

Prudnik, dnia 20.11.2024r.

UTECH Maszyny i Urządzenia
Techniczne Jarosław Koenig sp. k.
ul. Józefa Cygana 1
45-131 Opole

ODPOWIEDŹ NA WNIOSEK O WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Dotyczy postępowania: nr S.270.1.2.2024 “Zakup i dostawa stabilizatora gruntu na potrzeby Nadleśnictwa Prudnik”

1. *Zgodnie z zapisem rozdziału III pkt 6 SWZ Wykonawca usunie usterki w terminie 10 dni od daty zawiadomienia, zgodnie z pkt. 5.1 Karty Gwarancyjnej termin wykonania naprawy wynosi 14 dni od powiadomienia. Prosimy o ujednoczenie tych terminów, przyjmując za obowiązujący ten wskazany w Karcie Gwarancyjnej. Jednocześnie mając na uwadze możliwe przedłużające się oczekiwanie na części niezbędne do wykonania naprawy, prosimy o rozważanie zmiany tego terminu poprzez wydłużenie go do 20 dni roboczych lub o czas niezbędny na zamówienie i dostawę części zamiennych.*

Zamawiający ujednoczono zapis rozdziału III pkt 6 SWZ z zapisem z pkt. 5.1 Karty Gwarancyjnej który wynosi 14 dni od powiadomienia.

2. *Zgodnie z zapisem rozdziału III pkt 8 SWZ podstawą do przekazania przedmiotu zamówienia będzie podpisanie przez obie strony protokołu zamówienia, zgodnie zaś z § 3 ust. 6 Umowy Zamawiający dokona odbioru Przedmiotu umowy w terminie 3 dni od dostarczenia. Prosimy o ujednoczenie tych zapisów i zmianę zapisu umowy w taki sposób, aby odbiór przedmiotu zamówienia został dokonany przez Zamawiającego w dniu dostarczenia. W przypadku braku zgody na wskazanie jako dnia odbioru dnia dostarczenia, prosimy o zmianę zapisu § 3 ust. 8 w taki sposób, aby odpowiedzialność za przekazany sprzęt przechodziła na Zamawiającego z dniem dostawy.*

Zamawiający ujednoczono §3 ust. 6 Umowy, który otrzymuje brzmienie :

„Odbiór Przedmiotu umowy zostanie dokonany w miejscu dostarczenia przedmiotu umowy. Zamawiający dokona odbioru przedmiotu umowy w dniu dostarczenia po zgłoszeniu przez Wykonawcę zgodnie z §3 ust.5”

3. *W związku z zapisem rozdziału III pkt 13 prosimy o informację, czy Zamawiający będzie mógł użyć na potrzebę rozładunku wózek widłowy?*

Zamawiający nie posiada wózka widłowego. W związku z czym obowiązek rozładunku spoczywa na Wykonawcy zgodnie z rozdziałem III pkt 12 SWZ.

4. *Wnioskujemy o zmianę § 5 ust. 3 w taki sposób, że będzie wskazywał, iż Zamawiający uprawniony jest do zgłaszania wad, awarii, usterek w dni robocze w godz. od 7:00 do 15:00, a wszelkie zgłoszenia poza tymi terminami będą przyjmowane jako zgłoszone w następującym po zgłoszeniu dniu roboczym. Obecne brzmienie dopuszczające możliwość zgłaszania wad, awarii i usterek w każdym dniu kalendarzowym, w istotny sposób wpływa na skrócenie realnego terminu reakcji Wykonawcy, w szczególności, gdy zgłoszenie następuje w dni wolne od pracy, takie jak weekendy czy święta. Proponowane rozwiązanie wprowadza jasność i przewidywalność zarówno dla Zamawiającego,*

jak i Wykonawcy, pozwalając jednocześnie na racjonalne zaplanowanie czasu realizacji obowiązków. Zgłoszenia dokonywane poza godzinami pracy oraz w dni wolne byłyby traktowane jako zgłoszone w pierwszym dniu roboczym, co zapewnia efektywne wykorzystanie zasobów przy zachowaniu możliwości realizacji umowy zgodnie z jej założeniami.

