

„Czysta energia w gminie Piaski - montaż instalacji solarnych, fotowoltaicznych i kotłów na biomasę” współfinansowany jest ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Lubelskiego na lata 2014-2020

Ir.271.31.2021.KŁ

Piaski, dn. 27 sierpnia 2021 r.

dotyczy postępowania pod nazwą: Dostawa i montaż instalacji solarnych, fotowoltaicznych i kotłów na biomasę na terenie Gminy Piaski

Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) Zamawiający przedstawia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1. Z uwagi na zapis postanowień umowy paragraf 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) „...w szczególności w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw – pod warunkiem, że wykonawca dochował należytej staranności i w momencie uzyskania zamówienia wykonał odpowiednie czynności w celu ich zamówienia...” prosimy o doprecyzowanie o którym momencie uzyskania zamówienia jest mowa (wybór najkorzystniejszej oferty / podpisanie umowy / inny?), i jakiego typu zachowania/dokumenty potwierdzają „należyta staranność”? Zwracamy uwagę, że złożenie zamówienia na dostawę danych urządzeń, może nastąpić dopiero po akceptacji przez Zamawiającego kart materiałowych, gdyż na jakimkolwiek wcześniejszym etapie nie sposób złożyć zamówienia na materiał, który nie jest zatwierdzony przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż w odniesieniu do zapisów postanowień umowy § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2 „...w szczególności w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw – pod warunkiem, że wykonawca dochował należytej staranności i w momencie uzyskania zamówienia wykonał odpowiednie czynności w celu ich zamówienia...” – stwierdzenie „uzyskania zamówienia” oznacza podpisanie umowy, natomiast „dochował należytej staranności” oznacza złożenie zamówienia u producenta/ dostawcy w odpowiednim terminie pozwalającym na należyta realizację zamówienia wynikającego z umowy.

Pytanie nr 2. W związku z zapisami paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy (jak w pytaniu nr 1), prosimy o wykazanie interesu Zamawiającego w sposobie

jaki ogranicza on możliwości Wykonawcy na dostawę i montaż innych, lepszych rozwiązań, poprzez dopuszczenie zmian umowy wyłącznie w przypadkach zakończenia produkcji urządzeń zaoferowanych lub ich niedostępności na rynku. Zwracamy uwagę, że ciągły rozwój rynku odnawialnych źródeł energii powoduje znaczny przeskok technologiczny nawet w okresie kilku miesięcy (co może być zbieżne z długością trwania postępowania) oferując produkty o lepszych parametrach, co jednocześnie nie powoduje zatrzymania dotychczasowych produkcji. Czy Zamawiający jest świadomy celowej rezygnacji z ewentualnej możliwości zastosowania nowszych, lepszych technologii?

Odpowiedź: Pytanie nr 2 nie dotyczy wątpliwości ani doprecyzowania treści SWZ. Zamawiający będący decydującym w prowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie ma obowiązku wskazywania swojego interesu w podejmowaniu czynności związanych z postępowaniem. Ponadto Zamawiający nie rezygnuje z ewentualnej możliwości zastosowania nowszych, lepszych technologii, natomiast zgodnie z § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2 wskazuje na niezależne od Wykonawcy przeszkody uniemożliwiające terminową dostawę wskazanych w ofercie produktów, w szczególności (czyli nie tylko takie) w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw.

Pytanie nr 3. W związku z zapisami paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy (jak w pytaniu nr 1) czy Zamawiający potwierdza, że nie zaakceptuje urządzeń technologicznie lepszych, spełniających wszystkie wymagania stawiane w SWZ wraz z załącznikami, w przypadku nie zakończenia produkcji lub dalszej dostępności pierwotnie oferowanych urządzeń?

Odpowiedź: Zamawiający zaprzecza, że nie zaakceptuje urządzeń technologicznie lepszych, spełniających wszystkie wymagania stawiane w SWZ wraz z załącznikami, w przypadku nie zakończenia produkcji lub dalszej dostępności pierwotnie oferowanych urządzeń. Akceptacja zmiany urządzeń będzie możliwa, o ile pojawią się przesłanki wskazane w § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2.

Pytanie nr 4. W związku z zapisami paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy (jak w pytaniu nr 1) czy Zamawiający zaakceptuje inne urządzenia, spełniające warunki postępowania, w przypadku ich większej dostępności dla danego Wykonawcy, przy jednoczesnym braku zakończenia produkcji lub dalszej dostępności pierwotnie oferowanych urządzeń?

Odpowiedź: Odwołując się do § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2, Zamawiający wyjaśnia, iż zaakceptuje inne urządzenia niż te wskazane w ofercie wykonawcy, które spełniają warunki postępowania, w przypadku pojawienia się takiej przesłanki. W przypadku pojawienia się

prośby o zmianę urządzeń, każdy przypadek będzie analizowany przez Zamawiającego indywidualnie w oparciu o przesłanki zawarte w umowie.

Pytanie nr 5. W związku z zapisami paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy (jak w pytaniu nr 1) zwracamy uwagę na zamknięcie możliwości dostawy i montażu urządzeń technologicznie lepszych lub równoważnych od pierwotnie oferowanych, których dostępność (przypisana danemu Wykonawcy) może się pojawić zarówno przed jak i po podpisaniu umowy na realizację Zamówienia. Wskazujemy, że na mocy paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) Zamawiający nie będzie miał, na etapie realizacji inwestycji, możliwości zastosowania rozwiązań korzystniejszych wpływających art. na zwiększenie oszczędności na kosztach eksploatacji w okresie po serwisowym, zwiększeniu uzysków z budowanych instalacji, przystępniejszą obsługę urządzeń. W związku z powyższym prosimy o akceptację każdego urządzenia, które wpłynie korzystniej, niż dotychczasowe, na realizację przedmiotu umowy, bez względu na okoliczności wskazane w paragrafie nr 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy „...w szczególności w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw – pod warunkiem, że wykonawca dochował należytej staranności i w momencie uzyskania zamówienia wykonał odpowiednie czynności w celu ich zamówienia...”.

