



Urząd Morski w Gdyni

Nr sprawy: **TZ1.374.10.2024.AS**

Gdynia, dnia 23.02.2024r.

Odpowiedzi na pytania Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego do 130.000złoty, pn.: „Dostawa środków smarnych i płynów eksploatacyjnych do pojazdów, jednostek pływających i innego sprzętu.”.

W związku z otrzymanymi pytaniami od Wykonawców Zamawiający przedstawia treść przestanych pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 1 ust. 7 poprzez jego wykreślenie?

Uzasadnienie:

Zgodnie z tym postanowieniem, Wykonawca ma obowiązek podać wysokość stałej marży, która będzie miała zastosowanie do cen towarów zamawianych przez Zamawiającego. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca podał cenę zakupu lub wyprodukowania tych materiałów przez Wykonawcę. To postanowienie jest niekorzystne dla Wykonawcy, ponieważ narusza tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, co może wiązać się z negatywnymi skutkami dla przedsiębiorstwa Wykonawcy i prowadzonej przez niego działalności. To postanowienie narusza nie tylko tajemnicę.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 1 ust. 7 projektu umowy w proponowanym zakresie.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 1 ust. 8 poprzez jego wykreślenie?

Uzasadnienie:

Zgodnie z tym postanowieniem, Wykonawca ma obowiązek na każde żądanie udostępnić do wglądu dokumenty źródłowe będące podstawą do zastosowania stałej marży. To postanowienie jest niekorzystne dla Wykonawcy, ponieważ narusza nie tylko tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, ale także narusza tajemnicę przedsiębiorstwa kontrahentów Wykonawcy, u którego zakupów dokonuje Wykonawca. Może to prowadzić do zerwania stosunków handlowych Wykonawcy przez kontrahentów, których tajemnicę udostępnił Wykonawca, co w konsekwencji może skutkować nawet wytoczeniem przez nich procesów sądowych związanych z udostępnionymi informacjami. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie tego postanowienia.

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 1 ust. 8 projektu umowy w proponowanym zakresie.

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację umowy, polegającą na zmianie w § 3 ust. 1 umowy zdania – „w przypadku zwłoki Wykonawcy przekraczającej, co najmniej 7 dni roboczych”?

Uzasadnienie:

Wykonawca zdaje sobie sprawę z faktu, że Zamawiający musi mieć możliwość odstąpienia od umowy z tytułu – nadmiernej nieterminowości w dostawie towarów, jednakże nie w przypadku popadnięcia w zwłokę przez Wykonawcę, która nie będzie znacząca. W związku z powyższym, prosimy o zmianę odpowiedzialności z zasady ryzyka, na zasadę winy, tj. z opóźnienia, na zwłokę i dni kalendarzowych, na dni robocze.

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 3 ust. 1 projektu umowy w proponowanym zakresie.

Zamawiający zmodyfikuje treść w § 3 ust. 1 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

1. W przypadku, gdy zwłoka Wykonawcy w spełnieniu świadczenia w całości lub w części wynosi co najmniej 7 dni roboczych, Zamawiający może odstąpić od Umowy, zachowując roszczenie o zapłatę kar umownych należnych mu za okres od dnia powstania opóźnienia do dnia odstąpienia od Umowy.

Pytanie nr 4:

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację umowy, polegającą na obniżeniu wartości kar umownych z § 3 ust. 2, w punkcie a) z wartości 25% do 20%, a w punkcie b) z 10% do 0,5%. W przypadku odmowy obniżenia wartości kar umownych do wskazanej wartości, wnosimy o obniżenie kar umownych do możliwie najniższej dopuszczalnej przez Zamawiającego procentowej wartości kar umownych.

Wnosimy również o zmianę zakresu odpowiedzialności Wykonawcy poprzez zmianę odpowiedzialności z tytułu kar umownych za opóźnienie, na odpowiedzialność z tytułu kar umownych za zwłokę.

Treść postanowienia wówczas, otrzymałaby nowe brzmienie:

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- a) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu niniejszej umowy w terminie, o którym mowa w § 1 ust. 2 lub w wymianie towaru w terminie, o którym mowa w § 2 ust. 6 w wysokości 0,5 % częściowego wynagrodzenia umownego brutto wynikającego z nieterminowej dostawy, za każdy dzień zwłoki, w wysokości łącznej nie większej niż 20% wartości zamówienia częściowego;
- b) za niewykonanie dostawy zgodnie z umową, w wysokości 0,5 % jej wartości brutto;
- c) za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto (o którym mowa w § 2 ust.1 umowy).

