



Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego objętego ustawą Prawo zamówień publicznych pn.: „Dostawa elementów i części zamiennych zespołów transportowych kolejek podwieszanych i spągowych dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A. - nr grupy 295-29”.

Nr postępowania: 702401148

I. Działając w oparciu o art. 135 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019r. (Dz. U. poz. 2019 ze zm.) Zamawiający odpowiada na zapytania do treści specyfikacji warunków zamówienia złożone przez Wykonawcę.

Pytania i odpowiedzi przedstawiają się następująco:

Pytanie 1:

Proszę o korektę zapisów SIWZ.

Zamawiający wymaga dopuszczenia prezesa WUG w zadaniach 11, 24.125, 24.131, 24.196, 24.200.

Przedmiotowe pozycje nie podlegają pod Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 30 kwietnia 2004 r. w sprawie dopuszczania wyrobów do stosowania w zakładach górniczych (Dz. U. poz. 1003).

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający informuje, iż dokona modyfikacji zapisów SWZ w zakresie odstąpienia od wymogu przedstawienia dopuszczania WUG dla w/w pozycji.

Pytanie 2:

Proszę o korektę zapisów SIWZ w szczegółowym opisie zamówienia część B punkt 3 i 4 dotyczącym certyfikatów.

Zamawiający umieścił zapis „*Certyfikowane zamienniki katalogowych części zamiennych wykonane są wg rysunku i własnej dokumentacji oraz poddane ocenie zgodności ich właściwości z wymaganiami stosownych norm i przepisów, potwierdzonej **stosownym certyfikatem** wydanym (odpowiednio do przedmiotu certyfikacji) przez akredytowane jednostki certyfikujące / jednostki notyfikowane.*

Obowiązkowe certyfikaty są dla urzędzeń podlegające pod Dyrektywę Parlamentu Europejskiego 2014/34/UE z dn.26 luty 2014 roku (certyfikaty WE ,UE) urzędzenia będące przedmiotem przetargu nie podlegają tej dyrektywie.

Urzędzenia i podzespoły będące przedmiotem przetargu podlegają pod:

2.1 Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 30 kwietnia 2004 r. w sprawie dopuszczania wyrobów do stosowania w zakładach górniczych (Dz. U. poz. 1003) z późniejszymi zmianami.

2.1.1 Aby otrzymać dopuszczenie Prezesa WUG konieczne jest przedstawienie Prezesowi WUG wyników badań wyrobu wraz z oceną wyrobu, sporządzone przez jednostkę upoważnioną do przeprowadzania badań i oceny wyrobów.

Wykaz jednostek znajduje się w Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 20 grudnia 2007 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie dopuszczania wyrobów do stosowania w zakładach górniczych Rozporządzenie przesyłam w załączniku.

Po przeprowadzeniu badań wyrobu i złożeniu wszystkich wymaganych dokumentów jednostka upoważniona sporządza **wyniki badań wyrobu** w której są parametry techniczne, obliczenia, przeznaczenie, ocena zagrożeń, spełnienie norm i aktów prawnych, rysunki obliczenia, sprawozdanie z badań ergonomię. BHP, DTR. **Wyniki Badań wyrobu** przedstawia się Prezesowi WUG w celu otrzymania dopuszczenia



2.2 Rozporządzenia Ministra Energii z dnia 23 listopada 2016r. w sprawie szczegółowych wymagań dotyczących prowadzenia ruchu podziemnych zakładów górniczych (Dz.U.2017 poz. 1118 ze zmianą Dz.U. 2019 poz. 1880).

2.2.1 Po przeprowadzeniu badań wyrobu i złożeniu wszystkich wymaganych dokumentów jednostka sporządza **opinię techniczną** w której są parametry techniczne, obliczenia, przeznaczenie, ocena zagrożeń, spełnienie norm i aktów prawnych, rysunki obliczenia, sprawozdanie z badań, ergonomię.

BHP, DTR.

Dopuszczenie Prezesa WUG powinno być traktowane jako nadrzędnie.

Ponieważ w przedmiotowym przetargu jest niespełna 300 pozycji i nie wszystkie posiadają wyniki badań wyrobu lub opinię techniczną zasadnym wydaje się zapis:

*Certyfikowane zamienniki katalogowych części zamiennych wykonane są wg rysunku i własnej dokumentacji oraz poddane ocenie zgodności ich właściwości z wymaganiami stosownych norm i przepisów, potwierdzonej **stosownym certyfikatem lub wynikami badań wyrobu, lub opinią techniczną** wydanym (odpowiednio do przedmiotu certyfikacji) przez akredytowane jednostki certyfikujące / jednostki notyfikowane.*

Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający informuje, iż dokona modyfikacji zapisów SWZ w zakresie przedstawienia wymaganych dokumentów.

