

Włocławek, dnia 10.12.2021 r.

Zamawiający:

Miejskie Przedsiębiorstwo Komunikacyjne Spółka z o.o.
ul. Rysia 3
87-800 Włocławek

Odpowiedzi na pytania dotyczące wyjaśnień treści SWZ

Wszyscy zainteresowani

W związku z zadaniem przez jednego z Wykonawców pytaniem:

Dotyczy: „Dostawa nowych autobusów elektrycznych klasy MAXI oraz ładowarek dwufunkcyjnych-dwustanowiskowych dla Miejskiego Przedsiębiorstwa Komunikacyjnego Spółka z o.o. we Włocławku” NE/EZP-I/1/2021 (dalej: „Postępowanie”)

Na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zmianami, dalej jako PZP), zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w poniższym zakresie:

Dotyczy: Rozdział 19 SWZ Wymagania dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy

Załącznika nr 8a do SWZ - §10 Zabezpieczenie należytego wykonania umowy

1. Z treści rozdziału 19 ust. 5 SWZ wynika, że gwarant ma zapłacić Zamawiającemu kwotę zabezpieczenia w terminie 30 dni od pisemnego wezwania „bez warunku, bez odwołania, niezależnie od kwestionowania czy zastrzeżeń Wykonawcy i dochodzenia, czy wezwanie Zamawiającego jest uzasadnione”. Oznacza to, że przedstawiona gwarancja ma być bezwarunkowa, płatna na pierwsze żądanie, co jest rozwiązaniem powszechnym w prawie zamówień publicznych. Wykonawca wskazuje jednak, że „bezwarunkowość” gwarancji – zgodnie z rozumieniem pojęcia na gruncie prawa ubezpieczeń – oznacza, że nie należy badać, czy został naruszony stosunek podstawowy. W niniejszej sprawie – wypłata jest niezależna od tego, czy Wykonawca faktycznie nienależycie wykonał umowę, czy też nie i nie podlega to badaniu. „Bezwarunkowość” nie oznacza jednak, że gwarant nie może stawiać warunków formalnych,

czyli w niniejszej sprawie np. przedstawienia dowodu wcześniejszego wezwania Wykonawcy do dobrowolnej zapłaty. Stawianie warunków formalnych stanowi zresztą powszechną praktykę, co można wywieść z analizy treści różnych gwarancji. Gwarant ma prawo wymagać również np. oświadczenia beneficjenta (czyli Zamawiającego), że kwota z wezwania gwaranta jest mu należna.

Poniżej przykładowe klauzule z dostępnych dla Wykonawcy dokumentów gwarancji:

Wezwanie do zapłaty musi zawierać także oświadczenie Beneficjenta, że żądana kwota jest należna z tytułu Gwarancji w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem Przedmiotu Umowy przez Zobowiązanego lub w związku z nieusunięciem lub niewłaściwym usunięciem wad i/lub usterek powstałych w Przedmiocie Umowy.

Na podstawie niniejszej Gwarancji, Gwarant zapłaci na rzecz Beneficjenta kwotę roszczenia w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania oryginału kompletnego wezwania do zapłaty, zawierającego kwotę roszczenia, w którym znajdzie się oświadczenie Beneficjenta, że Zobowiązany, pomimo pisemnego wezwania skierowanego do niego, w którym określono rodzaj uchybień oraz termin ich usunięcia, nie wykonał swoich zobowiązań w zakresie należytego wykonania prac objętych Umową lub w zakresie właściwego usunięcia wad i/lub usterek.

Jak widać na podstawie powyższych przykładów, gwarant żąda w wypadku wypłaty kwoty zabezpieczenia dokumentów formalnych, takich jak wezwanie Wykonawcy do dobrowolnej zapłaty, czy oświadczenia samego Zamawiającego, że umowa została wykonana nienależycie. Podkreślić jednak należy, że dokumenty te nie mają nic wspólnego z dochodzeniem, czy umowa została wykonana należycie czy też nie, nie wiążą się z wydaniem opinii biegłego lub jakiegokolwiek innej instytucji. Nie stanowią same w sobie dowodu nienależytego wykonania. Są jedynie formalnym stwierdzeniem.

Podkreślić w tym miejscu należy, że również wzór umowy w § 10 ust. 10 przewiduje, że „Zamawiający może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy, jeżeli jakakolwiek kwota należna Zamawiającemu od Wykonawcy w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy nie zostanie zapłacona w terminie 14 dni od dnia otrzymania przez Wykonawcę pisemnego wezwania do zapłaty”. Tym samym sam Zamawiający przewiduje wezwanie Wykonawcy do zapłaty, przed wystąpieniem do gwaranta o wypłatę kwoty z zabezpieczenia.

