

BFZ4a-073-789/2017

Biuro Zakupów  
02-305 Warszawa  
ul. Aleje Jerozolimskie 142A  
e-mail: Barbara.Krolak@intercity.pl

Warszawa, 12.05.2017 r.

**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie  
zamówienia**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia, oznaczonego numerem referencyjnym 24/02/TUT/2017, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie naprawy okresowej na 5-tym poziomie utrzymania wraz z modernizacją oraz przeglądu na 3-cim poziomie utrzymania 60 wagonów osobowych, opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2017/S 067-126975 z dnia 05 kwietnia 2017 r.

**Przekazanie treści pytań wraz z odpowiedziami (7)**

„PKP Intercity” S.A. działając jako Zamawiający w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie naprawy okresowej na 5-tym poziomie utrzymania wraz z modernizacją oraz przeglądu na 3-cim poziomie utrzymania 60 wagonów osobowych, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późn. zm.) przekazuje poniżej treść otrzymanych w dniu 27 kwietnia 2017 r. zapytań od Wykonawcy. Wykonawcy zobowiązani są uwzględnić poniższe wyjaśnienia podczas sporządzania oferty.

**Pytanie 1****Dot. SIWZ, rozdział V pkt 1**

Zgodnie z treścią znowelizowanego art. 96 ust. 1 pkt 11 ustawy Pzp w trakcie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający sporządza protokół, zawierający powody niedokonania podziału zamówienia na części. Zgodnie z powyższym wnioskujemy o udostępnienie protokołu, ponieważ zamówienie nie jest podzielone na części, tym bardziej, że w ocenie Wykonawcy brak podziału zamówienia na części sprawia domniemanie ograniczenia konkurencji.

Zamawiający, uzasadniając przyczyny braku podziału zamówienia na części, nie może powoływać się wyłącznie na korzyści organizacyjne, wynikające z prowadzenia jednego, a nie większej liczby postępowań o udzielenie zamówienia publicznego. Powyższy przepis stanowi transpozycję do polskiego porządku prawnego normy zawartej w art. 46 ust. 1 dyrektywy klasycznej, który stanowi m. in., że instytucje zamawiające dokonują wskazania najważniejszych powodów swojej decyzji o niedokonaniu podziału na części, które zamieszcza się w dokumentach zamówienia lub w indywidualnym sprawozdaniu, o którym mowa w art. 84 dyrektywy klasycznej. Należy zauważyć, że jednym z głównych celów dyrektyw z zakresu zamówień publicznych jest zwiększenie udziału sektora małych i średnich przedsiębiorstw (MŚP) w rynku zamówień publicznych. Działanie takie powinno

---

www.intercity.pl

NIP 526 25 44 258 REGON 017258024

Kapitał zakładowy: 2.489.033.640,00.- PLN

Kapitał wpłacony: 2.489.033.640,00.- PLN

KRS 0000296032 Sąd Rejonowy dla m. st. W-wy / XII Wydz. Gosp.

zaowocować również zwiększeniem konkurencji między wykonawcami. Zgodnie z motywem 78 preambuły do dyrektywy klasycznej w przypadku, gdy instytucja zamawiająca zdecyduje, że podział zamówienia na części nie byłby właściwy, stosowne indywidualne sprawozdanie lub dokumenty zamówienia powinny zawierać wskazanie głównych przyczyn decyzji instytucji zamawiającej.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, iż pytanie Wykonawcy nie dotyczy treści SIWZ, a tym samym Zamawiający nie zajmuje stanowiska w powyższym zakresie.*

**Pytanie 2**

**Dot. SIWZ, rozdział V pkt 1**

Wnioskujemy o podział zamówienia na części powołując się na art. 84 dyrektywy klasycznej oraz dostosowanie w rozdziale VIII warunków udziału w postępowaniu w tym w szczególności zapisu w pkt 2.2 wcześniej wymienionego rozdziału.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, iż pytanie Wykonawcy nie dotyczy treści SIWZ, a tym samym Zamawiający nie zajmuje stanowiska w powyższym zakresie.*

**Pytanie 3**

**Dot. SIWZ, rozdział V pkt 21**

Wnosimy o wykreślenie w całości postanowienia opisanego w rozdziale V pkt 21 SIWZ, dotyczącego niedopuszczalności złożenia oferty częściowej.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 4**

**Dot. SIWZ, rozdział VI pkt 1**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Zamawiający wymaga realizacji przedmiotu zamówienia w terminie nie dłuższym niż **62 miesiące od dnia zawarcia umowy**, z zastrzeżeniem ust. 2 i ust. 3.”*

Terminy realizacji podane w SIWZ przez Zamawiającego są zdecydowanie za krótkie biorąc pod uwagę ustęp 7 art. 23b ustawy o transporcie kolejowym, a także prawo Prezesa UTK, który może żądać dostarczenia dodatkowej dokumentacji. Czas potrzebny na samą modernizację wagonu i wykonanie przeglądu, ale także na stosowne badania i przebieg procedury związanej z uzyskaniem zezwolenia na dopuszczenie do eksploatacji typu pojazdu kolejowego na terenie Polski zdecydowanie wykracza poza terminy podane w SIWZ. Zostało to zgłoszone Zamawiającemu również przez inne podmioty na rynku. Z racji tego faktu i mając na uwadze obowiązek Zamawiającego względem precyzyjnego i starannego przygotowania postępowania wnioskujemy o dostosowanie i wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia wynikające z konieczności wydłużenia terminów realizacji naprawy na pierwszy wagon i kolejne.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 5**

**Dot. SIWZ, rozdział VI pkt 2**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Zamawiający wymaga wykonania naprawy wraz z modernizacją wszystkich wagonów osobowych objętych zamówieniem, w tym także w zakresie prawa opcji, nie później niż w terminie **44 miesięcy** od dnia zawarcia umowy.”*

Terminy realizacji podane w SIWZ przez Zamawiającego są zdecydowanie za krótkie biorąc pod uwagę ustęp 7 art. 23b ustawy o transporcie kolejowym, a także prawo Prezesa UTK, który może żądać dostarczenia dodatkowej dokumentacji. Czas potrzebny na samą modernizację wagonu i wykonanie przeglądu, ale także na stosowne badania i przebieg procedury związanej z uzyskaniem zezwolenia na dopuszczenie do eksploatacji typu pojazdu kolejowego na terenie Polski zdecydowanie wykracza poza terminy podane w SIWZ. Zostało to zgłoszone Zamawiającemu również przez inne podmioty na rynku. Z racji tego faktu i mając na uwadze obowiązek Zamawiającego względem precyzyjnego i starannego przygotowania postępowania wnioskujemy o dostosowanie i wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia wynikające z konieczności wydłużenia terminów realizacji naprawy na pierwszy wagon i kolejne.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 6**

