

Piła, 13 lutego 2023 r.

INFORMACJA DLA WYKONAWCÓW

Dotyczy: Postępowania przetargowego nr 4/2023 o udzielenie zamówienia sektorowego pn. „Dostawa 10 sztuk węzłów ciepłych w Pile”, prowadzonego w trybie otwartym.

Szanowni Państwo,

Miejska Energetyka Ciepła Piła Spółka z o.o. informuje, że wpłynęły zapytania dotyczące postępowania przetargowego nr 4/2023. Poniżej zamieszczono treść pytań Wykonawców (*wyróżnionych kursywą*) wraz z udzielonymi przez Zamawiającego odpowiedziami.

1. *Dotyczy projektu umowy:*

Wyznaczenie terminu na usunięcie wad bez porozumienia z Wykonawcą i uwzględnienia wszystkich okoliczności może doprowadzić do sytuacji, że Wykonawca nie będzie w stanie wykonać zadania w jednostronnie wyznaczonym terminie ze względu na kwestie techniczne lub logistyczne, które muszą zostać wzięte pod uwagę. W związku z powyższym wnosimy o:

a) *zmianę § 5 ust. 3 z:*

„3. Wykonawca - gwarant zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad ujawnionych w okresie gwarancji w terminie 3 dni licząc od dnia ich zgłoszenia przez Zamawiającego. W przypadkach uzasadnionych strony mogą ustalić termin dłuższy”

na:

„3. Wykonawca - gwarant zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia wad ujawnionych w okresie gwarancji jeżeli będzie to technicznie możliwe w terminie 7 dni roboczych licząc od dnia ich zgłoszenia przez Zamawiającego. W przypadkach uzasadnionych strony mogą ustalić termin dłuższy”;

b) *zmianę pkt 3 załącznika nr 3 do umowy z:*

„3. W okresie gwarancji Gwarant zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia ujawnionych wad w terminie 3 dni licząc od dnia ich zgłoszenia przez Zamawiającego”

na:

„3. W okresie gwarancji Gwarant zobowiązuje się do bezpłatnego usunięcia ujawnionych wad jeżeli jest to technicznie możliwe w terminie 7 dni roboczych licząc od dnia ich zgłoszenia przez Zamawiającego”.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza zmian treści umowy w ww. zakresie.

2. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca może ponosić odpowiedzialność tylko w sytuacji, gdy nie wywiązał się on ze swoich zobowiązań z przyczyn całkowicie od niego zależnych. Wnosimy zatem o:

a) zmianę § 5 ust. 5 z:

„5. Zamawiający ma prawo w przypadku niedochowania powyższego terminu przez Wykonawcę do usunięcia wad siłami własnymi lub osób trzecich. W takim przypadku kosztami naprawy Zamawiający obciąży Wykonawcę”

na:

„5. Zamawiający ma prawo w przypadku niedochowania powyższego terminu przez Wykonawcę z przyczyn od niego zależnych do usunięcia wad siłami własnymi lub osób trzecich. W takim przypadku kosztami naprawy Zamawiający obciąży Wykonawcę”;

b) zmianę pkt 6 załącznika nr 3 do umowy z:

„6. W przypadku opóźnienia Gwaranta w usunięciu wad zgłoszonych przez Zamawiającego, stwierdzonych w okresie gwarancji, Gwarant upoważnia Zamawiającego do zlecenia ich usunięcia innemu podmiotowi według wyboru Zamawiającego, na koszt Gwaranta”

na:

„6. W przypadku opóźnienia Gwaranta w usunięciu wad zgłoszonych przez Zamawiającego, stwierdzonych w okresie gwarancji, z przyczyn zależnych od Wykonawcy Gwarant upoważnia Zamawiającego do zlecenia ich usunięcia innemu podmiotowi według wyboru Zamawiającego, na koszt Gwaranta”.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza zmian treści umowy w ww. zakresie.

3. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż Zamawiający nie jest konsumentem w rozumieniu art. 221 Kodeksu cywilnego. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ust. 10 z § 5.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się na usunięcie z projektu umowy ust. 10 z § 5. Zapis ten nie utożsamia Wykonawcy z konsumentem z art. 22 prim kc, a jedynie każe stosować przepisy dotyczące rękojmi takie jak dla konsumentów.

