

**Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

*dotyczy: postępowania objętego ustawą Prawo zamówień publicznych pn: **Dostawa części zamiennych do kolejek Becker-Warkop dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A. - nr grupy 295-22-06***

nr sprawy 702500172

Działając w oparciu o art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający odpowiada na zapytania Wykonawcy oraz zmienia treść SWZ :

Pytanie:

W zakresie Części V („Kwalifikacja podmiotowa Wykonawców”), pkt. 3, ppkt. 3) SWZ.
3) „zdolności technicznej lub zawodowej - Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich 3 lat przed terminem składania ofert (a jeśli okres prowadzenia działalności jest krótszy to w tym okresie) wykonał dostawy odpowiadające swoim rodzajem dostawom stanowiącym przedmiot zamówienia, tj. zarówno dostawy materiałów tożsamy z przedmiotem przetargu, jak również dostawy materiałów rodzajowo podobnych, tj. dostawy części zamiennych i podzespołów innych maszyn i urządzeń oraz kompletnych maszyn i urządzeń, na wartość łączną nie niższą niż określoną w pkt 2).” Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o modyfikację powyższego zapisu, gdyż w naszej opinii przedstawienie referencji, czy potwierdzenia prawidłowo zrealizowanych dostaw na elementy maszyn i urządzeń przeznaczonych do górnictwa różnego typu, niekoniecznie związanych z tematem postępowania, działa na szkodę zarówno Zamawiającego jak i Wykonawcy przedmiotowych maszyn i urządzeń, których dotyczy postępowanie. Przy zachowaniu obecnych zapisów, z jednej strony istnieje możliwość zrealizowania zamówienia w sposób niezgodny z wymaganiami nieodpowiadającymi technicznym właściwościom podzespołów oryginalnych - w przypadku wygrania przez firmę nie mającą bezpośredniego doświadczenia w dostawie podzespołów zaoferowanych w toczącym się postępowaniu, dodatkowo Zamawiający podejmuje ryzyko poniesienia straty, narażając się na dodatkowe koszty, nie tylko finansowe, z powodu nie dotrzymania warunków zamówienia przez takiego Wykonawcę. Z drugiej strony zamawiane elementy i części, które okazałyby się niepełnowartościowe, mogą przyczynić się nie tylko do uszkodzenia całych maszyn i urządzeń, ale również mogą doprowadzić do obniżenia standardów bezpieczeństwa związanego z eksploatacją i użytkowaniem maszyn i urządzeń, w których zostaną zabudowane zamówione elementy i podzespoły. W dalszej kolejności wadliwe dostawy, rzutują na dobre imię producenta maszyn i urządzeń, których dotyczą zamówienia, zgodnie z przedmiotowym postępowaniem. Proponujemy, aby warunek kwalifikacji podmiotowej dotyczył dostaw podzespołów, części zamiennych do kolejek lub samych kolejek przeznaczonych do pracy w podziemnych wyrobiskach górniczych.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie Części IX (Termin realizacji zamówienia i dostawy oraz wymagany okres gwarancji), pkt. 4 SWZ. W związku z wydłużonym okresem oczekiwania na elementy i podzespoły od poddostawców prosimy Zamawiającego o modyfikację powyższego punktu poprzez dodanie zdania o treści :

- do 120 dni od daty otrzymania zamówienia dla zadania nr : 19.154

Odpowiedź:

Zamawiający dokona modyfikacji treści SWZ.

Pytanie:

W zakresie Części IX (Termin realizacji zamówienia i dostawy oraz wymagany okres gwarancji), pkt. 5 SWZ. Elementy szybkozużywające się i eksploatacyjne wyłączone z gwarancji: zadanie nr 1, 7, 10, 19 poz. 4, 9, 17, 31, 41, 42, 44, 46, 51, 52, 58, 67, 84, 94, 99, 102, 113, 120, 123, 137, 138, 141, 149, 159, 164, 166, 174, 177. Zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o modyfikację powyższego punktu przez dodanie następujących pozycji : Zadanie nr 19 poz. 27, 33.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona modyfikacji treści SWZ.

