

Zawada, 03.11.2021 r.

**Nr: FZ/PZP/23/2021**

**Dotyczy: Wyjaśnień udzielanych przez Zamawiającego dotyczących treści dokumentacji przetargowej dla postępowania na „Dostawę kaolinitu dla Enea Elektrownia Połaniec S.A. w okresie 6 miesięcy”, prowadzonego pod numerem FZ/PZP/23/2021.**

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

**Pytanie 1:**

Proszę o doprecyzowanie zapisu wskazanego w punkcie 3.8.4. części II SWZ – czy w przypadku niedziałającej/niedostępnej witryny Zamawiający przewiduje awaryjny dostęp do witryny poprzez przykładowo kontakt ze służbami EPP.

**Odpowiedź na pytanie 1:**

Zamawiający wyjaśnia, że sposób postępowania w przypadku niedziałającej/niedostępnej witryny Zamawiającego jest uregulowany w pkt 4.2. SWZ III.

**Pytanie 2:**

Proszę o doprecyzowanie intencji Zamawiającego wyrażonej w punkcie 5.6 części III SWZ w związku z punktem 8.5.1 części III SWZ umowy, dotyczących kar za naruszenie warunków umowy. W naszej ocenie zapisy te dotyczą dwukrotnego ukarania dostawcy za to samo naruszenie umowy.

**Odpowiedź na pytanie 2:**

Zamawiający zmienia zapisy zgodnie z treścią modyfikacji nr 1.

**Pytanie 3:**

Proszę o niezastrzanie kary umownej przewidzianej w punkcie 5.6 części III SWZ tj. zmianę tego punktu wg dotychczas stosowanej praktyki przez Zamawiającego tj. pomniejszone wynagrodzenia o 5% lub rozważanie możliwości zmniejszenia wysokości kary tj. pomniejszenie wynagrodzenia o 2,5% biorąc pod uwagę w szczególności trwającą pandemię COVID-19.

**Odpowiedź na pytanie 3:**

Zamawiający zmienia zapisy zgodnie z treścią modyfikacji nr 1.

**Pytanie 4:**

Proszę o wskazanie w oparciu o jakie Normy laboratorium Zamawiającego będzie wykonywał pobór i przeprowadzał badania przedmiotu dostawy?

**Odpowiedź na pytanie 4:**

Zamawiający wyjaśnia, że pobieranie próbek kaolinitu dostarczanego do EEP wykonywane będzie ręcznie poprzez górny wąż autocysterny przy użyciu próbniaka rurowego.

Poniżej zestawienie metod badawczych stosowanych do oznaczenia parametrów kaolinitu:

L.p.	Badane cechy	Normy/procedury badawcze/metody badawcze
1.	Zawartość wilgoci	PN-76/G-04350, metoda wagowa
2.	Straty przy prażeniu (zawartość części palnych)	PN-77/G-04528/02, metoda wagowa
3.	Analiza rozkładu wielkości cząstek	PN-ISO 10076:1994, metoda osadzania
4.	Zawartość tlenków (SiO <sub>2</sub> , Al <sub>2</sub> O <sub>3</sub> , Fe <sub>2</sub> O <sub>3</sub> , CaO, MgO, Na <sub>2</sub> O, K <sub>2</sub> O)	Instrukcja producenta spektrometru rentgenowskiego, metoda fluorescencji rentgenowskiej z dyspersją fali
5.	pH	metoda potencjometryczna
6.	Gęstość nasypowa	PN-EN 1097-3:2000, metoda wagowa
7.	Gęstość właściwa	PN-EN 1097-7:2008, metoda piknometryczna

**Pytanie 5:**

Zwracam się z prośbą o zmianę warunków umowy, które będą dopuszczały tolerancję błędu określonego w normie PN-EN 932-6.?

**Odpowiedź na pytanie 5:**

Zamawiający nie przychylił się do prośby o zmianę warunków umowy odnośnie wprowadzenia tolerancji błędów wyników określonego w normie PN-EN 932-6.