Zamawiający zmienia zapis §5 pkt 3 umowy który otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający jest uprawniony do zgłaszania wad, awarii i usterek Przedmiotu Umowy w dni robocze w godz. od 07:00 do 15:00, a wszelkie zgłoszenia poza tymi terminami będą przyjmowane jako zgłoszone w następującym po zgłoszeniu dniu roboczym. Zgłoszenia są przekazywane w formie elektronicznej na adres poczty elektronicznej wskazany w komparycji Umowy. Potwierdzenie wysłania wiadomości za pośrednictwem poczty elektronicznej jest dowodem na dokonanie zgłoszenia wad, awarii i usterek. Każdorazowo do zgłoszenia wady, awarii, usterki Zamawiający dołącza dokumentację fotograficzną, która pozwala na określenie charakteru usterki”.

5. *Wnioskujemy o zmianę zapisu § 5 ust 3 Umowy w taki sposób, że pozostawiona zostanie jedynie możliwość zgłaszania usterek drogą elektroniczną. Pozostawienie możliwości zgłoszenia usterki drogą pisemną (pocztą tradycyjną), gdzie termin zgłoszenia liczony jest od momentu nadania zgłoszenia w istotny sposób wpływa na skrócenie terminu do naprawy. Przesyłki tradycyjne, mogą dotrzeć do Wykonawcy z opóźnieniem, co uniemożliwiałoby Wykonawcy podjęcie działań w wymaganym czasie.*

Zamawiający zmienił zapis §5 ust 3 umowy w powyższym punkcie.

6. *Czy Zamawiający może dodać do Umowy zapis zobowiązujący Zamawiającego do przesyłania wraz ze zgłoszeniem usterki dokumentacji fotograficznej? Dodanie takiego zapisu znacząco usprawni proces diagnozowania problemu oraz podejmowania niezbędnych działań naprawczych. Dokumentacja fotograficzna pozwala na szybsze i bardziej precyzyjne określenie charakteru usterki, co w wielu przypadkach umożliwia podjęcie odpowiednich działań jeszcze przed fizycznym przybyciem ekipy serwisowej. Proponowany zapis umożliwi Wykonawcy lepsze przygotowanie ekipy serwisowej, co może wpłynąć w sposób korzystny na czas niezbędny do realizacji zgłoszenia.*

Zamawiający zmienił zapis §5 ust 3 umowy w powyższym punkcie.

7. *Prosimy o zmianę łącznej wysokości kar umownych wskazanych w § 6 ust. 1 do wysokości 30%, czyli do maksymalnej wysokości kar umownych wskazanej w §7 ust. 3.*

Zamawiający nie przychyła się do wniosku zmiany zapisu §6 ust 1 umowy.

8. *W pkt 2.1 karty gwarancyjnej określono, że: „W przypadku ujawnienia jakiegokolwiek wady zgodnej z Przedmiotem gwarancji, Zamawiający jest uprawniony, według swojego uznania, do: (...).Jednocześnie, przedmiot gwarancji został określony („zdefiniowany”) w pkt 1.1, co wynika z pkt. 1.2 o treści: „Gwarant oświadcza i zapewnia Zamawiającego, że objęty niniejszą kartą gwarancyjną przedmiot gwarancji, o którym mowa w ppkt 1.1.”. W tym kontekście treść przywołanego pkt 2.1 pozostaje niespójna z dalszą częścią postanowień karty gwarancyjnej. Skoro bowiem przedmiotem gwarancji jest urządzenie, to nie można mówić o wadzie zgodnej z tym urządzeniem (przedmiotem gwarancji). Z uwagi na powyższe, zwracam się o modyfikację pkt 2.1. karty gwarancyjnej stanowiącej załącznik nr 6 do SWZ poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „2.1 W przypadku ujawnienia jakiegokolwiek wady zgodnej z zakresem udzielonej gwarancji, Zamawiający jest uprawniony, według swojego uznania, do: (...)”*

Zamawiający zmienia zapis pkt. 2.1. Karty Gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„2.1 W przypadku ujawnienia jakiegokolwiek wady zgodnej z zakresem udzielonej gwarancji Zamawiający jest uprawniony, według swojego uznania, do:

- a) żądania nieodpłatnego usunięcia wady, a w przypadku, gdy dana rzecz wchodząca w zakres Przedmiotu gwarancji była już dwukrotnie naprawiana - do żądania wymiany tej rzeczy na nową, wolną od wad;
 - b) wskazania trybu usunięcia wady lub wymiany rzeczy na wolną od wad;
 - c) żądania od Gwaranta kary umownej za nieterminowe usunięcie wad lub wymianę rzeczy na wolną od wad, w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 pkt b) umowy, za każdy dzień zwłoki, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad;
 - d) żądania od Gwaranta odszkodowania za nieterminowe usunięcia wad lub wymianę rzeczy na wolne od wad w wysokości przewyższającej kwotę kary umownej, o której mowa w lit. c).”
9. *Zgodnie z treścią karty gwarancyjnej, w szczególności zaś jej pkt 2.1 lit. c) w sytuacji ujawnienia wady Zamawiający uprawniony jest do „żądania od Gwaranta odszkodowania (obejmującego zarówno poniesione straty, jak i utracone korzyści), jakiej doznał Zamawiający na skutek wystąpienia wady”. Konieczne jest odnotowanie, iż odpowiedzialność z tytułu gwarancji następuje na podstawie odrębnego reżimu prawnego niż odpowiedzialność za szkodę na zasadach ogólnych (tak: D. Bierecki [w:] Kodeks cywilny. Komentarz aktualizowany, red. P. Nazaruk, LEX/el. 2024, art. 577). Istotą gwarancji jest co do zasady zapewnienie o dobrej jakości rzeczy i zobowiązanie do usunięcia ewentualnych wad poprzez naprawę lub wymianę. Taki jest normatywny punkt wyjścia jeśli chodzi o obowiązki gwaranta, które w świetle art. 577 § 2 KC) koncentrują się na usunięciu wady fizycznej rzeczy lub dostarczeniu rzeczy wolnej od wad właśnie. W tym kontekście ustanawianie odpowiedzialności odszkodowawczej wykonawcy pośród uprawnień Zamawiającego wynikających z przytoczonego postanowienia karty gwarancyjnej, której źródłem miałby być sam fakt zaistnienia wady, należy uznać za zbyt daleko idące, a przy tym odbiegające od istoty odpowiedzialności gwaranta. Ewentualna odpowiedzialność odszkodowawcza wykonawcy może mieć przeto miejsce dopiero w sytuacji, gdy ten w sposób nieuzasadniony uchylałby się od wykonania spoczywających na nim obowiązków wynikających z udzielonej gwarancji. Uwzględniając powyższe, zwracam się o modyfikację karty gwarancyjnej poprzez usunięcie z jej treści pkt 2.1 lit. c).*

Zamawiający zmienił zapis pkt 2.1. Karty gwarancyjnej w powyższym punkcie i usunął przytoczony zapis.

10. *Zgodnie z pkt. 2.2. lit. c) karty gwarancyjnej „W przypadku ujawnienia jakiegokolwiek wady w Przedmiocie gwarancji Gwarant jest zobowiązany do: c) zapłaty odszkodowania, o którym mowa w ppkt 2.1 c);” W konsekwencji postulowanego niniejszym wnioskiem usunięcia pkt 2.1 lit. c), zwracam się o zmianę treści karty gwarancyjnej poprzez usunięcie z jej treści również pkt. 2.2 lit c).*

Zamawiający zmienia zapis pkt. 2.2. Karty Gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„2.2 W przypadku ujawnienia jakiegokolwiek wady w Przedmiocie gwarancji Gwarant jest zobowiązany do:

- a) terminowego spełnienia żądania Zamawiającego dotyczącego nieodpłatnego usunięcia wady, przy czym usunięcie wady może nastąpić również poprzez wymianę rzeczy wchodzącej w zakres Przedmiotu gwarancji na wolną od wad;
- b) terminowego spełnienia żądania Zamawiającego dotyczącego nieodpłatnej wymiany rzeczy na wolną od wad;
- c) zapłaty kary umownej, o której mowa w ppkt 2.1 .c);
- e) zapłaty odszkodowania, o którym w ppkt 2.1 .d).