**Dot. SIWZ, rozdział VI pkt 4**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Zamawiający wymaga naprawy wraz z modernizacją jednego wagonu (czas postoju wagonu) w terminie nie dłuższym niż **180 dni** kalendarzowych - **licząc nie wcześniej jednak niż od dnia odbioru po modernizacji pierwszego wagonu**, z zastrzeżeniem ust. 5.”*

Zaproponowany termin realizacji w SIWZ patrząc na zakres modernizacji wagonów oraz potrzeby wykonania naprawy okresowej na 5-tym poziomie utrzymania jest zdecydowanie za krótki co powoduje narażenie Wykonawcy na poniesienie wysokich kosztów z tytułu kar umownych co rodzi podejrzenie celowego dofinansowywania budżetu inwestycyjnego kosztem Wykonawcy, a także podejrzenie traktowania przez Zamawiającego kar umownych jako sposobu uzyskania dodatkowego dochodu.

Zamawiający powinni zachować szczególną ostrożność, wprowadzając do umowy klauzule, które określają termin realizacji umowy w sposób szacunkowy. Takie zapisy mogą zostać uznane za naruszające art. 29 ust. 1 Pzp, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Zamawiający zachowując za krótki termin realizacji naprawy wraz z modernizacją jednego wagonu świadomie ogranicza możliwość składania ofert tylko i wyłącznie do Wykonawców z największym potencjałem technicznym nie uwzględniając możliwości małych i średnich przedsiębiorstw, do których aktualnie jest znowelizowana ustawa prawo zamówień publicznych.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający odsyła do Zmiany nr 1 specyfikacji istotnych warunków zamówienia z dnia 21.04.2017 r. Wprowadzone wyżej wymienionym dokumentem zmiany uwzględniają częściowo wniosek Wykonawcy. Ponad te zmiany Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 7**

**Dot. SIWZ, rozdział VI pkt 6**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Zamawiający wymaga wykonania przeglądu każdego z wagonów osobowych w terminie nie dłuższym niż **30 dni** kalendarzowych (czas postoju wagonu).”*

Biorąc pod uwagę aktualnie realizowane dla Zamawiającego umowy dotyczące wykonania przeglądów na 3-cim poziomie utrzymania (P3) 30-dniowy termin realizacji jest minimalnym realnym terminem. W innym wypadku Wykonawca jest narażony na poniesienie wysokich kosztów z tytułu kar umownych co rodzi podejrzenie celowego dofinansowywania budżetu inwestycyjnego kosztem Wykonawcy tym bardziej biorąc pod uwagę że Zamawiający dysponuje wiedzą o realnym terminie realizacji przeglądów, a także podejrzenie traktowania przez Zamawiającego kar umownych jako sposobu uzyskania dodatkowego dochodu.

Zamawiający powinni zachować szczególną ostrożność, wprowadzając do umowy klauzule, które określają termin realizacji umowy w sposób szacunkowy. Takie zapisy mogą zostać uznane za naruszające art. 29 ust. 1 Pzp, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 8**

**Dot. SIWZ, rozdział IX pkt 13, pkt 15 i pkt 16:**

Prosimy o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania:

- 1) Czy Zamawiający, w celu wykazania braku podstaw do wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia, wymaga przedstawienia przez wykonawcę posiadającego siedzibę poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w którym to kraju będącym siedzibą wykonawcy nie wydaje się dokumentów, o których mowa w rozdziale IX pkt 13 SIWZ – dokumentu lub dokumentów zawierających stosowne oświadczenie, złożone przed notariuszem wykonującym zawód w Rzeczypospolitej Polskiej lub na terytorium kraju siedziby wykonawcy lub przed organem sądowym, administracyjnym albo organem samorządu zawodowego lub gospodarczego właściwego ze względu na siedzibę wykonawcy?
- 2) Czy celem spełnienia wymogu wykazania przez wykonawcę, który ma siedzibę poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub przez osobę, której dokument dotyczy, a która posiada miejsce zamieszkania poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, braku podstaw do wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia Zamawiający akceptuje zaświadczenie z Krajowego Rejestru Karnego wraz z zaświadczeniem uzyskanym z systemu ECRIS, bez konieczności składania odrębnego oświadczenia w formie pisemnej lub przed notariuszem lub innym właściwym organem?

3) Czy Zamawiający dopuszcza złożenie oświadczenia, o którym mowa w pytaniu zawartym w punkcie 1) powyżej, bez wymogu jego składania przed notariuszem lub notariuszem wykonującym zawód w Rzeczypospolitej Polskiej lub na terytorium kraju siedziby wykonawcy lub przed organem sądowym, administracyjnym albo organem samorządu zawodowego lub gospodarczego właściwego ze względu na siedzibę wykonawcy – tzn. czy Zamawiający dopuszcza złożenie takiego oświadczenia w formie pisemnej?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wyjaśnia, że:*

*Ad. 1) Jeżeli w kraju, w którym Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania lub miejsce zamieszkania ma osoba, której dokument dotyczy, nie wydaje się dokumentów, o których mowa w Rozdziale IX ust. 13 zastępuje się je dokumentem zawierającym odpowiednio oświadczenie Wykonawcy, ze wskazaniem osoby albo osób uprawnionych do jego reprezentacji lub oświadczenie osoby, której dokument miał dotyczyć, złożone przed notariuszem lub przed organem sądowym, administracyjnym albo organem samorządu zawodowego lub gospodarczego właściwym ze względu na siedzibę lub miejsce zamieszkania Wykonawcy lub miejsce zamieszkania tej osoby.*

*Ad. 2) Jeżeli Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, zamiast informacji z Krajowego Rejestru Karnego składa informację z odpowiedniego rejestru albo, w przypadku braku takiego rejestru, inny równoważny dokument wydany przez właściwy organ sądowy lub administracyjny kraju, w którym Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania lub miejsce zamieszkania ma osoba, której dotyczy informacja albo dokument, w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 Ustawy Pzp. Jeżeli w kraju, w którym Wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania lub miejsce zamieszkania ma osoba, której dokument dotyczy, nie wydaje się dokumentów w/w dokumentów, zastępuje się je dokumentem zawierającym odpowiednio oświadczenie Wykonawcy, ze wskazaniem osoby albo osób uprawnionych do jego reprezentacji lub oświadczenie osoby, której dokument miał dotyczyć, złożone przed notariuszem lub przed organem sądowym, administracyjnym albo organem samorządu zawodowego lub gospodarczego właściwym ze względu na siedzibę lub miejsce zamieszkania Wykonawcy lub miejsce zamieszkania tej osoby.*