Pytanie:

W zakresie Części IX (Termin realizacji zamówienia i dostawy oraz wymagany okres gwarancji), pkt. 6 SWZ. Gwarancja skrócona 1000mth – zadanie nr: 3, 5, 6, 9, 18, 19 poz. 23, 45, 47, 70, 88, 91, 112 135,144, 145, 146, 176. Zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o modyfikację powyższego punktu przez dodanie następujących pozycji: Zadanie nr 19 poz. 12, 13, 95, 114.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona modyfikacji treści SWZ.

Pytanie:

W zakresie postanowień pod lit. C. pkt. 2, ppkt. 4), Załącznik nr 1 do SWZ Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia W zakresie postanowień pod lit. C, punkt 2, podpunkt 4) wykonawca wnosi o dodanie zapisów wedle, których w odniesieniu do oferowanych certyfikowanych zamienników oryginalnych lub katalogowych części zamiennych – wykonawca je oferujący oświadczy, że zostały one wytworzone zgodnie z dokumentacją, która była podstawą wyprodukowania egzemplarza podlegającego certyfikacji i dopuszczeniu.

Z uwagi na powyższy wniosek odpowiedniej modyfikacji powinna podlegać także treść oświadczeń będących załącznikami nr 1e, 1f, 1g i 1h. Uzasadniając ten wniosek wykonawca wskazuje na stanowisko Wyższego Urzędu Górniczego zawarte w piśmie z daty 15 lipca 2022r. znak GEM.021.16.2022 I. dz. 20080/07/2022/WO/HJ skierowanym do jednego z producentów



kolejek. Już w pierwszym akapicie tego pisma Wyższy Urząd Górniczy jednoznacznie stwierdził:

Wyższy Urząd Górniczy odpowiadając na przesłane pismem zapytanie z dnia 14 czerwca 2022 informuje, że użytkownik maszyn które były poddane ocenie zgodności, uzyskały certyfikat badania typu, a następnie zostały dopuszczone decyzją Prezesa Wyższego Urzędu Górniczego do stosowania w podziemnych zakładach górniczych winien stosować części zamienne wytworzone zgodnie z dokumentacją która była podstawą wyprodukowania egzemplarza podlegającemu certyfikacji i dopuszczeniu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie Załącznika nr 2 do SIWZ – FORMULARZ OFERTOWY.

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o modyfikację zapisów FO. Zamawiający wyróżnia wkład filtra powietrza w zadaniu 19.31 typu wewnętrznego. Jako potencjalny Wykonawca oferujemy ten filtr tylko w komplecie z filtrem zewnętrznym. Z uwagi na fakt, że oba filtry są kompatybilne ze sobą, współpracują tworząc jeden segment funkcjonalny układu dolotowego silnika spalinowego, zwracamy się z prośbą aby Zamawiający zunifikował w/w pozycje jako jeden komplet pod nazwą:

WKŁAD FILTRA POWIETRZA BW/148KW/2

(6220006600) Kolejka podwieszona

KPCS-148/KPCZ-148 BECKER-WARKOP

WKŁAD FILTRA POWIETRZA BW/148KW/3

(6220006500) Kolejka podwieszona

KPCS-148/KPCZ-148 BECKER-WARKOP

60 kpl.

Odpowiedź:

W postępowaniu nie występuje wkład filtra powietrza BW/148KE/3 kolejka podwieszana KPCS – 148/KPCZ-148 Becker-Warkop.

Pytanie:

W zakresie § 3, ust. 5, Załącznika nr 9 do SWZ – Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający określa, że „podstawą wystawienia faktury jest prawidłowo wykonane świadczenie potwierdzone przez Zamawiającego dokumentem odbioru”. Wnosimy o modyfikację zapisu na następującą treść: „Podstawą wystawienia faktury jest protokół kompletności dostawy podpisany przez Wykonawcę i Zamawiającego” Wskazać należy, że obowiązek wystawienia faktury VAT przez Dostawcę (Wykonawcę) wynika wprost z treści art. 106 i ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174), którego treść jednoznacznie wskazuje, iż „fakturę wystawia się nie później niż 15. dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano

dostawy towaru lub wykonano usługę”. Idąc dalej należy podkreślić, iż przepisy ustawy o podatku od towarów i usług mają charakter przepisów bezwzględnie