Pytanie 3:

Zamawiający w zadaniu 24.139 wymaga przedstawienia Certyfikatu.

Zgodnie z Dyrektywą Maszynową UE 2006/42/WE zał. 2:1A w celu spełnienia wymagań BHP podane w załączniku nr 1 wystawia się Deklaracje Zgodności WE. Szekla jest elementem handlowym.

Czy dla Zamawiającego wystarczająca jest Deklaracja Zgodności WE ?

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający informuje, iż przedmiotowa szekla stanowi pozycję 24.140 formularza ofertowego. Zamawiający w zakresie w/w pozycji dopuszcza przedstawienia deklaracji zgodności i dokona modyfikacji zapisów SWZ w zakresie przedstawienia wymaganego dokumentu dla w/w pozycji.

Pytanie 4:

Proszę o jednoznaczne określenie minimalnej procentowej wielkości zamówienia.

W części IX SIWZ Termin realizacji zamówienia i dostawy oraz wymagany okres gwarancji.

Zamawiający w punkcie 2 pisze „ W przypadku, gdy w okresie obowiązywania umowy Zamawiający nie złoży zamówień na dostawy o wartości minimum 50% wartości udzielonego zamówienia, okres obowiązywania umowy ulega wydłużeniu o 3 miesiące (np. umowa, której termin realizacji upływa w dniu 30.11.2025r. będzie obowiązywać do dnia 28.02.2026r.)”

Powyższy zapis nie jest jednoznaczny z tym, że zamawiający zrealizuje umowę w 50%.

Zapis byłby transparentny i jednoznaczny w brzmieniu.

W przypadku, gdy w okresie obowiązywania umowy Zamawiający nie złoży zamówień na dostawy o wartości minimum 50% wartości udzielonego zamówienia, okres obowiązywania umowy ulega wydłużeniu o 3 miesiące **w którym to okresie zostanie zrealizowane zamówienie minimum 50 % wartości umowy.**

Brak precyzyjnego minimalnego określenia wielkości zamówienia wiąże się z całkowitym przerzuceniem ryzyk kontraktowych na wykonawcę.

Argumentacja Prawna :

Ograniczenie zakresu zamówienia bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron



Zgodnie z art. 99 ust. 1 ustawy Pzp przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przepis ten wprowadza pozytywne przesłanki prawidłowego opisu przedmiotu zamówienia. Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący. Opis jednoznaczny to opis precyzyjnie określony, niebudzący wątpliwości. Opis wyczerpujący to opis przedstawiający przedmiot zamówienia w sposób wszechstronny i szczegółowy. Wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty to również wielkość lub rozmiar zamówienia. Sporządzenie przez Zamawiającego opisu przedmiotu zamówienia jest obowiązkową i jedną z najistotniejszych czynności poprzedzających wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp, projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. **A contrario, zamawiający może ograniczyć zakres zamówienia, o ile określi w dokumentach zamówienia w sposób precyzyjny minimalną wartość lub wielkość świadczenia oraz związanego z tym gwarantowanego poziomu wynagrodzenia umownego. Innymi słowy, zamawiający nie może ukształtować postanowień umowy w sposób, który pozostawiałby wykonawcę w niepewności co do gwarantowanego poziomu świadczenia.**