*Ad. 3) Wymaga dokumentu zawierającego odpowiednio oświadczenie Wykonawcy, ze wskazaniem osoby albo osób uprawnionych do jego reprezentacji lub oświadczenie osoby, której dokument miał dotyczyć, złożonego przed notariuszem lub przed organem sądowym, administracyjnym albo organem samorządu zawodowego lub gospodarczego właściwym ze względu na siedzibę lub miejsce zamieszkania Wykonawcy lub miejsce zamieszkania tej osoby.*

*Zamawiający wskazuje, że zapisy Rozdziału IX SIWZ ust. 13, ust. 15 i ust. 16 wynikają z przepisów powszechnie obowiązujących tj. z par. 7 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r. poz. 1126).*

**Pytanie 9**

**Dot. SIWZ, rozdział XI pkt 19**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

**„Ofertę należy złożyć w 2 egzemplarzach, tj.: oryginatu oraz 1 kopii *elektronicznej tj. zeskanowanej oferty w formie nieedytowalnego pliku PDF na płycie CD lub DVD.*”**

Kopii papierowej Zamawiający nie żądał w ostatnich postępowaniach nr 16/12/TUT/2016 i 16/11/TUT/2016, z racji tego faktu Wykonawca wnioskuję o wykreślenie kopii papierowej oferty i zastąpienie jej zapisem z kopią elektroniczną. Jest to bliższe zapisom i dążeniu do elektroniczacji postępowań, a także usprawni pracę Zamawiającemu, który z różnych powodów miewa problem z przestaniem skanów ofert na wniosek o udostępnienie ofert.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 10**

**Dot. SIWZ, rozdział XX pkt 1**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca najpóźniej wraz z podpisaniem umowy zobowiązany będzie do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 3% całkowitej ceny brutto oferty (bez prawa opcji).”*

Biorąc pod uwagę zapis Zamawiającego o wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy wynoszącego 5% całkowitej ceny brutto oferty (wraz z prawem opcji) oraz zważywszy na zapisy we wzorze umowy (załącznik nr 12, §18 „Kary umowne”) wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wymiarze 3% całkowitej ceny brutto oferty jest zdaniem Wykonawcy zdecydowanie wystarczająca.

Prawo opcji nie jest wartością podstawą zamówienia, Zamawiający może z tej opcji w ogóle nie skorzystać z racji tego faktu, a także powołując się na doświadczenie Wykonawcy. Wykonawca dodatkowo pragnie podkreślić, że Sąd Najwyższy orzekł, że sytuację, w której dochodzi do powstania nadmiernego i zbędnego zabezpieczenia prawnego można i należy oceniać w świetle całokształtu okoliczności konkretnego przypadku. Co najważniejsze SN doszedł do wniosku, że „w pewnych sytuacjach, w których stwierdzony został stan nadzabezpieczenia możliwe jest uznanie umowy o ustanowienie zabezpieczenia za nieważną (art. 353<sup>1</sup> i art. 58 § 2 k.c.)”. Z racji tego faktu wnosimy o zmianę zapisu na powyższy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 11**

**Dot. SIWZ, rozdział XX pkt 7**

Biorąc pod uwagę zapis Zamawiającego dotyczący zabezpieczenia należytego wykonania umowy wnoszonego w formie innej niż pieniężna wnioskujemy o udostępnienie wzoru dokumentów gwarancyjnych akceptowanych przez Zamawiającego, w celu uniknięcia potencjalnych nieporozumień związanych z jego treścią i uproszczenia formalności przed podpisaniem umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

#### **Pytanie 12**

##### **Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ**

Prosimy o podanie bądź udostępnienie analizy maksymalnej sumy mocy pobieranej przez wagon, jeżeli Zamawiający posiada taką analizę.

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, iż taki bilans musi opracować Wykonawca zgodnie z zapisami w Lp. 23 pkt. 5 Załącznika nr 2 do SIWZ.*

#### **Pytanie 13**

##### **Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 1**

Prosimy o zdefiniowanie co oznacza „podwyższona jakość” w stosunku do farb które mają być użyte w ramach modernizacji.

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje iż pod pojęciem „podwyższonej jakości” rozumie farby:*

- *twarde i odporne na uszkodzenia mechaniczne – zarysowania, przetarcia, itp;*
- *pozwalające na uzyskanie jednolitej powierzchni i połysku;*
- *osiadające na powierzchni bez zacieków i zmarszczeń;*
- *odporne na działanie czynników chemicznych;*
- *odporne na działanie bardzo niskich temperatur, jak też na przegrzanie;*
- *odporne na szkodliwe działanie czynników atmosferycznych;*

#### **Pytanie 14**

##### **Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 14 ppkt 4**

Zamawiający wymaga aby „każda kabina winna składać się z: (...)

7) suszarki do rąk,

8) pojemnika na ręczniki papierowe, (...)”

Prosimy o sprecyzowanie czy kabina WC powinna być wyposażona:

- w suszarkę do rąk i pojemnik na ręczniki papierowe,
- w samą suszarkę do rąk,
- w sam pojemnik na ręczniki.

Wykonawca może wybrać jedną z opcji.

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, iż zgodnie z zapisami Załącznika nr 2 do SIWZ Lp. 14 pkt 4 wymaga wyposażenia kabiny WC zarówno w suszarkę do rąk jak i w pojemnik na ręczniki papierowe.*

#### **Pytanie 15**

##### **Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 18 ppkt 4**

„każda kabina winna składać się z: (...)