**Pytanie 6:**

Proszę o dopuszczenie w sytuacji, gdy wyniki badań laboratoryjnych będą rozbieżne z wynikami Wykonawcy, na przeprowadzenia badania próbki rozjemczej przez niezależne laboratorium.

**Odpowiedź na pytanie 6:**

Zamawiający nie przychylił się do prośby odnośnie wprowadzenia zapisów dopuszczających przeprowadzenie badań dla próbki rozjemczej przez niezależne laboratorium w przypadku rozbieżności wyników badań.

**Pytanie 7:**

Mając na uwadze trwający dynamiczny wzrost cen prądu, gazu, oleju napędowego, wnosimy o wprowadzenie zapisu do umowy umożliwiającego stronom renegotjowanie warunków cenowych. Wprowadzenie takiego zapisu zagwarantuje ekwiwalentność umowy i jednocześnie nie doprowadzi do sytuacji, iż na skutek radykalnych zmian warunków produkcyjnych, zagrożona zostanie realizacja umowy.

**Odpowiedź na pytanie 7:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 8:**

Oferent zwraca się z wnioskiem o weryfikację warunku udziału w postępowaniu dotyczącym zdolności technicznych lub zawodowych określonym w rozdziale VII. 2. ppkt. 4 c) SWZ. Zamawiający w ww. postanowieniu SWZ określa warunek posiadania zdolności technicznych lub zawodowych w postaci dysponowania narzędziami spełniającymi wymagania określone w Załączniku Nr 15 do SWZ i równocześnie podaje informację, iż:

„Zamawiający nie stawia warunku w tym zakresie.” Prosimy o jednoznaczne stanowisko, że warunek w zakresie posiadania zdolności zawodowych lub technicznych nie został przez Zamawiającego określony.

**Odpowiedź na pytanie 8:**

Zamawiający określił warunek udziału w postępowaniu dotyczącym zdolności technicznych lub zawodowych jedynie w rozdziale VII. 2. ppkt. 4 lit. a) SWZ część I.

**Pytanie 9:**

Zamawiający w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego w pkt. 3 ppkt. 3.2.2. zastrzega: „Umowa może zostać rozwiązana przez Zamawiającego ze skutkiem natychmiastowym w przypadku (...) gdy którekolwiek z oświadczeń i zapewnień złożonych przez Wykonawcę okaże się nieprawdziwe lub niepełne.” W ocenie Oferenta zakres przekazywanych Zamawiającemu informacji, w tym oświadczeń i zapewnień jest bardzo szeroki, niemożliwy wręcz do przewidzenia na etapie realizacji umowy. Wobec powyższego wnioskujemy o doprecyzowanie katalogu tych oświadczeń i zapewnień, których podanie w niepełnym wymiarze lub niezgodnie ze stanem faktycznym/prawnym może skutkować tak poważnymi konsekwencjami jak rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym. Nie ulega przy tym wątpliwości, że ww. katalog zapewnień musi zawierać na tyle istotne dla wykonania umowy oświadczenia, aby można było mówić o poważnym naruszeniu postanowień umowy, a nie błahym naruszeniu niedającym w świetle prawa dostatecznych podstaw do rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

**Odpowiedź na pytanie 9:**

Wykonawca składa oświadczenia wymienione w SWZ III, w szczególności oświadczenia w zakresie gwarancji spełnienia parametrów, o których mowa w pkt 1.1. SWZ III.

**Pytanie 10:**

Zamawiający w projekcie umowy w pkt. 8.4 zastrzega, że: „W przypadku zwłoki Wykonawcy w realizacji Zamówienia, realizacji Zamówienia z naruszeniem wymaganych Parametrów lub nie zrealizowania Zamówienia, Zamawiający może skorzystać z jednego lub kilku następujących uprawnień:

8.4.1 zażądać od Wykonawcy realizacji Zamówienia w całości lub częściowo w terminie wskazanym przez Zamawiającego lub

8.4.2 dokonać zakupu Zamówienia u innego Wykonawcy, na koszt i ryzyko Wykonawcy, lub

8.4.2 odstąpić od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w trybie natychmiastowym, bez wyznaczania dodatkowego terminu, za pisemnym powiadomieniem Wykonawcy.”

