietrza na bloki 2,3,5,6,7 wraz z dostawą pakietów na obrotowy podgrzewacz spalin Gavo C i D w Enea Elektrownia Polaniec Spółka Akcyjna” (numer postępowania przetargowego NZ/PZP/21/2018).

Działając zgodnie z zasadą przejrzystego i obiektywnego podejścia do przetargu i jawności przetargu, udzielamy następujących wyjaśnień dotyczących dokumentacji przetargowej.

Pytanie nr 50.

W odniesieniu do dokumentu JEDZ – punkt V : “Dotyczy jedynie procedury ograniczonej, procedury konkurencyjnej z negocjacjami, dialogu konkurencyjnego i partnerstwa innowacyjnego” – Pytanie: Czy Wykonawca na tym etapie powinien w tym punkcie wymienić (oraz załączyć do dokumentu JEDZ) wszystkie dokumenty wymagane w punkcie 7.1.1.1, 7.1.1.2, 9.1, 9.2, 9.3, 9.4 , 15 oraz 18.12. dokumentu SIWZ cz.I ?

Odpowiedź nr 50.

Zamawiający informuje , iż punkt V dokumentu JEDZ nie dotyczy przedmiotowego postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego.

Pytanie nr 51.

Ad. ust. 4 preambuły: Czy zamawiający dopuszcza możliwość zmiany poszczególnych zapisów OWZT?

Odpowiedź nr 51.

Zamawiający ze względu na zbyt ogólnie postawione pytanie nie ma możliwości udzielić odpowiedzi.

Pytanie nr 52.

Ad. 1.5. Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie ust. 1.5 jako przesuwającego wszelkie ryzyka na wykonawcę, a przeto naruszającego równowagę kontraktową stron i w efekcie niezgodnego z art. 353¹ k.c.?

Odpowiedź nr 52.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie tego zapisu.

Pytanie nr 53.

PZmianę postanowienia 3.5 poprzez nadanie mu brzmienia:

Polecenie Rozpoczęcia Prac zostanie wystawione Wykonawcy nie wcześniej niż w terminie 3 (trzech) miesięcy od dnia zawarcia Umowy oraz nie później niż z chwilą upływu 4 (czterech) miesięcy od dnia zawarcia Umowy, pod warunkiem spełnienia się przesłanek określonych w punkcie 3.3. Umowy. Jeżeli nie dojdzie do ziszczenia się wszystkich przesłanek określonych w punkcie 3.3 Umowy, w terminie 4 (czterech) miesięcy od dnia zawarcia Umowy, z przyczyn za które żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności zgodnie z Umową albo za które obie Strony ponoszą odpowiedzialność zgodnie z Umową, wówczas Strony zobowiązują się do podjęcia rozmów mających na celu uzgodnienie nowego terminu wydania Polecenia Rozpoczęcia Prac. Wykonawca będzie uprawniony do żądania podwyższenia Wynagrodzenia jedynie w zakresie koniecznym do pokrycia Wykonawcy uzasadnionego i udokumentowanego wzrostu kosztów realizacji Umowy związanych z wystawieniem Polecenia Rozpoczęcia Prac w innym terminie niż określony w punkcie 3.5 Umowy, chyba że brak wystawienia przez Zamawiającego Polecenia Rozpoczęcia Prac w terminie określonym w punkcie 3.5 Umowy wynika wyłącznie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. W przypadku braku uzgodnienia przez Strony nowego terminu wydania Polecenia Rozpoczęcia Prac w terminie 13 (trzynastu) miesięcy od dnia zawarcia Umowy każda ze Stron będzie uprawniona do odstąpienia od Umowy. Do skutków odstąpienia znajdują odpowiednie zastosowanie postanowienia Umowy dotyczące odstąpienia na podstawie punktu 16.5 – 16.8. Umowy,

Odpowiedź nr 53.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tego zapisu .

Pytanie nr 54.

Nadanie ostatniemu zdaniu pkt. 3.8 następującego brzmienia:

UWAGA * Zamawiający zastrzega możliwość zmiany terminów dostaw po uprzednim poinformowaniu Wykonawcy - terminy realizacji dostaw związane z wymaganymi postojami bloków i instalacji IOS mogą ulec zmianie z uwagi na zmianę harmonogramu postojów bloków oraz Instalacji IOS wprowadzoną przez Zamawiającego, jednakże w żadnym wypadku zmiana taka nie spowoduje przesunięcia terminów dostaw o więcej niż 12 miesięcy w stosunku do terminów określonych w niniejszym ust. 3.8. Ryzyko utraty lub uszkodzenia dostaw jak również koszt ich składowania po upływie tego terminu ponosi Zamawiający.

W ocenie Wykonawcy zastrzeżenie na rzecz Zamawiającego możliwości zmiany terminów dostaw, z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego, nie powinno być nieograniczone w czasie. W chwili obecnej zapis taki niesie ze sobą zbyt duże ryzyko niepewności co do tego kiedy umowa zostanie zrealizowana oraz jakie koszty Wykonawca będzie

zmuszony ponieść, ze względu na przesunięcie terminu jej realizacji przez Zamawiającego.