W wyroku z dnia 10 grudnia 2021 r., KIO 2864/21, KIO 2872/21, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że „Art 433 ustawy Pzp został wprowadzony w celu ograniczenia praktyk zamawiających polegających na kształtowaniu postanowień umów w sposób zabezpieczający wyłącznie ich interesy bez należytego ich wyważenia z interesami wykonawców. Potrzeba zmian w tym zakresie wynikała przede wszystkim z faktu, że zamawiający jako gospodarz postępowania o udzielenie zamówienia publicznego posiadał szczególnie uprzywilejowaną pozycję, co niejednokrotnie prowadziło do próby nieuzasadnionego lub nadmiernego przerzucenia ryzyka kontraktowych na wykonawcę. Zgodnie z uzasadnieniem projektu do ustawy Pzp „skutkiem takiego działania jest niekorzystny wpływ na efektywność wydatkowania środków publicznych, przez wyższe ceny wskazywane przez wykonawców uwzględniające koszt nieproporcjonalnego ryzyka po ich stronie, a także zmniejszenia konkurencyjności postępowań, przez rezygnację potencjalnych wykonawców z udziału w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego. **Skutkiem tego przepisu jest jasna dyrektywa dla zamawiających, aby postanowień umownych nie kształtować w sposób rażąco nieproporcjonalny, a co za tym idzie nie przerzucać wszystkich ryzyk realizacji zamówienia a wykonawcę. Wprowadzenie tej zasady nie ma na celu uniemożliwienia zamawiającym takiego ukształtowania treści umowy, który jest uzasadniony specyfiką, rodzajem, wartością, sprawną realizacją zamówienia, a jedynie eliminację postanowień umowy rażąco naruszających interesy wykonawców.**” Ustawodawca, mając na uwadze powyższe negatywne zjawisko, określił w art. 433 Pzp katalog niedozwolonych postanowień, czyli takich, których projektowane przepisy umowy w sprawie zamówienia publicznego nie mogą przewidywać. Niedozwolone postanowienia umowne, czyli inaczej „klauszule abuzywne”, to termin wywodzący się z prawa cywilnego, który oznacza postanowienia wzorców umów, które kształtują prawa i obowiązki konsumenta w sposób sprzeczny z dobrymi obyczajami, rażąco naruszając jego interes. W zamówieniach publicznych klauszule abuzywne oznaczają projektowane postanowienia umowne kształtujące obowiązki wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyk związanych z jego realizacją. (por. Prawo Zamówień Publicznych Komentarz pod redakcją H. Nowaka, M. Winiarza)”.

Określony w art. 433 pkt 4 Pzp zakaz wprowadzania do umowy postanowień związanych z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego dotyczy okoliczności, w których zamawiający nie wskaże minimalnej wartości lub wielkości świadczeń stron.

Co do zasady możliwe jest zatem ograniczenie zakresu zamówienia przez Zamawiającego, jeżeli Zamawiający w dokumentach zamówienia określił minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron.

W wyroku z dnia 26 listopada 2021 r., KIO 3233//21, Krajowa Izba Odwoławcza odnosząc się do zarzutu naruszenia art. 433 pkt 4 ustawy Pzp za prawidłowe uznała stanowisko Odwołującego, który podnosił, że w dokumentach zamówienia Zamawiający powinien określić minimalną wielkość lub wartość zobowiązania, które zostanie zlecone wykonawcy.

W okolicznościach niniejszej sprawy Zamawiający podał jedynie dane szacunkowe dotyczące liczby mieszkańców, przewidywanej ilości gospodarstw domowych, czy też dane historyczne dotyczące rodzaju



i ilości odebranych odpadów komunalnych oraz odpadów przekazanych przez mieszkańców do PSZOK. Na podstawie danych historycznych zawartych w tabelach nr 5 i 6 SWZ dotyczących ilości odpadów odebranych w 2021 r. wykonawca obowiązany był oszacować cenę oferty.

W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej z postanowień SWZ, w tym wzoru umowy, nie wynikał jednak minimalny gwarantowany zakres świadczenia należnego wykonawcy z tytułu realizacji zamówienia. Innymi słowy, w dokumentach zamówienia Zamawiający nie podał gwarantowanego zakresu zamówienia (jego ram) co do zakresu lub liczby poszczególnych rodzajów odpadów, które wykonawca realizujący umowę w sprawie zamówienia publicznego zobowiązany będzie odebrać i zagospodarować.

Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że powyższe rozważania dotyczyły także § 13 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy, w którym Zamawiający przewidział ograniczenie zakresu umowy, nie precyzując minimalnego zakresu zobowiązania Zamawiającego, co pozostaje wprost w sprzeczności z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp.

W umowie Zamawiający zastrzegł możliwość odstąpienia od realizacji części zamówienia i związanej z tym zmiany wynagrodzenia, pod warunkiem wystąpienia obiektywnych okoliczności, których Zamawiający nie mógł przewidzieć na etapie przygotowania postępowania, a które powodują, że wykonanie przedmiotu zamówienia bez ograniczenia zakresu zamówienia spowodowałoby dla Zamawiającego niekorzystne skutki z uwagi na zamierzony cel realizacji przedmiotu zamówienia i związane z tym racjonalne wydatkowanie środków publicznych.

W świetle powyższego zarzut zasługiwał na uwzględnienie, wobec czego Krajowa Izba Odwoławcza nakazała Zamawiającemu zmianę postanowień dokumentów zamówienia poprzez wprowadzenie minimalnej wielkości lub wartości zobowiązania Zamawiającego, do którego zrealizowania Zamawiający będzie zobowiązany (gwarantowanej części przedmiotu zamówienia).