11) zabudowanych zbiorników na wodę”

Wnioskujemy o określenie ilości zbiorników na wodę w kabinie WC.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający uznaje, że pytanie odnosi się do Załącznika nr 2 do SIWZ Lp. 14 pkt 4 ppkt 11 oraz informuję, iż wymaga aby w każdej z kabin WC zabudowany został jeden zbiornik na wodę. W związku z udzieloną odpowiedzią Zamawiający dokona stosownych zmian w SIWZ.*

**Pytanie 16**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 18**

Jakie urządzenia oprócz oświetlenia przewidziane są do zasilania z baterii i jaki jest wymagany czas działania tych urządzeń w sytuacji braku zasilania z lokomotywy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający informuje, iż urządzenia zasilane z baterii w przypadku braku zasilania wagonu z lokomotywy zdefiniowane są między innymi w karcie UIC 550 oraz normie ZN-00/PKP-3512-05.*

**Pytanie 17**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 18 ppkt 11**

Zamawiający wymaga zabudowanych zbiorników na wodę.

Prosimy o określenie ilości zbiorników na wodę w kabinie WC.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający uznaje, że pytanie odnosi się do Załącznika nr 2 do SIWZ Lp. 14 pkt 4 ppkt 11 oraz informuję, iż wymaga aby w każdej z kabin WC zabudowany został jeden zbiornik na wodę. W związku z udzieloną odpowiedzią Zamawiający dokona stosownych zmian w SIWZ.*

**Pytanie 18**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 23**

Jaki zakres napięć wejściowych przetwornicy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wymaga zabudowy nowej przetwornicy statycznej z autostartem – system zasilania jednonapięciowy.*

**Pytanie 19**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 24**

Czy wymagane jest stosowanie osobnego zabezpieczenia samoresetowalnego na każde gniazdko, czy jedno zabezpieczenie może zabezpieczać grupę gniazdek opisaną w punkcie 6.

- a. Czy w przypadku stosowania zabezpieczenia na grupę gniazdek oferent powinien przyjąć 150VA na gniazdko czy średnią moc przyjąć niższą? Jaką?
- b. Jakie średnie zapotrzebowanie na moc do notebooków (zasalania gniazdek) należy przyjąć do bilansu mocy?

- c. Jakie są warunki ponownego przywrócenia zasilania po zadziałaniu samoresetowalnego zabezpieczenia przeciążeniowego?
- d. Czy wymagane są osobne gniazdka do urządzeń sprzątających i jakie parametry zasilania w tych gniazdkach należy przyjąć (jaka moc, czy także zabezpieczone zabezpieczeniem samoresetowalnym); gdzie powinny być umieszczone gniazdka do sprzątania o ile mają wystąpić.
- e. Czy urządzenie filtrowanie zakłóceń, o których mowa w punkcie 8 może być zrealizowane centralnie (1 urządzenie, z którego jest zasilana instalacja gniazdek), czy konieczne jest indywidualne zabezpieczenie każdej strefy lub każdego gniazdka? (sugerujemy centralne zabezpieczenie przeciwprzepięciowe).

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wymaga zastosowania osobnego zabezpieczenia samoresetowalnego na każde gniazdko.*

*Ad. a. Zamawiający nie dopuszcza stosowania zabezpieczenia na grupę gniazdek.*

*Ad.b. Zamawiający wyjaśnia, że pobór mocy z jednego gniazdka nie może być większy niż 150 VA.*

*Ad.c. Zamawiający wyjaśnia, iż napięcie w gniazdku musi się pojawić wtedy, kiedy ustąpi przyczyna zadziałania zabezpieczenia.*

*Ad. d. Zamawiający wyjaśnia, że instalacja gniazd do sprzątania musi nastąpić zgodnie z ZN-00/PKP-3512-05 pkt. 2.11.3,*

*Ad.e. Zamawiający wyjaśnia, że opracowanie odpowiedniego rozwiązania dotyczącego zabezpieczeń przeciwprzepięciowych gniazdek do notebooków należy do Wykonawcy. Zastosowane rozwiązanie musi gwarantować zabezpieczenie urządzeń podpiętych do gniazdek 230V przed przepięciami.*

**Pytanie 20**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 28 i 30**

W pkt 28 jest wymagane stosowanie ogrzewania nawiewnego, w pkt. 30 podpunkt 5 wymagane jest stosowanie grzejników konwekcyjnych.

Sugerujemy wybór sposobu ogrzewania (nawiewne/konwekcyjne) pozostawić do wyboru Wykonawcy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 21**

**Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 30 ppkt 9**

Termin 30 dni to jest termin na wykonanie raportu, ale zanim to nastąpi, konieczne jest zaprojektowanie kanałów. Realny możliwy termin przedstawienia rzetelnego raportu to 90 dni od podpisania kontraktu. Prosimy o wydłużenie niniejszego terminu. Proszę mieć na uwadze, że ostatecznie i tak Wykonawca odpowiada za prawidłowe działanie urządzeń, także wykonanie raportu jest także w interesie Wykonawcy, ale ten raport ma sens tylko wtedy, jeśli jest wykonany w oparciu o realne dane wejściowe.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający odsyła do Zmiany nr 1 specyfikacji istotnych warunków zamówienia z dnia 21.04.2017 r. Wprowadzone wyżej wymienionym dokumentem zmiany uwzględniają częściowo wniosek Wykonawcy. Ponad te zmiany Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 22****Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 38 ppkt 1**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„W ścianie czołowej na przedsionku dopuszcza się umieszczenie wnęk, szafek itp.”*

We wnękach ściany czołowej wagonu najczęściej montowana jest tablica pneumatyczna do drzwi bocznych, zawór hamulca bezpieczeństwa. Zmiana położenia tych urządzeń pociągnie za sobą duże zmiany konstrukcyjne. Brak zmiany zapisu wiąże się również ze zwiększeniem kosztów modernizacji wagonu.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie dopuszcza montażu w ścianie czołowej na przedsionku wnęk i szafek które mogą być wykorzystywane przez pasażera i powodowały by uszkodzenie jego dłoni przez otwierające się drzwi czołowe. W związku z udzieloną odpowiedzią Zamawiający dokona stosownych zmian w SIWZ.*

**Pytanie 23****Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 39 ppkt 6**

Zamiast określać temperatury, sugerujemy się powołać na normę EN 50125-1 i określić strefy klimatyczne jako A i T; pozwala to na stosowanie typowych urządzeń produkowanych do taboru kolejowego w Europie.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy. W związku z udzieloną odpowiedzią Zamawiający dokona stosownych zmian w SIWZ.*

**Pytanie 24****Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 46 ppkt 4**

Wymagane jest, aby wagony pracowały połączone ze sobą w ramach jednej sieci IP z racji tego faktu prosimy o odpowiedź na poniższe pytania:

- a. Czy praca w jednej sieci IP dotyczy tylko wagonów tej serii, czy system ma być kompatybilny z innymi wagonami innych producentów. Jeśli wymagana jest kompatybilność z innymi wagonami, proszę o kreślenie protokołów komunikacji.
- b. Jaki jest wymagany standard złącz międzywagonowych przeznaczonych do transmisji danych.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wyjaśnia, iż praca dotyczy jedynie sieci IP tej serii. Wymagania odnośnie połączeń IP pomiędzy wagonami zostały zawarte w Załączniku nr 2 do SIWZ Lp.56*

#### **Pytanie 25**

##### **Dot. Załącznika nr 2 do SIWZ pkt 55**

Prosimy o odpowiedź na następujące pytania:

- a. W jaki sposób wymiana kontentu danych ma się odbywać na stacjach technicznych?
- b. Co oznacza „jednocześnie we wszystkich wagonach” – czy to dotyczy wszystkich wagonach danego pociągu, czy wszystkich danej serii?