Odpowiedź nr 54.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę tego zapisu.

Pytanie nr 55.

W punkcie 7 proponujemy dodanie w ust. 7.5 kolejnego zdania w brzmieniu:

Niezależnie od jakichkolwiek wydłużeń okresów gwarancji lub rękojmi, łączny okres gwarancji i rękojmi nie przekroczy 30 miesięcy do momentu dostawy do Zamawiającego.

Odpowiedź nr 55.

Zamawiający zmodyfikował zapisy odnośnie gwarancji i udzielił odpowiedzi w pytaniach nr 34-37 z dnia 03.01.2019 r.

Pytanie nr 56.

W punkcie 7 proponujemy dodanie kolejnego ustępu, doprecyzowującego granice gwarancji w brzmieniu:

Gwarancja i rękojmia określone w niniejszej Umowie, nie obowiązują w przypadku: (i) instalacji, uruchomienia lub użytkowania dostaw niezgodnie z instrukcjami lub zaleceniami Wykonawcy, podręcznikami użytkownika lub dobrymi praktykami, (ii) użycia niezaakceptowanych przez Wykonawcę części zamiennych, wprowadzenia niezaakceptowanych przez Wykonawcę modyfikacji, przeróbek lub zmian, (iii) naturalnego zużycia, (iv) niezapewnienia przez Zamawiającego odpowiednich warunków przechowywania (v) użycia dostaw niezgodnie z ich przeznaczeniem oraz niezgodnie z parametrami technicznymi w jakich powinny być używane.

Odpowiedź nr 56.

Zamawiający wyraża zgodę na zapis w następującym brzmieniu i dokona stosownej modyfikacji:

Gwarancja i rękojmia określone w niniejszej Umowie, nie obowiązują w przypadku: (i) instalacji, uruchomienia lub użytkowania dostaw niezgodnie z instrukcjami lub zaleceniami Wykonawcy, podręcznikami użytkownika, (ii) użycia niezaakceptowanych przez Wykonawcę części zamiennych, wprowadzenia niezaakceptowanych przez Wykonawcę modyfikacji, przeróbek lub zmian, (iii) naturalnego zużycia, (iv) niezapewnienia przez Zamawiającego odpowiednich warunków przechowywania (v) użycia dostaw niezgodnie z ich przeznaczeniem oraz niezgodnie z parametrami technicznymi w jakich powinny być używane.

Pytanie nr 57.

W odniesieniu do postanowień ustępu 7.4 prosimy o wyjaśnienie, kiedy rozpocznie się bieg 24 miesięcznego okresu rękojmi? W ocenie wykonawcy okres rękojmi dla dostarczonych urządzeń, zgodnie z przepisami k.c. rozpocznie bieg w momencie ich dostawy Zamawiającemu. Odrębnie należy liczyć bieg rękojmi dla ew. zrealizowanych usług, który rozpocznie się w

momencie odbioru rezultatów usług lub rozpoczęcia korzystania z nich przez Zamawiającego pomimo ich formalnego odbioru.

Odpowiedź nr 57.

Zamawiający potwierdza, że bleg terminu rękojmi rozpocznie się w chwili prawidłowo zakończonej i odebranej dostawy.

Pytanie nr 58.

W ustępie 12.1 proponujemy doprecyzowanie, że kary umowne, będą naliczane za każdy pełen % odchylenia. Ponadto, postulujemy również usunięcie zapisów o możliwości odstąpienia od umowy lub doprecyzowanie, że odstąpienie jest możliwe jeżeli wysokość kar z danego tytułu przekroczy 10% Wynagrodzenia Całkowitego netto.

Odpowiedź nr 58.

Zamawiający informuje, iż w kwestii pierwszej części pytania dokona stosownego doprecyzowania przez wprowadzenie modyfikacji pkt 12.1. Części III SIWZ. W odniesieniu do drugiej części pytania Zamawiający informuje, iż zapisy w kwestii odstąpienia od Umowy z pkt. 12.1 Części III SIWZ należy interpretować tak, że odstąpienie jest możliwe jeżeli wysokość kar z danego tytułu przekroczy 10% Wynagrodzenia Całkowitego netto.

Pytanie nr 59.

W ustępie 12.7 proponujemy doprecyzowanie, że kara umowna będzie naliczana za każde pełne 7 dni kalendarzowych.

Odpowiedź nr 59.

Zamawiający dokonał modyfikacji terminu z 7 dni na 14 dni – zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 30 z dnia 03.01.2019 r. oraz informuje, że dokonał stosownej modyfikacji.

Pytanie nr 60.

Punktowi 12.10 proponujemy nadanie następującego brzmienia:

Zamawiający ma prawo wyboru naliczenia kar umownych albo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych do pełnej wysokości poniesionej szkody.