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie § 4 ust. 6 Załącznika nr 9 do SWZ Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji poprzez nadanie mu brzmienia:

„Łączna maksymalna wysokość kar umownych określonych w Ogólnych Warunkach Zakupu i Realizacji Dostaw materiałów, wyrobów i części zamiennych maszyn i urządzeń dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., stanowiących integralną część niniejszej umowy (Załącznik Nr 3 do umowy), nie może przekroczyć 30% wartości brutto umowy”. Kara umowna jest surogatem odszkodowania i elementem dyscyplinowania Wykonawcy, a więc zgodnie z art. 483 § 1 k.c. zastrzeżona w umowie zabezpiecza naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego poprzez zapłatę określonej sumy. Nie chodzi więc w ich ustanawianiu o ułatwienia, które na swoją rzecz stworzy zamawiający, a o usankcjonowanie ewentualnych zagrożeń związanych z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy, z uwzględnieniem możliwości powstania szkody i jej ewentualnych rozmiarów. W tym samym akcie prawnym wskazano, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody (art. 484 § 1 k.c.). Wierzyciel żądający zapłaty kary umownej nie musi udowadniać wysokości szkody, a nawet jej istnienia. To na tym w dużej mierze polega ułatwienie, jakie niesie wprowadzenie do umowy kary umownej. Z tej perspektywy oceniając

– wysokość kar umownych, a w konsekwencji ich limit umowny, ma istotne znaczenie.

Treść wyroku KIO z 22 sierpnia 2023 r. (KIO 2327/23) potwierdza, że nie ma zgody na tego rodzaju praktyki bez wyraźnego uzasadnienia, wynikającego z charakterystyki konkretnego zamówienia. Izba w uzasadnieniu wskazała, że określenie poziomu limitu możliwych do dochodzenia kar nie jest swobodnym uprawnieniem zamawiającego. W szczególności maksymalna wysokość kar nie może być określana na poziomie, który może być traktowany jako rażąco wygórowany w odniesieniu do wysokości wynagrodzenia czy ewentualnych zagrożeń związanych z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy, w tym możliwości powstania lub rozmiarów szkody. W badanym stanie faktycznym KIO, który dla podkreślenia został wydany na niekorzyść PGG. SA. uznała, że ustalenie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych na poziomie 100% wynagrodzenia netto wykonawcy stanowiło nadużycie przez zamawiającego prawa do jednostronnego kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz działanie sprzeczne z zasadami współżycia społecznego (art. 353¹ k.c.). Dalej Izba wyjaśniała, że ułatwienie zamawiającemu dochodzenia odszkodowania nie powinno skutkować tym, że wykonawca będzie obowiązany do zapłaty kar umownych w wysokości zbliżonej do wynagrodzenia za realizację umowy w sytuacji, gdy szkoda zamawiającego będzie znacznie mniejsza. Zamawiający powinien być uprawniony do uzyskania pełnego pokrycia szkody wyrządzonej mu przez wykonawcę w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, jednakże temu służy dokonanie w umowie zastrzeżenia, zgodnie z którym zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia, obok kary umownej, odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody. Warto przytoczyć także dalsze rozważania KIO:



Mając na uwadze powyższe, Izba uznała za zasadne nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany postanowień specyfikacji warunków zamówienia (projektu umowy) poprzez obniżenie łącznej maksymalnej wartości kar umownych. Należy wskazać, że w praktyce udzielania zamówień publicznych wartość ta wynosi na ogół od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto wykonawcy. Wskazuje się, że określając górny limit kar umownych, zamawiający powinien wziąć pod uwagę zakres i rodzaj naruszenia obowiązków umowy, wielkość i specyfikę przedmiotu zamówienia oraz zasadę proporcjonalności i uczciwej konkurencji. W analizowanym wyroku odwołujący (w ocenie Izby) nie podał okoliczności faktycznych stanowiących podstawę do określenia właściwego limitu kar umownych. Dlatego Izba nakazała zamawiającemu obniżenie limitu do poziomu nieprzekraczającego 30% wartości wynagrodzenia brutto wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie § 6 ust. 5 punkty 1) i 2) Załącznika nr 9 do SWZ Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji w zakresie treści § 6 ust. 5 punkty 1) i 2) poprzez ich usunięcie, zważywszy na treść ust. 4 punkt 1), jaki jest zgodny z przepisami PZP. Ponadto zważyć należy, że tego rodzaju zapisy jednostronnie uprzywilejowują Zamawiającego, a tym samym naruszają równowagę kontraktową Stron, nie przewidując takich samych uprawnień w przypadku zajścia tych okoliczności po stronie Wykonawcy, który zawierając umowę musi utrzymywać odpowiedni potencjał na cały okres jej wykonania.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie § 6 ust. 11 Załącznika nr 9 do SWZ Projektowane postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji w zakresie treści § 6 ust. 11 poprzez nadanie mu brzmienia:

Każda ze wskazywanych w:

a) ust. 10 zmian może być powiązana z obniżeniem wartości umowy,
b) Ustępie 10 pkt 1), 5), 6) może być powiązana ze zmianą cen jednostkowych objętych zmianą oraz z podwyższeniem wartości umowy jednakże nie więcej niż o 10% wartości podstawowej. Proponowana zmiana dotycząca ustępu 11 w odniesieniu do ustępu 10 pkt 1), 5), 6) dotyczy okoliczności, których wystąpienie jest niezależne od Wykonawcy jednakże skutki ich wystąpienia w tym koszty przerzucane są w całości na niego, co powoduje jednostronne uprzywilejowania Zamawiającego a tym samym narusza równowagę kontraktową Stron.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie § 9, Załącznika nr 9 do SWZ – Projektowane postanowienia, które zostaną



wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego Wykonawca wnosi o dodanie kolejnych ustępów w treści § 9, Załącznika nr 9 do SWZ w brzmieniu:

- Zmienia się treść § 8 ust. 2 Ogólnych Warunków Zakupu i Realizacji Dostaw materiałów, wyrobów i części zamiennych maszyn i urządzeń dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., który przyjmuje brzmienie: 2. W razie zwłoki Wykonawcy w wykonaniu umowy lub zamówienia, Zamawiający uprawniony jest do nabycia u innego kontrahenta towarów, których ilość odpowiada ilości towarów z dostarczeniem których Wykonawca pozostaje w zwłoce. W przypadku, gdy zakup towarów zostanie dokonany za cenę wyższą od ceny wynikającej z wiążącej Strony umowy, Zamawiający obciąży Wykonawcę różnicą pomiędzy ceną, po jakiej Zamawiający nabył towar a ceną obowiązującą w umowie.
- Nie stosuje się § 8 ust. 1 punkt 1 lit. c) zdanie drugie i trzecie Ogólnych Warunków Zakupu i Realizacji Dostaw materiałów, wyrobów i części zamiennych maszyn i urządzeń dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Pytanie:

W zakresie pkt 4. Załącznika nr 1b do Umowy, Waloryzacja Cen Umownych.

Wykonawca wnosi o modyfikację pkt 4. Załącznika nr 1b do Umowy i nadanie mu brzmienia: „W przypadku, gdy wskaźnik GUS przekroczy wartość 103, czyli gdy wzrost cen przekroczy 3%, Zamawiający w terminie do 14 dni od zakończenia odpowiednio szóstego, dziewiątego, dwunastego itd. miesiąca realizacji Umowy (zgodnie z postanowieniami ust. 2) dokona waloryzacji cen i powiadomi o tym Wykonawcę.” Skoro w przypadku obniżki cen waloryzacja na zasadach określonych w punkcie 2 i 5 tego Załącznika ma następować automatycznie z korzyścią dla Zamawiającego, to na takich samych zasadach powinna ona następować bez wniosku wykonawcy w przypadku wzrostu cen na zasadach określonych w pkt. 2 tego Załącznika.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

Zamawiający działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia:

Część IX. Termin realizacji zamówienia i dostawy oraz wymagany okres gwarancji.