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający wyjaśnia, że wymiana danych na stacjach technicznych docelowo ma się odbywać z wykorzystaniem sieci Wi-Fi. Zamawiający wskazuje, że „jednocześnie we wszystkich wagonach” oznacza jednoczesną wymianę danych dla grupy wagonów wskazanych przez Operatora do wymiany danych.*

#### **Pytanie 26**

##### **Dot. Załącznika nr 11 do SIWZ - Wykaz części, urządzeń, zespołów i podzespołów wchodzących w skład „Wyprawki” oraz Załącznika nr 18 do umowy.**

Zamawiający we wcześniejszych postępowaniach dotyczących przeglądów na 5-tym poziomie utrzymania wagonów osobowych wraz z modernizacją wymagał wycenienia „Wyprawki”. W wyżej wymienionym załączniku została usunięta kolumna na podanie cen. Wykonawca wnioskuję o modyfikację załączników i dodanie kolumny „Cena jednostkowa oferowana przez Wykonawcę netto”. Przykładowo: Zamawiający prowadzi postępowanie oznaczone znakiem postępowania 09/01/TUT/2017 w którym załącznik nr 11 do SIWZ może służyć za wzór lub przykład.

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

#### **Pytanie 27**

##### **Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §4 pkt 1**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Przedmiot Umowy zostanie zrealizowany w całości w terminie nie dłuższym niż **60 miesięcy** od dnia jej zawarcia.”*

Terminy realizacji podane we wzorze umowy oraz SIWZ przez Zamawiającego są zdecydowanie za krótkie biorąc pod uwagę ustęp 7 art. 23b ustawy o transporcie kolejowym, a także prawo Prezesa UTK, który może żądać dostarczenia dodatkowej dokumentacji. Czas potrzebny na samą modernizację wagonu i wykonanie przeglądu, ale także na stosowne badania i przebieg procedury związanej z uzyskaniem zezwolenia na dopuszczenie do eksploatacji typu pojazdu kolejowego na terenie Polski zdecydowanie wykracza poza terminy podane w SIWZ. Zostało to zgłoszone Zamawiającemu również przez inne podmioty na rynku. Z racji tego faktu i mając na uwadze obowiązek Zamawiającego względem precyzyjnego i starannego przygotowania postępowania wnioskujemy o dostosowanie i wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia wynikające z konieczności wydłużenia terminów realizacji naprawy na pierwszy wagon i kolejne.

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

#### Pytanie 28

Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §4 pkt 2

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonanie naprawy wraz z modernizacją wszystkich wagonów objętych niniejszą Umową, w tym także w zakresie prawa opcji, o której mowa w § 23 Umowy, nastąpi nie później niż w terminie 30 miesięcy od dnia zawarcia Umowy, zaś wykonanie przeglądu na 3-cim poziomie utrzymania winno nastąpić po **42 miesiącach** od wykonania naprawy na 5-tym poziomie utrzymania.”*

Terminy realizacji podane we wzorze umowy oraz SIWZ przez Zamawiającego są zdecydowanie za krótkie biorąc pod uwagę ustęp 7 art. 23b ustawy o transporcie kolejowym, a także prawo Prezesa UTK, który może żądać dostarczenia dodatkowej dokumentacji. Czas potrzebny na samą modernizację wagonu i wykonanie przeglądu, ale także na stosowne badania i przebieg procedury związanej z uzyskaniem zezwolenia na dopuszczenie do eksploatacji typu pojazdu kolejowego na terenie Polski zdecydowanie wykracza poza terminy podane w SIWZ. Zostało to zgłoszone Zamawiającemu również przez inne podmioty na rynku. Z racji tego faktu i mając na uwadze obowiązek Zamawiającego względem precyzyjnego i starannego przygotowania postępowania wnioskujemy o dostosowanie i wydłużenie terminu realizacji przedmiotu zamówienia wynikające z konieczności wydłużenia terminów realizacji naprawy na pierwszy wagon i kolejne.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

#### Pytanie 29

Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §7 pkt 10

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Odbiory po wykonanej naprawie wraz z modernizacją będą się odbywać wg zasad szczegółowo określonych w Załączniku nr 20 do Umowy, z zastrzeżeniem że pierwszy odbiór końcowy **każdego wagonu** odbywa się na koszt Zamawiającego, zaś koszt kolejnego odbioru usterek stwierdzonych podczas pierwszego odbioru końcowego, obciąża Wykonawcę w kwocie **100,00 (słownie: sto złotych) zł netto każdy. Przy pierwszym odbiorze końcowym każdego wagonu Zamawiający wskaże wszystkie wady i usterki Przedmiotu Umowy. Jeżeli nowe wady i usterki Przedmiotu Umowy zostaną wskazane po pierwszym odbiorze końcowym, koszt kolejnego odbioru obciąża Zamawiającego.”***

Komisarz Odbiorczy podczas przeprowadzania pierwszego odbioru technicznego powinien wskazać wszystkie usterki jakie należy usunąć. Niezmieniony zapis prowadzić będzie do wskazywania przez Komisarza Odbiorczego przy każdym kolejnym odbiorze kolejnych usterek.