Jeżeli kary umowne nie pokryją szkody w całości, Zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia odszkodowania w pełnej wysokości, na warunkach ogólnych.”

11. *Zgodnie z pkt. 2.1 lit. d) karty gwarancyjnej do w sytuacji ujawnienia wady Zamawiający uprawniony jest do „żądania od Gwaranta kary umownej za nieterminowe usunięcie wad lub wymianę rzeczy na wolną od wad, w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 pkt b) umowy, za każdy dzień opóźnienia, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad;”. Przytoczona treść pozostaje w sprzeczności z art. 433 pkt 1 PZP zakazującego co do zasady ustanawianie odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie. Jednocześnie fragment ten jest niespójny z § 7 ust. 1 pkt b) wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, gdzie prawidłowo przyjęto odpowiedzialność*

wykonawcy za zwłokę. Z tych względów zwracam się o modyfikację pkt 2.1. lit. d) (według obecnej numeracji) karty gwarancyjnej poprzez nadanie mu brzmienia: „d) żądania od Gwaranta kary umownej za nieterminowe usunięcie wad lub wymianę rzeczy na wolną od wad, w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 pkt b) umowy, za każdy dzień zwłoki, liczony od upływu terminu wyznaczonego na usunięcie wad;”.

Zamawiający zmienił zapis pkt 2.1. Karty gwarancyjnej w powyższym punkcie i zmodyfikował przytoczony zapis.

12. Zgodnie z pkt 5.3 karty gwarancyjnej „Zamawiający jest uprawniony do zmiany wyżej wskazanych terminów, uwzględniając technologię usuwania wady i zasady sztuki budowlanej.” Przytoczona treść nie koresponduje z przedmiotem zamówienia. Stąd zwracam się o zmianę pkt 5.3 karty gwarancyjnej poprzez nadanie mu brzmienia: „5.3 „Zamawiający jest uprawniony do zmiany wyżej wskazanych terminów, uwzględniając technologię usuwania wady i inne względy techniczne.”

Zamawiający zmienia zapis pkt. 5.3. Karty Gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„5.3. Zamawiający jest uprawniony do zmiany wyżej wskazanych terminów, uwzględniając technologię usuwania wady i inne względy techniczne.”.

13. Zwracam się o zmianę pkt 6.1. zdanie pierwsze karty gwarancyjnej poprzez wskazanie, iż o każdej wadzie Nadleśnictwo Prudnik powiadamia Gwaranta pocztą elektroniczną na wskazane w umowie adresy e-mail.

Zamawiający zmienia zapis pkt. 6.1 Karty Gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„6.1 O każdej wadzie Nadleśnictwo Prudnik powiadamia Gwaranta pocztą elektroniczną na wskazane w umowie adresy e-mail.”

14. Zgodnie z pkt 6.1 zdanie drugie karty gwarancyjnej „W powiadomieniu o wystąpieniu wady, Zamawiający decyduje o terminie usunięcia wady, zgodnie z ppkt 5.1”. Tymczasem zgodnie z pkt. 5.1 termin na usunięcie określony jest „na sztywno” poprzez wskazanie, iż Gwarant zobowiązany będzie do wykonania naprawy bądź wymiany części przedmiotu umowy w stosunku do którego ujawniona została wada w terminie 14 dni od dnia powiadomienia. Z uwagi na powyższe zwracam się o wyjaśnienie na czym polegać ma decyzja zamawiającego o terminie usunięcia wady, o której mowa w pkt 6.1 zdanie drugie karty gwarancyjnej.

Zamawiający usunął zapis z pkt. 6.1. Karty Gwarancyjnej zdanie drugie.