Odpowiedź nr 60.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie takiej modyfikacji.

Pytanie nr 61.

W punkcie 12.11 proponujemy przyjęcie analogicznego rozwiązania jak istniejące i dodanie kolejnego zdania w brzmieniu:

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za szkody w mieniu Zamawiającego, powstałe w trakcie wykonywania Przedmiotu Umowy, z wyjątkiem szkód wyrządzonych z winy Wykonawcy, bądź osób, za które ponosi on odpowiedzialność.

Odpowiedź nr 61.

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie takiego zapisu i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie nr 62.

W punkcie 12.13 proponujemy obniżenie limitu sumy kar umownych do 20%.

Odpowiedź nr 62.

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie takiego zapisu i dokona stosownej modyfikacji.

Pytanie nr 63.

W punkcie 12 proponujemy dodanie kolejnego ust. 12.14 w brzmieniu: Prawo Zamawiającego do dokonywania potrąceń jakichkolwiek wierzytelności z wynagrodzeniem Wykonawcy zostaje niniejszym wyłączone.

Odpowiedź nr 63.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie takiego zapisu.

Pytanie nr 64.

Po punkcie 12 proponujemy dodatkowo kolejnego ust. 12a w brzmieniu: Niezależnie od pozostałych postanowień Umowy lub jej załączników i z uwzględnieniem ograniczeń wynikających z bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa:

a) całkowita i łączna odpowiedzialność Wykonawcy w związku z niniejszą Umową (włączając w to odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, z rękojmi, z gwarancji, odpowiedzialność deliktową lub jakąkolwiek inną) nie przekroczy wysokości Wynagrodzenia Całkowitego i ograniczona jest wyłącznie do strat poniesionych przez Zamawiającego (damnum emergens) wynikających bezpośrednio z działań lub zaniechań Wykonawcy.

b) Wykonawca nie odpowiada wobec Zamawiającego, użytkownika końcowego czy jakichkolwiek podmiotów trzecich za jakiegokolwiek straty lub szkody pośrednie, następcze lub o podobnym charakterze, za utracone korzyści, utratę przychodu/zysków, straty w produkcji, koszt zakupu energii zastępczej, kary umowne należne jakimkolwiek podmiotom trzecim od Zamawiającego, lub jakiegokolwiek straty nie wynikające bezpośrednio z działań lub zaniechań Wykonawcy.

Powyższe ograniczenia znajdują zastosowanie niezależnie od podstawy odpowiedzialności Wykonawcy, w tym do odpowiedzialności umownej, deliktowej czy też wynikającej z przypadków niedbalstwa. Postanowienia dotyczące ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy będą obowiązywały również w przypadku wypowiedzenia Umowy, jej niewykonania, odstąpienia od niej, jak też przypadków zakończenia jej obowiązywania lub zakończenia jej bytu prawnego.

ALTERNATYWNIE:

Wszelka odpowiedzialność Wykonawcy ograniczona jest do wysokości otrzymanego Wynagrodzenia Całkowitego.

Wykonawca odpowiada wyłącznie za szkody rzeczywiste (damnum emergens) i nie będzie ponosił odpowiedzialności za utracone korzyści, jakiegokolwiek szkody pośrednie lub następcze, utratę produkcji czy wszelkie szkody o podobnym charakterze.

Odpowiedź nr 64.

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zapisu w brzmieniu jak poniżej i dokona stosownej modyfikacji :

Wszelka odpowiedzialność Wykonawcy ograniczona jest do wysokości otrzymanego Wynagrodzenia Całkowitego.

Wykonawca odpowiada wyłącznie za szkody rzeczywiste (damnum emergens) i nie będzie ponosił odpowiedzialności za utracone korzyści, jakiegokolwiek szkody pośrednie lub następcze, utratę produkcji czy wszelkie szkody o podobnym charakterze.

Pytanie nr 65.

W ust. 16 proponujemy usunięcie punktu 16.2.2. Wykonawca nie może bowiem przyjmować na siebie ryzyk związanych z okolicznościami dotyczącymi Zamawiającego, na które nie ma żadnego wpływu i będącymi całkowicie poza jego kontrolą.

W wypadku braku powyższych zapisów wykonawca nie będzie mógł złożyć wiążącej oferty i uczestniczyć w procedurze przetargowej.

Jednocześnie pragniemy podkreślić, iż pozytywne ustosunkowanie się przez zamawiającego do pytań wykonawcy i w efekcie zamieszczenie stosownych postanowień w umowie nie spowoduje istotnego zwiększenia ryzyka po stronie zamawiającego, a wykonawcy pozwoli na złożenie atrakcyjnej oferty, co w efekcie przyczyni się do wzrostu konkurencyjności.

Odpowiedź nr 65.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie takiego zapisu.

Z poważaniem

Przewodniczący
Komisji Przetargowej
Myrosław