Uzasadnienie:

Jako Wykonawcy rozumiemy, że Zamawiający musi mieć możliwość kontroli nad realizacją zamówienia i kary umowne są przeznaczone do tego, że zabezpieczyć poprawną realizację zobowiązania. Należy jednak zauważyć, że standardowa, przyjęta i powszechnie stosowana wysokość kar w umowach przetargowych za nieterminowe dostarczenie towaru lub wykonanie obowiązków reklamacyjnych oscyluje na poziomie 0,5% - 1% wartości towaru niedostarczonego. Kary umowne na poziomie 10% wartości wynagrodzenia brutto są niestandardowo wysokie.

W umowie zawarto również postanowienie dotyczące opóźnienia, a nie zwłoki. Wykonawca powinien odpowiadać za sytuacje przez niego zawinione, a nie za każdą sytuację związaną z jakimkolwiek opóźnieniem niezależnym od Wykonawcy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację § 3 ust. 5 i 6 poprzez zmianę sposobu naliczania kar umownych z potrącania ich z wynagrodzenia Wykonawcy poprzez pomniejszenie płatności z przedłożonej faktury na podstawie noty obciążeniowej, na rzecz wystawiania noty księgowej płatnej przez Wykonawcę do 30 dni od dnia jej wystawienia?

Uzasadnienie:

Potrącanie kar umownych z wynagrodzenia może prowadzić naliczania kar przez terminem ich wymagalności. Zasadność naliczania kar i obciążania wynagrodzenia Wykonawcy może być dla niego wątpliwa lub wręcz niezasadna.

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 3 ust. 2 projektu umowy w zakresie części z zaproponowanych zmian. Zamawiający zmodyfikuje treść w § 3 ust. 2 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- a) za zwłokę w wykonaniu przedmiotu niniejszej umowy w terminie, o którym mowa w § 1 ust. 2 lub w wymianie towaru w terminie, o którym mowa w § 2 ust. 6 w wysokości 0,5 % częściowego wynagrodzenia umownego brutto wynikającego z nieterminowej dostawy, za każdy dzień opóźnienia, w wysokości łącznej nie większej niż 20% wartości zamówienia częściowego;
- b) za niewykonanie usługi, zgodnie z umową, w wysokości 5 % jej wartości brutto;
- c) za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy w wysokości 10 % wynagrodzenia umownego brutto (o którym mowa w § 2 ust.1 umowy).

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 3 ust. 5 i 6 projektu umowy w proponowanym zakresie.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 4 ust. 6 punkt c poprzez wykreślenie zdania „oraz przy zachowaniu stałej marży, o której mowa w § 1 ust. 6 na towary nie ujęte w zestawieniu materiałowym”?

Uzasadnienie:

Zgodnie z tym postanowieniem, Wykonawca ma obowiązek podać wysokość stałej marży, która będzie miała zastosowanie do cen towarów zamawianych przez Zamawiającego. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca podał cenę zakupu lub wyprodukowania tych materiałów przez Wykonawcę. To postanowienie jest niekorzystne dla Wykonawcy, ponieważ narusza tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, co może wiązać się z negatywnymi skutkami dla przedsiębiorstwa Wykonawcy i prowadzonej przez niego działalności. To postanowienie narusza nie tylko tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, ale także kontrahentów Wykonawcy, u którego zakupów dokonuje Wykonawca. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie tego postanowienia.

Odpowiedź nr 5:

Pytanie dotyczy § 5 ust. 6c projektu umowy, o przytoczonej w pytaniu treści. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 5 ust. 6c projektu umowy w proponowanym zakresie.

Pytanie nr 6:

Prosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem „zmian korzystnych dla Zamawiającego” zawartych w § 5 ust. 1? Prosimy o wykreślenie tego zdania w § 5 ust. 1, ponieważ jest to postanowienie o nieograniczonej możliwości zmian umowy tylko z powodu korzyści dla Zamawiającego. Możliwość zmiany umowy powinna być określona już w momencie zawierania umowy, nie może być nieograniczona.

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z § 6 ust. 6, postanowienia niniejszego paragrafu dotyczą jedynie możliwości wprowadzenia zmian do umowy. Każda zmiana umowy wymaga zgody drugiej strony.

Pytanie nr 7:

W związku z obowiązkiem przekazywania klauzuli RODO Zamawiającemu przez Wykonawcę, zwracamy się z uprzejmą prośbą o możliwość modyfikacji umowy poprzez dodanie również klauzuli RODO Wykonawcy. Klauzula RODO zostanie przesłana przez Wykonawcę w przypadku wyboru Wykonawcy, przed zawarciem umowy.

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający przewiduje możliwość modyfikacji umowy poprzez dodanie klauzuli RODO Wykonawcy, w przypadku wyboru Wykonawcy, przed zawarciem umowy.

**Zastępca Dyrektora Urzędu
Morskiego w Gdyni do spraw Inwestycyjnych**

/-/ mgr inż. Barbara Olczyk