15. Prosimy o potwierdzenie, iż w pkt 2 Karty gwarancyjnej każdorazowo, gdy Zamawiający wskazuje na wymianę rzeczy na nową lub wolną od wad Zamawiający rozumie wymianę wadliwej części, nie zaś całego przedmiotu umowy. Obecne brzmienie pkt 2 Karty Gwarancyjnej pozostawia dużo swobody w interpretacji i może zostać w przyszłości zinterpretowane tak, że intencją Zamawiającego jest prawo do wymiany przedmiotu Umowy na wolny od wad przy każdym stwierdzeniu wady, nawet drobnej, co może skutkować nadmiernym obciążeniem wykonawcy. Zgodnie z dobrymi praktykami w postępowaniach opartych na na przepisach Pzp, prosimy o rozważenie zapisu, zgodnie, z którym Zamawiający w pierwszej kolejności umożliwi naprawę stwierdzonej wady. Jeśli taka była intencja Zamawiającego dla jasności przyszłej interpretacji, prosimy o wprowadzenie zapisu, zgodnie z którym, wymiana lub naprawa dotyczy jedynie części, a nie całego urządzenia.

Zamawiający zmienia zapis pkt 2.3. Karty Gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„2.3 Ilekroć w postanowieniach jest mowa o „usunięciu wady” należy przez to rozumieć w pierwszej kolejności naprawę stwierdzonej wady, w drugiej kolejności wymianę wadliwej części, a w trzeciej kolejności wymiany Przedmiotu gwarancji na wolną od wad.”

16. Czy Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wysokości kary umownej wskazanej w § 7 ust 1 pkt a i b Umowy do wysokości 0,5 %?

Zamawiający nie przychylił się do wniosku zmiany zapisów §7 ust 1 pkt a i b umowy.

17. *Czy Zamawiający może potwierdzić, iż dla zachowania „formy pisemnej” wskazanej w pkt 6.1 Karty gwarancyjnej, wystarczająca będzie forma elektroniczna bez konieczności podpisu kwalifikowanego?*

Zamawiający potwierdza, zachowania „formy pisemnej” jako wystarczającą formę elektroniczną bez konieczności podpisu elektronicznego.

18. *Wnioskujemy o dodanie w pkt 7 Karty Gwarancyjnej punktu wskazującego, iż Wykonawca jest zwolniony z odpowiedzialności z tytułu gwarancji, w sytuacji, gdy:*
- wada powstała na skutek działania siły wyższej;*
 - wady spowodowane zostały niezgodnym z przeznaczeniem korzystaniem z Przedmiotu Zamówienia*
 - wady wynikają z używania Przedmiotu Zamówienia w sposób sprzeczny z instrukcją obsługi.*
 - wady wynikają z niewłaściwej konserwacji, jej braku, a także nieprzestrzegania harmonogramu przeglądów.*

Zamawiający zmienia zapis pkt 7 Karty Gwarancyjnej która otrzymuje brzmienie:

„7. Postanowienia końcowe

7.1 Wykonawca jest zwolniony z odpowiedzialności z tytułu gwarancji, w sytuacji, gdy:

- wada powstała na skutek działania siły wyższej
- wady spowodowane zostały niezgodnym z przeznaczeniem korzystaniem z przedmiotu gwarancji
- wady wynikają z używania Przedmiotu gwarancji w sposób sprzeczny z instrukcją obsługi.
- wady wynikają z niewłaściwej konserwacji, jej braku, a także nieprzestrzegania harmonogramu przeglądów.

7.2 W sprawach nieuregulowanych niniejszą Kartą gwarancyjną zastosowanie mają odpowiednie przepisy prawa polskiego, w szczególności kodeksu cywilnego oraz ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710, ze zm.)

7.3. Niniejsza Karta gwarancyjna jest integralną częścią Umowy.

7.4. Wszelkie zmiany niniejszej Karty gwarancyjnej wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.”.

19. *Wnioskujemy o wydłużenie terminu wskazanego w pkt 4.1 karty gwarancyjnej do 14 dni.*

Zamawiający zmienia zapis pkt 4.1 Karty gwarancyjnej który otrzymuje brzmienie:

„4.1. Datę, godzinę i miejsce dokonania przeglądu gwarancyjnego wyznacza Zamawiający, zawiadamiając o nim Gwaranta pocztą elektroniczną, z co najmniej 14 dniowym wyprzedzeniem. Gwarant jest obowiązany uczestniczyć w przeglądzie gwarancyjnym.”.