Za nieuzasadnione Krajowa Izba Odwoławcza uznała natomiast wprowadzenie minimalnej wielkości lub wartości zobowiązania na poziomie 80% z uwagi na brak jakiejkolwiek argumentacji Odwołującego w tym zakresie. Nie wyklucza to bynajmniej przyjęcia przez Zamawiającego wskaźnika na poziomie proponowanym przez Odwołującego, o ile znajdzie on uzasadnienie w obiektywnych i uzasadnionych potrzebach Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 4:

Zamawiający dokonał analizy poziomu realizacji umów zawartych w latach ubiegłych w zakresie przedmiotowej grupy asortymentowej. Na jej podstawie stwierdzono, że poziom realizacji umów przekraczał 50 % ich wartości. Wysoki poziom realizacji wynika z niezbędności przedmiotu zamówienia do zapewnienia ciągłości pracy zakładów górniczych spółki.

Zamawiający podtrzymuje zapisy części IX SWZ.

Pytanie 5:

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie treści SWZ przedmiotowego przetargu w zakresie:

SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt.3 C. Przedmiotowe środki dowodowe wymagane w celu potwierdzenia spełnienia przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego – do złożenia wraz z ofertą, ppt. 3 Dopuszczenie WUG w zakresie 2, 6, 8, 11, 17, 18, 24 poz. 2, 3, 4, 9, 11, 12, 13, 15, 30, 37, 43, 47, 48, 51, 52, 54, 55, 56, 64, 67, 70, 75, 76, 89, 97, 102, 107, 114, 115, 116, 117, 121, 123, 125, 126, 129, 130, 131, 132, 133, 134, 138, 143, 154, 148, 149, 150, 153, 156, 164, 166, 173, 188, 196, 199, 200, 201, 204, 206, 207, 213, 223, 231, 237, 240, 241, 247, 250, 251, 252, 254, 256, 259, 264, 265 formularza cenowego – dopuszczalne jest przedstawienie dopuszczenia WUG obejmującego np. zestaw transportowy w skład którego wchodzi w/w pozycje Pytanie: Czy Zamawiający dokona zweryfikowania listy pozycji uzupełniając ją o wymóg posiadania dopuszczenia WUG dla części zamówienia 10 oraz 24.145, gdyż naszym zdaniem stosowanie tych części w podziemnych wyrobiskach górniczych wymaga w/w dokumentu.

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający informuje, iż dokona modyfikacji zapisów SWZ w zakresie wymogu przedstawienia dopuszczania WUG dla w/w pozycji.

II. Działając w oparciu o art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. poz. 2019 ze zm.) Zamawiający dokonuje modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia zgodnie z poniższym:

1. W Załączniku nr 1 do SWZ ust. C, pkt 3 otrzymuje brzmienie:

„3. Dopuszczenie WUG w zakresie 2, 6, 8, 10, 17, 18, 24 poz. 2, 3, 4, 9, 11, 12, 13, 15, 30, 37, 43, 47, 48, 51, 52, 54, 55, 56, 64, 67, 70, 75, 76, 89, 97, 102, 107, 114, 115, 116, 117, 121, 123, 126, 129, 130, 132, 133, 134, 138, 143, 145, 154, 148, 149, 150, 153, 156, 164, 166, 173, 188, 199, 201, 204, 206, 207, 213, 223, 231, 237, 240, 241, 247, 250, 251, 252, 254, 256, 259, 264, 265 formularza cenowego – dopuszczalne jest przedstawienie dopuszczenia WUG obejmującego np. zestaw transportowy w skład którego wchodzi w/w pozycje.”

2. W Załączniku nr 3 do SWZ ust. B, pkt 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Dopuszczenie WUG w zakresie 2, 6, 8, 10, 17, 18, 24 poz. 2, 3, 4, 9, 11, 12, 13, 15, 30, 37, 43, 47, 48, 51, 52, 54, 55, 56, 64, 67, 70, 75, 76, 89, 97, 102, 107, 114, 115, 116, 117, 121, 123, 126, 129, 130, 132, 133, 134, 138, 143, 145, 154, 148, 149, 150, 153, 156, 164, 166, 173, 188, 199, 201, 204, 206, 207, 213, 223, 231, 237, 240, 241, 247, 250, 251, 252, 254, 256, 259, 264, 265 formularza cenowego – dopuszczalne jest przedstawienie dopuszczenia WUG obejmującego np. zestaw transportowy w skład którego wchodzi w/w pozycje.”