Natomiast zaproponowana we wzorze umowy wysokość kwoty jest rażąco wysoka i nieadekwatna do poniesionych kosztów Zamawiającego co rodzi wątpliwość i podejrzenie celowego działania by uzyskać dodatkowy dochód tytułem obciążenia Wykonawcy dodatkowymi kosztami podczas przebiegu rutynowej czynności.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

### Pytanie 30

Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §8 pkt 3

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Sporządzone przez Wykonawcę, szczegółowe projekty rozwiązań i warianty rozwiązań, szczegółowo wskazane w Załączniku nr 2 do Umowy zostaną przekazane Zamawiającemu w terminie nie później niż **120 dni** kalendarzowych od dnia zawarcia Umowy.”*

Wykonawca bazując na swoim doświadczeniu wskazuje, iż zakres modernizacji opisany w SIWZ jest bardzo rozległy. Nie dość, że obejmuje on każdy z elementów wagonu, to ponadto dotyczy zabudowy kompletnie nowych systemów elektronicznych. Wobec restrykcyjnych wymagań Zamawiającego i w związku z tak rozległym zakresem modernizacji rzetelne sporządzenie dokumentacji w wymaganym obecnie terminie nie jest możliwe.

### Odpowiedź Zamawiającego:

*Zamawiający odsyła do Zmiany nr 1 specyfikacji istotnych warunków zamówienia z dnia 21.04.2017 r. Wprowadzone wyżej wymienionym dokumentem zmiany uwzględniają częściowo wniosek Wykonawcy. Ponad te zmiany Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

### Pytanie 31

Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §8 pkt 6

Wnosimy o zmianę treści postanowienia na następujące brzmienie:

*„W przypadku niedokonania pomiędzy stronami ustaleń, o których mowa powyżej we wskazanym w ust. 5 terminie, Wykonawca **będzie uprawniony do przyjęcia własnych rozwiązań z pominięciem wytycznych Zamawiającego.**” lub*

*„W przypadku niedokonania pomiędzy stronami ustaleń, o których mowa powyżej we wskazanym w ust. 5 terminie, Wykonawca będzie związany pisemnymi wytycznymi Zamawiającego, **pod warunkiem, że koszty zastosowania wytycznych Zamawiającego nie będą wyższe od rozwiązania proponowanego przez Wykonawcę oraz termin realizacji wytycznych Zamawiającego nie będzie dłuższy niż termin realizacji rozwiązania proponowanego przez Wykonawcę. W przeciwnym razie Wykonawca uprawniony do przyjęcia własnych rozwiązań z pominięciem wytycznych Zamawiającego.**”*

### Odpowiedź Zamawiającego:

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

### Pytanie 32

Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §12 i §13

Wnoszukujemy o sprecyzowanie, że licencje udzielone Zamawiającemu przez Wykonawcę upoważniają Zamawiającego do korzystania z dokumentacji i oprogramowania wyłącznie w celu napraw i utrzymania wagonów objętych przedmiotem zamówienia.

### Odpowiedź Zamawiającego:

*Zamawiający odsyła do Zmiany nr 1 specyfikacji istotnych warunków zamówienia z dnia 21.04.2017 r. Wprowadzone wyżej wymienionym dokumentem zmiany określają, iż udzielona licencja uprawnia*

*Zamawiającego do wykonania napraw wraz z modernizacją łącznie 180 wagonów osobowych, w tym wagonów osobowych stanowiących przedmiot Umowy.*

### **Pytanie 33**

#### **Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §17 pkt 11**

Prosimy o wyjaśnienie następujących kwestii:

1) w zakresie załącznika nr 12 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia pn. "UMOWA NR ..... NA WYKONANIE NAPRAWY OKRESOWEJ NA 5-TYM POZIOMIE UTRZYMANIA WRAZ Z MODERNIZACJĄ ORAZ PRZEGLĄDU NA 3-CIM POZIOMIE UTRZYMANIA 83 WAGONÓW OSOBOWYCH" w części dotyczącej paragrafu 17 ust. 11 tej Umowy:

a) czy w razie skorzystania przez Zamawiającego z prawa usunięcia wad powstałych w okresie gwarancyjnym we własnym zakresie na koszt wykonawcy, Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu gwarancji lub rękojmi za wadliwe lub nieprawidłowe usunięcie tych wad, nawet w sytuacji, gdy Zamawiający usuwa wady we własnym zakresie lub za pomocą podmiotów trzecich?

Jeżeli wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu gwarancji lub rękojmi w związku z niewłaściwym, nieprawidłowym, wadliwym lub innego rodzaju błędnym usunięciem tych wad, proponuje się następującą zmianę załącznika nr 12 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia pn. "UMOWA NR ..... NA WYKONANIE NAPRAWY OKRESOWEJ NA 5-TYM POZIOMIE UTRZYMANIA WRAZ Z MODERNIZACJĄ ORAZ PRZEGLĄDU NA 3-CIM POZIOMIE UTRZYMANIA 83 WAGONÓW OSOBOWYCH" poprzez uzupełnienie treści paragrafu 17 ust. 11 tej Umowy w ten sposób, że po słowach "Wykonawca winien zwrócić Zamawiającemu w terminie 14 dni kalendarzowych od otrzymania kalkulacji wraz z fakturą VAT." dodaje się słowa: "W takim przypadku Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, w tym z tytułu gwarancji lub rękojmi, za niewłaściwe, nieprawidłowe, wadliwe lub innego rodzaju błędne usunięcie lub próbę usunięcia przez Zamawiającego lub osobę trzecią działającą na polecenie Zamawiającego wad powstałych w okresie gwarancji lub rękojmi, a także następstw jakie mogą one powodować, w tym Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za szkody powstałe w wyniku takich działań. Gwarancja i rękojmia, o których mowa w paragrafie 17 ust. 1 Umowy, udzielone przez Wykonawcę wygasają z dniem usunięcia lub próby usunięcia wad przez Zamawiającego lub osobę trzecią działającą na polecenie Zamawiającego."