Z uwagi na bardzo poważne konsekwencje odstąpienia od Umowy w trybie natychmiastowym, w tym w szczególności możliwości powstania w stosunku do Wykonawcy tzw. fakultatywnej przesłanki wykluczenia, o której mowa w art. 109 ust. Pkt. 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych Oferent wnioskuje o modyfikację pkt. 8.4. przez dodanie następującego zapisu: „Przed dokonaniem zakupu zastępczego lub odstąpieniem od umowy Zamawiający będzie zobligowany wezwać pisemnie Wykonawcę do realizacji zamówienia w terminie nie krótszym niż 10 dni.”

**Odpowiedź na pytanie 10:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 11:**

Zamawiający w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego w pkt. 8.5.1 określa wysokość kar umownych „(...) za każdy przypadek niedotrzymania co najmniej 2 Parametrów wymienionych w pkt 1.1, stwierdzony w oparciu o badania, o których mowa w pkt 5.4. w danym zestawie samochodowym – w wysokości 0,05% Wynagrodzenia Całkowitego.” Oferent wnioskuje, aby pkt. 8.5.1 otrzymał następujące brzmienie: „(...)za każdy przypadek niedotrzymania co najmniej 2 Parametrów wymienionych w pkt 1.1, stwierdzony w oparciu o badania, o których mowa w pkt 5.4. w danym zestawie samochodowym – w wysokości 0,05% wynagrodzenia za dostawę, której co najmniej 2 parametry nie zostały dotrzymane.”

**Odpowiedź na pytanie 11:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 12:**

Zamawiający w projekcie umowy w pkt. 8.5.3 określa wysokość kar umownych: „za zwłokę w realizacji Zamówienia – w wysokości 1% Wynagrodzenia Całkowitego za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, nie więcej jednak niż 15% wartości Wynagrodzenia Całkowitego” Oferent zwraca uwagę, iż kwota kary jest nazbyt wygórowana i tym samym wnioskuje, aby pkt. 8.5.3 otrzymał następujące brzmienie: „(...) za zwłokę w realizacji Zamówienia – w wysokości 1% Wynagrodzenia za dostawę, której zwłoka dotyczy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.”

**Odpowiedź na pytanie 12:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 13:**

Zamawiający w projekcie umowy w pkt. 8.5.4 określa wysokość kar umownych: „(...) za zwłokę w usunięciu wad Zamówienia stwierdzonych przy odbiorze – w wysokości 1% Wynagrodzenia Całkowitego za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu wyznaczonego przez Zamawiającego na usunięcie wad, nie więcej jednak niż 15% wartości Wynagrodzenia Całkowitego.” Oferent zwraca uwagę, iż kwota kary jest nazbyt wygórowana i tym samym wnioskuje, aby pkt. 8.5.4 otrzymał następujące brzmienie: „(...) za zwłokę w usunięciu wad Zamówienia stwierdzonych przy odbiorze – w wysokości 1% Wynagrodzenia Całkowitego za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu wyznaczonego przez Zamawiającego na usunięcie wad, nie więcej jednak niż 15% wartości Wynagrodzenia za dostawę, której zwłoka dotyczy.”

**Odpowiedź na pytanie 13:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 14:**

Zamawiający w projekcie umowy w pkt. 8.5.5 zastrzega, że : „Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karami umownymi w wysokości 200.000,00 zł (dwieście tysięcy złotych) – za każdy przypadek ujawnienia informacji chronionych, które naraziły Zamawiającego na bezpośrednie straty finansowe lub przyczyniły się do utraty dobrego imienia i wizerunku, lub doprowadziły do ujawnienia tajemnicy gospodarczej Zamawiającego” Z uwagi na okoliczność, że wysokość ww. kary umownej jest rażąco wygórowana i w rzeczywistości niezależna ani od wielkości szkody poniesionej przez Zamawiającego na skutek ujawnienia informacji chronionej, ani od okoliczności czy taka szkoda w ogóle nastąpiła, Oferent wnioskuje o obniżenie kary do 20 000,00 zł

**Odpowiedź na pytanie 14:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.