Pytanie: Mając powyższe na uwadze, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za prawidłową gwarancję, w której zawarty będzie jedynie warunek formalny, tj. przykładowo: przedstawienie wezwania Wykonawcy do zapłaty, przedstawienie oświadczenia Zamawiającego, że kwota zabezpieczenia jest mu należna.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 1 :

Tak, potwierdzamy.

2. Zamawiający żąda, aby Wykonawca udzielił gwarancji na stacje ładowania na okres 96 miesięcy, tj. 8 lat. Jednocześnie zabezpieczenie należytego wykonania umowy musi zostać ustanowione na czas trwania umowy, przy czym na okres trwania rękojmi i gwarancji Zamawiający zatrzyma 30% kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Powyższe oznacza, że łączny okres, na który Wykonawca jest zobligowany utrzymać zabezpieczenie należytego wykonania umowy, to 112 miesięcy, czyli ponad 9 lat. Istniejące na rynku towarzystwa ubezpieczeń udzielają gwarancji jedynie na okres nie dłuższy, niż 84 miesiące (liczony razem z okresem rękojmi i gwarancji).

Wykonawca tym samym zmuszony jest do „podzielenia” gwarancji i przedstawienia gwarancji na okres krótszy, niż 112 miesięcy i każdorazowo przez upływem okresu ważności aktualnej gwarancji, do przedłożenia nowej. Sytuację taką opisał również Zamawiający w umowie - § 10 ust. 11 - Jeżeli okres ważności zabezpieczenia należytego wykonania umowy jest krótszy niż wymagany okres jego ważności, Wykonawca jest zobowiązany ustanowić nowe zabezpieczenie należytego wykonania umowy nie później niż na 30 dni przed wygaśnięciem ważności dotychczasowego zabezpieczenia.

Pytanie: Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje przedłożenie gwarancji należytego wykonania umowy na okresy krótsze, niż czas trwania umowy oraz rękojmi i gwarancji (112 miesięcy), pod warunkiem, że każdorazowo na 30 dni przed wygaśnięciem ważności dotychczasowego zabezpieczenia, Wykonawca przedłoży nowe.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 2:

6. W przypadku części I :

1. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady fizyczne, wynosząca 30 % wysokości (zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynoszącazłotych (słownie:.....) jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie 77 miesięcy od daty zawarcia umowy.

W przypadku części II:

1. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady fizyczne, wynosząca 30 % wysokości (zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynoszącazłotych (słownie:.....) jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie 76 miesięcy od daty zawarcia umowy.

Zamawiający zmienia brzmienie treści Rozdziału 19 punkt 6 SWZ na :

3. Zamawiający wymaga obiektywnie długiego okresu gwarancji, wynoszącego aż 96 miesięcy. Standardem w przypadku zamówień publicznych na stacje ładowania jest wymaganie udzielenia gwarancji na okres 60 miesięcy. Tak długi okres gwarancji, który w dodatku nie stanowi kryterium oceny ofert, jest praktycznie niespotykany. Przede wszystkim jednak nie ma na rynku towarzystw ubezpieczeń, które oferowałyby udzielenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy na tak długi okres.

Pytanie: Tym samym Wykonawca wnosi o:

- a) skrócenie okresu wymaganej gwarancji do standardowego okresu wymaganego przez pozostałych zamawiających, tj. 60 miesięcy, lub

- b) rezygnację z zatrzymania kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy na okres gwarancji, względnie zmniejszenie wartości zatrzymanej kwoty, lub
- c) na podstawie art. 452 ust. 4 p.z.p. Wykonawca wnosi o umożliwienie tworzenia zabezpieczenia przez potrącenia z należności za częściowo wykonane dostawy.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 3:

- a) Zamawiający pozostawia zapis SWZ bez zmian.
- b) Zamawiający zmienia brzmienie treści Rozdziału 19 SWZ pkt 6 na treść o brzmieniu:

Zamawiający zmienia brzmienie treści Rozdziału 19 punkt 6 SWZ na :

6. W przypadku części I :

1. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady fizyczne, wynosząca 30 % wysokości (zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynoszącazłotych (słownie:.....) jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie 77 miesięcy od daty zawarcia umowy.

W przypadku części II:

1. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady fizyczne, wynosząca 30 % wysokości (zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynoszącazłotych (słownie:.....) jest zwracana nie później niż w 15. dniu po upływie 76 miesięcy od daty zawarcia umowy.

oraz treść Załącznika 8 a do SWZ - Projektu Umowy paragraf 10 ust. 7 na treść o brzmieniu:

- 1. Kwota pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady fizyczne, wynosząca 30 % wysokości (zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynoszącazłotych (słownie:.....) jest zwracana nie później niż w 15 dniu po upływie 76 miesięcy od daty zawarcia umowy.

- c) Zamawiający nie wyraża zgody na tworzenie zabezpieczenia przez potrącenia z należności za częściowo wykonane dostawy.

PREZES ZARZĄDU

mgr inż. Andrzej Stosiak

(podpis kierownika Zamawiającego)