4. Dotyczy projektu umowy:

Zapisy § 6 ust. 1 pkt a) i § 6 ust. 2 w dotychczasowej formule powodują, iż Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty ewentualnych kar umownych nawet w sytuacji, gdy nie będzie ponosił odpowiedzialności za nieterminowe wykonanie umowy lub usunięcie wad. Są to zatem zapisy krzywdzące dla Wykonawcy i stawiające go w podporządkowanej pozycji w stosunku do Zamawiającego niezależnie od przyczyn ewentualnego niedotrzymania terminów. Dokonując wykładni przepisu art. 476 Kodeksu cywilnego z dnia 23 kwietnia 1964r. (Dz. U. 1964r., Nr 16, poz. 93 ze zm.) należy wskazać, iż prawo rozróżnia dwa przypadki nienależytego wykonania zobowiązania, tj. opóźnienie oraz zwłokę. Z opóźnieniem mamy do czynienia wówczas, gdy brak spełnienia świadczenia w określonym terminie przez dłużnika nastąpiło z przyczyn od niego niezależnych. Ze zwłoką mamy do czynienia wówczas, gdy dłużnik nie wykonał swoich zobowiązań na skutek okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność. Jak wynika z poglądów judykatury kara umowna należy się wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 kc) tj. niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania wynika z niedołożenia przez dłużnika należytej staranności (art. 472 kc), czyli jego winy w postaci

(co najmniej) niedbalstwa. Oznacza to, że kara umowna należy się jedynie w wypadku zwłoki dłużnika (476 kc). Ponadto wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezstronne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron. W związku z powyższym wnosimy o:

a) zmianę § 6 ust. 1 pkt a) z:

„a) w wysokości 0,5 % ceny netto określonej w § 3 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia w przypadku nieterminowej realizacji poszczególnych węzłów, a w przypadku nienależytego wykonania do czasu usunięcia wad”

na:

„a) w wysokości 0,5 % ceny netto określonej w § 3 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w przypadku nieterminowej realizacji poszczególnych węzłów, a w przypadku nienależytego wykonania do czasu usunięcia wad”;

b) zmianę § 6 ust. 2 z:

„2. Karę umowną za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy Zamawiający może potrącić z wystawionej faktury, na co Wykonawca wyraża zgodę”

na:

„2. Bezsporną karę umowną za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy Zamawiający może potrącić z wystawionej faktury, na co Wykonawca wyraża zgodę”.

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi potrzeby zmian treści umowy w powyższym zakresie.

5. Dotyczy projektu umowy:

Wykonawca zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Wykonawcy. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego i Wykonawcy mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o:

a) dopisanie do § 6 ustępu o brzmieniu:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wartości umowy brutto, jeżeli Wykonawca odstąpi od umowy lub gdy Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego”;

b) zmianę § 6 ust. 3 z:

„3. Zamawiający może dochodzić odszkodowania za rzeczywistą szkodę, jeżeli przewyższa ona wysokość kar umownych w punktach poprzednich”

na:

„3. Strony mogą dochodzić odszkodowania za rzeczywistą szkodę, jeżeli przewyższa ona wysokość kar umownych w punktach poprzednich”.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się na zmiany umowy w powyższym zakresie.

6. Dotyczy projektu umowy:

W związku z tym, iż w art. 481 Kodeksu cywilnego jest mowa o odsetkach ustawowych za opóźnienie, wnosimy o doprecyzowanie § 6 ust. 4 i jego zmianę z:

„4. W przypadku opóźnienia Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia, Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe od wartości niezapłaconej faktury od dnia wymagalności zapłaty”

na:

„4. W przypadku opóźnienia Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia, Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych od wartości niezapłaconej faktury od dnia wymagalności zapłaty”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy zgodnie z powyższą propozycją. W związku z powyższym zmienia się § 6 ust. 4 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„4. W przypadku opóźnienia Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia, Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych od wartości niezapłaconej faktury od dnia wymagalności zapłaty”.

PROKURENT

Waldemar Kończek

PREZES ZARZĄDU

Maciej Błeniek