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy. W razie skorzystania przez Zamawiającego z prawa usunięcia wad powstałych w okresie gwarancyjnym we własnym zakresie na koszt Wykonawcy, Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu gwarancji lub rękojmi za wadliwe lub nieprawidłowe usunięcie tych wad, nawet w sytuacji, gdy Zamawiający usuwa wady we własnym zakresie lub za pomocą podmiotów trzecich.*

### **Pytanie 34**

#### **Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §17 pkt 21**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca, zapłaci Zamawiającemu opłatę w kwocie 200 zł netto (jednorazowo) w związku z przygotowaniem wagonu do usunięcia wady lub usterki w ramach naprawy gwarancyjnej wagonu w przypadku, gdy reklamacja jest zasadna. Zapłata opłaty wskazanej w zdaniu poprzedzającym nie wyłącza możliwości dochodzenia odszkodowania do wysokości całości poniesionej szkody. W*

*przypadku przyjazdu przedstawicieli Wykonawcy niestwierdzenia wady lub usterki gwarancyjnej Zamawiający zapłaci Wykonawcy kwotę 200 zł netto (jednorazowo) tytułem bezzasadnego wezwania.”* Zapis ten ma charakter kary umownej za fakt wystąpienia roszczeń z tytułu gwarancji na wykonane usługi. W odczuciu Wykonawcy opłata taka nie powinna mieć miejsca tym bardziej, że nie ma części ani podzespołów, a tym bardziej całego wagonu niezawodnego, który nie zepsuje się w okresie ponad dwuletniej gwarancji. Powyższa opłata to koszt ryzyka Zamawiającego, który nie powinien obciążać opłatami dodatkowymi Wykonawcy, który nie ma wpływu na niezawodność całego wagonu tym bardziej przy intensywnej eksploatacji.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 35**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §17 pkt 8, 9, 26 oraz Załącznika nr 12 do umowy**

Wnioskujemy o wykreślenie niezwłocznego poinformowania Zamawiającego poprzez wysłanie faxu w wyżej wymienionym zapisie lub podanie numeru faxu. Z tego co Zamawiający informował o zmianie adresu siedziby numeru faxu Zamawiający nie posiada.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy. Poinformowanie Zamawiającego może odbyć się zarówno faxem jak i e-mailem.*

**Pytanie 36**

**Dot. Załącznika nr do SIWZ 12 §18**

Można stwierdzić „nierówną pozycję” stron stosunku cywilnoprawnego. W §18 zatytułowanym „Kary umowne” możemy odnaleźć 8 rodzajów kar przewidzianych dla Wykonawcy i ani jednego rodzaju kar przewidzianych dla Zamawiającego. Dodatkowo zaproponowane zapisy mogą prowadzić do kumulowania kar umownych powstałych na bazie tej samej okoliczności. Bardzo rozbudowany katalog zdarzeń powodujących naliczenie przez zamawiającego kary umownej powoduje, że kary przestają mieć charakter pobudzający, a przekształcają się w swoisty bat na Wykonawcę, co z kolei bardzo szybko będzie paraliżować każdą inwestycję.

Wykonawca zwraca uwagę również na fakt że na oficjalnej stronie Urzędu Zamówień Publicznych występuje wzór umowy w którym istnieje zapis w rozdziale zatytułowanym „Kary umowne”:

*„Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne:*

- a) z tytułu odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości ... % Ceny ofertowej brutto. Kara nie przysługuje, jeżeli odstąpienie od Umowy nastąpi z przyczyn, o których mowa w art. 145 ustawy Pzp,*
- b) za nieprzystąpienie przez Zamawiającego do odbiorów robót zgłoszonych do odbioru przez Wykonawcę w terminach określonych Umową w wysokości ... zł za każdy rozpoczęty dzień zawłoki.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy, a tym samym pozostawia zapisy dotyczące kar umownych bez zmian.*

### Pytanie 37

#### Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 1

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w wykonaniu naprawy wraz z modernizacją wagonu (liczoną w stosunku do każdego z wagonów odrębnie) - w wysokości **0,1%** ceny jednostkowej netto, o której mowa w §3 ust. 4 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień kalendarzowy zwłoki, z zastrzeżeniem, że maksymalna wysokość kar umownych z tego tytułu nie przekroczy **10%** wynagrodzenia netto Wykonawcy, o którym mowa w §3 ust. 3 pkt. 1) Umowy.”*

Wysokość zaproponowanych w SIWZ kar jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody. Tym bardziej biorąc pod uwagę, że Zamawiający często nadmiernie interpretuje pojęcie zwłoki. Pojęcie zwłoki zostało określone w treści art. 476 kodeksu cywilnego. Zgodnie z ustawowym znaczeniem zwłoka to opóźnienie z elementem zawinienia dłużnika (tj. Wykonawcy). Przekroczenie terminu wykonania umowy nie będzie określone jako zwłoka gdy będzie ono następstwem okoliczności, za które dłużnik nie ponosi odpowiedzialności.

W ocenie Wykonawcy stosowany wzór umowy w zakresie uprawnienia do naliczenia kar umownych nie pozostawia złudzeń o wypaczeniu funkcji kary umownej. Nie została w nich zachowana zasada równości podmiotów w stosunkach cywilnoprawnych. Zastrzeżenie kary umownej wykraczającej poza funkcję kompensacyjną należałoby uznać za niedopuszczalną w świetle art. 483 § 1 KC.

#### Odpowiedź Zamawiającego:

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

### Pytanie 38

#### Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 2

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w wykonaniu naprawy gwarancyjnej, tj. w usunięciu wad lub usterek w danym wagonie - w wysokości **0,1%** ceny jednostkowej netto, o której mowa w §3 ust. 4 Umowy za każdy rozpoczęty dzień kalendarzowy zwłoki, z zastrzeżeniem, że maksymalna wysokość kar umownych, z tego tytułu nie przekroczy **10%** wynagrodzenia netto, o którym mowa w §3 ust. 3 pkt. 1) Umowy.”*

Zamawiający często nadmiernie interpretuje pojęcie zwłoki. Pojęcie zwłoki zostało określone w treści art. 476 kodeksu cywilnego. Zgodnie z ustawowym znaczeniem zwłoka to opóźnienie z elementem zawinienia dłużnika (tj. Wykonawcy). Przekroczenie terminu wykonania umowy nie będzie określone jako zwłoka gdy będzie ono następstwem okoliczności, za które dłużnik nie ponosi odpowiedzialności.