3. W Załączniku nr 1 do SWZ ust. C, pkt 4 ppkt 4) otrzymuje brzmienie:

„4) w przypadku oferowania certyfikowanych zamienników oryginalnych lub katalogowych części zamiennych:

- oświadczenie Wykonawcy, że oferowane części zamienne są nowymi, certyfikowanymi zamiennikami oryginalnych lub katalogowych części zamiennych maszyny / urządzenia, której / którego przedmiot zamówienia dotyczy - zgodnie ze wzorem załącznika nr 1e i/lub 1f;
- oświadczenie Producenta certyfikowanych zamienników oryginalnych lub katalogowych części zamiennych potwierdzające równoważność produkowanych części zamiennych z oryginalnymi lub katalogowymi częściami zamiennymi maszyny / urządzenia, której / którego przedmiot zamówienia dotyczy, wskazujące zakres ich zastosowania w ściśle określonym rodzaju maszyny / urządzenia t.j. w kolejkach podwieszanych i spągowych określonego producenta stosowanych w podziemnych zakładach górniczych - zgodnie ze wzorem załącznika nr 1g i/lub 1h;
- stosowne certyfikat(y) lub wyniki badań wyrobu lub opinia(e) techniczna(e) potwierdzający/e zgodność właściwości oferowanych części zamiennych z wymaganiami stosownych norm i / lub przepisów, wydany(e) (odpowiednio do przedmiotu certyfikacji) przez jednostki certyfikujące / jednostki notyfikowane akredytowane w zakresie certyfikacji kolejek podwieszanych i spągowych, wskazujący(e) co najmniej zakres ich zastosowania w określonym rodzaju maszyny / urządzenia t.j. w kolejkach podwieszanych i spągowych stosowanych w podziemnych zakładach górniczych; Wymóg posiadania certyfikatu nie dotyczy zadania nr **24 pozycji nr 81, 98, 140, 162 formularza ofertowego.**”

4. W Załączniku nr 3 do SWZ ust. B, pkt 2 ppkt 4) otrzymuje brzmienie:

„4) w przypadku oferowania certyfikowanych zamienników oryginalnych lub katalogowych części zamiennych:

- oświadczenie Wykonawcy, że oferowane części zamienne są nowymi, certyfikowanymi zamiennikami oryginalnych lub katalogowych części zamiennych maszyny / urządzenia, której / którego przedmiot zamówienia dotyczy - zgodnie ze wzorem załącznika nr 1e i/lub 1f;

➤ nazwa pliku strona



- oświadczenie Producenta certyfikowanych zamienników oryginalnych lub katalogowych części zamiennych potwierdzające równoważność produkowanych części zamiennych z oryginalnymi lub katalogowymi częściami zamiennymi maszyny / urządzenia, której / którego przedmiot zamówienia dotyczy, wskazujące zakres ich zastosowania w ściśle określonym rodzaju maszyny / urządzenia t.j. w kolejkach podwieszanych i spągowych określonego producenta stosowanych w podziemnych zakładach górniczych - zgodnie ze wzorem załącznika nr 1g i/lub 1h;

➤ nazwa pliku strona

- stosowne certyfikat(y) lub wyniki badań wyrobu, lub opinia(e) techniczna(e) potwierdzający/e zgodność właściwości oferowanych części zamiennych z wymaganiami stosownych norm i / lub przepisów, wydany(e) (odpowiednio do przedmiotu certyfikacji) przez jednostki certyfikujące / jednostki notyfikowane akredytowane w zakresie certyfikacji kolejek podwieszanych i spągowych, wskazujący(e) co najmniej zakres ich zastosowania w określonym rodzaju maszyny / urządzenia t.j. w kolejkach podwieszanych i spągowych stosowanych w podziemnych zakładach górniczych.

Wymóg posiadania certyfikatu nie dotyczy zadania nr 24 pozycji nr 81, 98, 140, 162 formularza ofertowego.

nr certyfikatu

data wystawienia

data obowiązywania

➤ nazwa pliku strona

- DTR / Instrukcja użytkowania (stosowania) oferowanych części zamiennych zawierająca m.in. opis oraz rysunki umożliwiające identyfikację certyfikowanego przedmiotu zamówienia i potwierdzające możliwość zastosowania oferowanej części zamiennych w maszynie/urządzeniu bez konieczności zastosowania dodatkowych adapterów lub ingerowania w konstrukcję maszyny/urządzenia.

➤ nazwa pliku strona

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Przewodniczący Komisji Przetargowej