1. Umowa obowiązywać będzie od dnia wskazanego w umowie jako pierwszy dzień obowiązywania umowy **do ostatniego dnia miesiąca, w którym upływa termin 12 miesięcy od pierwszego dnia jej obowiązywania** z zastrzeżeniem ust. 2 (*np. umowa obowiązująca od dn. 12.07.2025r. będzie obowiązywać do dn. 31.07.2026r.*)
2. 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 31.07.2026r. będzie obowiązywać do dnia 31.10.2026r.*)
3. Zamówienie nie może być doręczone później niż w ostatnim dniu obowiązywania umowy.
W przypadku przekazywania zamówień drogą elektroniczną, data otrzymania zamówienia przez Wykonawcę to data opublikowania zamówienia w „Portal Dostawcy”. Operacja ta



połączona jest z automatycznym wysłaniem Wykonawcy informacji na adres poczty elektronicznej o opublikowaniu zamówienia w „Portal Dostawcy”.

4. Wymagany termin realizacji dostawy:
 - **do 120 dni** od daty otrzymania zamówienia dla zadania nr 19 poz. 154
 - **do 90 dni** od daty otrzymania zamówienia dla zadań nr: 13,15,16,19 poz. 10, 25, 26, 34, 105, 116, 121, 125, 136, 154, 156.
 - **do 60 dni** od daty otrzymania zamówienia dla pozostałych zadań.
5. Elementy szybkozużywające się i eksploatacyjne wyłączone z gwarancji: zadanie nr 1, 7, 10, 19 poz. 4, 9, 17, 27, 31, 33, 41, 42, 44, 46, 51, 52, 58, 67, 84, 94, 99, 102, 113, 120, 123, 137, 138, 141, 149, 159, 164, 166, 174, 177;
6. Gwarancja skrócona 1000mth: zadanie nr 3,5,6,9,18,19 poz. 12, 13, 23, 45, 47, 70, 88, 91, 95, 112, 114, 135, 144, 145, 146, 176
7. Wymagany okres gwarancji: co najmniej **12 miesięcy** od daty odbioru przedmiotu zamówienia przez magazyn Zamawiającego – nie dotyczy ust. 5 i 6.
8. Zamawiający zastrzega sobie prawo do wskazania terminu realizacji dostawy późniejszego niż określony w ust. 4:
 - 1) w zamówieniu poprzez określenie innego terminu,
 - 2) w harmonogramie stanowiącym załącznik do zamówienia,
 - 3) po przekazaniu zamówienia:
 - poprzez informację o zmianie terminu realizacji zamówienia wysłaną e-mailem (wiadomość wysyłana automatycznie na adres poczty elektronicznej Wykonawcy wskazany w Załączniku nr 2 do umowy) wskazującą inny niż pierwotny termin realizacji,
 - w uzasadnionych przypadkach poprzez przesłanie e-mailem na adres wskazany w Załączniku nr 2 do umowy oświadczenia **Pełnomocnika Zarządu Spółki** ustanowionego w zakresie działalności **Biura Logistyki Materiałowej** lub w **Specjalistycznej Jednostce Organizacyjnej** (Zakład Górniczych Robót Inwestycyjnych, Zakład Remontowo – Produkcyjny, Zakład Informatyki i Telekomunikacji, Zakład Elektrociepłowni) o zmianie terminu realizacji zamówienia.

Próby zmiany terminu realizacji zamówienia w sposób inny niż wyżej opisany oraz po upływie wymaganego terminu dostawy Zamawiający uzna za bezskuteczne.

Część XII. Miejsce, termin składania i otwarcia ofert oraz termin związania ofertą.

1. Ofertę należy złożyć do dnia 12.03.2025 r godz. 09:00
2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 12.03.2025 r godz. 10:00
3. Do składania i otwarcia ofert używany jest portal EFO.
4. Niezwłocznie po otwarciu ofert Zamawiający zamieści na stronie internetowej informację z otwarcia ofert.
5. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą do dnia 09.06.2025 r Pierwszym dniem terminu jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.

Przewodniczący Komisji Przetargowej