Biorąc pod uwagę powyższe i fakt że zapis dotyczy wykonania naprawy gwarancyjnej, tj. w usunięciu wad lub usterek w danym wagonie, których Zamawiający ani Wykonawca nie może przewidzieć ponieważ w większości pojęcie gwarancji dotyczy producenta danego podzespołu czy części, a także biorąc pod uwagę zastosowanie procedur i uwzględnienie czasu oczekiwania wysokość kar umownych za wykonanie usługi płatnej po stronie Wykonawcy jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody. Wydaje się, że w tym

wypadku nie została zachowana funkcja kompensacyjna kary umownej na wysokości zaproponowanej w SIWZ z racji tego faktu wnioskujemy o kompensację kary.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 39**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 3**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **10%** wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 3 ust. 3 pkt. 1) Umowy, w przypadku odstąpienia przez którąkolwiek ze Stron od Umowy, w całości lub w części, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.”*

Wysokość kary o której mowa w powyższym zapisie jest obliczana z maksymalnego wynagrodzenia netto z racji tego faktu jak i milionowych kwot wysokość zaproponowanej we wzorze umowy kary jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody z racji tego faktu Wykonawca wnioskuje o zmniejszenie kwoty wyrażonej w procencie tym bardziej, że Zamawiający zastrzegł sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w §18 pkt 8.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 40**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 4**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„W przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z zobowiązania, o którym mowa w § 21 ust. 1 Umowy, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę w wysokości **500,00 zł** (słownie: **pięćset** złotych, 00/100) za każdy przypadek niewywiązania się z zobowiązania. Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w ww. wysokości również w przypadku nieprzedłożenia w terminie określonym w § 21 ust. 5 Umowy kompletu informacji i dokumentów wskazanych w ww. ustępie objętych żądaniem Zamawiającego.”*

Wysokość zaproponowanych we wzorze umowy kary jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody tym bardziej że dotyczy klauzury społecznej, która nie ma wpływu na jakość wykonanej usługi z racji tego faktu Wykonawca wnioskuje o zmniejszenie

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 41**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 5**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w wykonaniu Przeglądu wagonu (liczoną w stosunku do każdego z wagonów odrębnie) - w wysokości **0,1%** ceny jednostkowej netto, o której mowa w § 3 ust. 5 Umowy za każdy rozpoczęty dzień kalendarzowy zwłoki.”*

Wykonawca powołując się na doświadczenie w realizacji umów na przeglądy dla Zamawiającego, biorąc pod uwagę aktualnie realizowane dla Zamawiającego umowy dotyczące wykonania przeglądów na 3-cim poziomie utrzymania (P3) uważa, że termin realizacji wskazany w SIWZ jest terminem nierealnym. Wykonawca jest narażony na poniesienie wysokich kosztów z tytułu kar umownych co rodzi podejrzenie celowego dofinansowywania budżetu inwestycyjnego kosztem Wykonawcy tym bardziej biorąc pod uwagę że Zamawiający dysponuje wiedzą o realnym terminie realizacji przeglądów, a także podejrzenie traktowania przez Zamawiającego kar umownych jako sposobu uzyskania dodatkowego dochodu biorąc pod uwagę wysokość proponowanych kar przez Zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 42**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 6**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Za każdy przypadek naruszenia obowiązków umownych innych niż wskazane powyżej Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **500,00 zł** (słownie: **pięćset** złotych, 00/100) za każdy przypadek niewywiązania się z zobowiązania.”*

Wysokość zaproponowanych we wzorze umowy kar jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 43**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §18 pkt 7**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„W przypadku naruszenia postanowień umowy w zakresie obowiązku dostawy wraz z dostawą pierwszego Pojazdu, kompletnej Wyprawki, o której mowa w §11 Umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości **20%** ceny jednostkowej netto każdego z niedostarczonych w terminie elementów Wyprawki za każdy dzień zwłoki.”*

Wysokość zaproponowanych we wzorze umowy kar jest zdecydowanie nieadekwatna w stosunku do poziomu poniesionej czy możliwej do poniesienia przez Zamawiającego szkody

Wykonawca poddaje w wątpliwość podstawową zasadę równości stron umowy. Przewidziane w umowach kary, do których zapłaty „dobrowolnie” zobowiązuje się Wykonawca, zostały zastrzeżone na okoliczności często niezależne od konkretnego podmiotu; czy też za okoliczności - ryzyka pozostające poza sferą odpowiedzialności Wykonawcy. Jaki ma to skutek dla wykonawców? Powoduje przerzucenie ciężaru uwagi Wykonawcy z prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy na dbanie o niedopuszczenie do sytuacji, w której Zamawiający uzyska uprawnienie do naliczenia często bardzo wysokiej kary. Takie przekierowanie priorytetów musi spowodować spadek

jakości wykonanych robót, przerzucanie odpowiedzialności; z racji tego faktu wnosimy o zmniejszenie wartości podanej procentowo w wyżej wymienionym zapisie.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 44**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §19 pkt 1**

Wnosimy o zmianę zapisu na następujący:

*„Strony potwierdzają, że Wykonawca przed zawarciem Umowy wniósł zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 3% wartości brutto umowy...”*

Biorąc pod uwagę zapis Zamawiającego o wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy wynoszącego 5% całkowitej ceny brutto oferty (wraz z prawem opcji) oraz zważywszy na zapis we wzorze umowy, załącznik nr 12 §18 „Kary umowne” wysokość zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 3% całkowitej ceny brutto oferty jest zdaniem Wykonawcy zdecydowanie wystarczająca.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 45**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §24 pkt 3**

Wnosimy o doprecyzowanie zapisu z zgodnie przepisami prawnymi i dodanie zapisu

*„Pojęcie zwłoki będzie rozumiane zgodnie z treścią art. 476 k.c.”*

Doprecyzowanie zapisu ma charakter informacyjny, tak by zarówno Zamawiający jak i Wykonawca rozumieli pojęcie „zwłoki” zgodnie z przepisami prawa polskiego i nie mylili go z opóźnieniem, ponieważ opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Z powyższego wynika zatem, że zwłoka wiąże się bezpośrednio z winą dłużnika. Opóźnienie natomiast nie może być w ogóle łączone z winą takiej osoby.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 46**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §24 pkt 7**

Wnosimy o doprecyzowanie zapisu zgodnie przepisami prawnymi i dodanie zapisu

*„Pojęcie zwłoki będzie rozumiane zgodnie z treścią art. 476 k.c.”*

Doprecyzowanie zapisu ma charakter informacyjny, tak by zarówno Zamawiający jak i Wykonawca rozumieli pojęcie „zwłoki” zgodnie z przepisami prawa polskiego i nie mylili go z opóźnieniem, ponieważ opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Z powyższego wynika zatem, że zwłoka wiąże się bezpośrednio z winą dłużnika. Opóźnienie natomiast nie może być w ogóle łączone z winą takiej osoby.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

**Pytanie 47**

**Dot. Załącznika nr 12 do SIWZ §24 pkt 9**

Wnoskujemy o wykreślenie ostatniego zdania, którego treść nie wynika z żadnych przepisów, a jest rażącym zmuszeniem Wykonawcy do zrzeczenia się dochodzenia swoich praw.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

*Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.*

Zastępca Przewodniczącego Komisji Przetargowej  
(pełniący obowiązki Kierownika Zamawiającego)



Adam Wawrzyniak