Odpowiedź: W związku z zapisami § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2 projektu umowy, Zamawiający nie zamyka możliwości dostawy i montażu urządzeń technologicznie lepszych lub równoważnych od pierwotnie oferowanych, których dostępność (przypisana danemu Wykonawcy) może się pojawić zarówno przed jak i po podpisaniu umowy na realizację Zamówienia, a jedynie określa okoliczności, w jakich taka zmiana może nastąpić. Pozostawienie możliwości zmiany urządzeń w szerokim kontekście, jest niezgodne z zapisami art. 455 ust. 1 pkt. 1 ustawy Pzp, a ponadto grozi nienależytym wykonaniem założeń projektowych.

Pytanie nr 6. Wnosimy o wykreślenie zapisu z paragrafu 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) projektu umowy „...w szczególności w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw – pod warunkiem, że wykonawca dochował należytej staranności i w momencie uzyskania zamówienia wykonał odpowiednie czynności w celu ich zamówienia...”, z uwagi na jego sprzeczność z zasadami zachowania uczciwej konkurencji, a także możliwość niegospodarności środkami publicznymi, gdyż uniemożliwia on zmianę urządzeń pochodzących od pierwotnie oferowanego producenta. Powyższa okoliczność wskazuje na powstanie wyłączności u danego producenta na dostarczenie urządzeń w przedmiotowym zamówieniu, co stawia zarówno Zamawiającego, jak i Wykonawcę w pozycji uzależnionego od producenta/dostawcy (podmiotu trzeciego), który z przyczyn niezależnych od Zamawiającego, jak i Wykonawcy, bądź też od niego samego,

może zdecydować o nie wykonaniu zamówienia, mimo dalszej dostępności jego urządzeń na rynku. Zwracamy uwagę również, że istnieją inne okoliczności, które wskazują na konieczność zmiany umowy w zakresie dostarczanych rozwiązań, gdyż w przypadku zastosowania urządzeń wskazanych w dokumentacji, realizacja przedmiotu umowy byłaby niemożliwa ze względów techniczno-technologicznych, to Zamawiający nie mógłby zaakceptować ewentualnego nowego rozwiązania proponowanego przez Wykonawcę umożliwiającego dalszą realizację zadania na urządzeniach o parametrach nie gorszych niż wskazane w SWZ.

Wskazujemy, że zapisy zawarte w paragrafie nr 16 „Zmiany umowy” punkt 3 podpunkt 2) są niekorzystne dla Zamawiającego i dla realizacji całego projektu.

Podkreślić należy, że dla osiągnięcia celów projektu najważniejsze są parametry urządzeń, które zapewnią osiągnięcie efektu ekologicznego i energetycznego a nie nazwa producenta i model wskazanego w ofercie urządzenia.

W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie zapisu z wzoru umowy, jak w wstępie.

W przypadku pozostawienia wskazanych zapisów bez zmian Wykonawca skorzysta ze środków ochrony prawnej przewidzianych w ustawie Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie zapisu z § 16 „Zmiany umowy” ust. 3 pkt. 2 projektu umowy tj. „...w szczególności w przypadku zakończenia ich produkcji lub niedostępności ich na rynku w momencie realizowania dostaw – pod warunkiem, że wykonawca dochował należytej staranności i w momencie uzyskania zamówienia wykonał odpowiednie czynności w celu ich zamówienia...”, gdyż pozostawienie zapisów § 16 ust. 3 pkt. 2 umowy w brzmieniu „niezależnych od wykonawcy przeszkód uniemożliwiających terminową dostawę wskazanych w ofercie produktów”, nie spełnia wymogów art. 455 ust. 1 pkt. 1 ustawy Pzp. Nie jest także sprawą Zamawiającego, czy dany producent/ dostawca zdecyduje o niewykonaniu zamówienia na rzecz wykonawcy, pomimo dostępności jego urządzeń na rynku, ponieważ prawidłowe i terminowe wykonanie zamówienia leży w gestii Wykonawcy. Co więcej, przesłanka określona w § 16 ust. 3 pkt. 2 umowy, nie wyklucza zaakceptowania ewentualnego nowego rozwiązania przez Wykonawcę, gdyż jak wskazano w drugim zdaniu tej podstawy – „W przypadku opisanym w zdaniu poprzedzającym Wykonawca może dostarczyć i zamontować inne urządzenia (urządzenia zastępcze), które spełniają wymogi opisane w SWZ i załącznikach pod warunkiem wykazania przez wykonawcę zgodności tych urządzeń w wymogami zamawiającego oraz przedstawienia dla urządzeń zastępczych wszystkich dokumentów wymaganych w postępowaniu o udzieleniu zamówienia publicznego i niniejszej umowie.” W przypadku zakończenia produkcji lub niedostępności na rynku urządzeń wskazanych w pierwotnej ofercie, lub w innym uzasadnionym przypadku, Wykonawca będzie mógł wskazać zastępcze urządzenia spełniające wymogi opisane w SWZ (lub lepsze), a Zamawiający będzie mógł je zaakceptować, pod warunkiem dostawy i zamontowania takich samych urządzeń w ramach całego zamówienia. Pozostawienie możliwości zmiany urządzeń



w szerokim kontekście i wykreślenie zapisu, o który wnosi Wykonawca w pyt. nr 6, grozi nienależytym wykonaniem założeń projektowych.

Zamawiający informuje, że niniejsze wyjaśnienie stanowi integralną część SWZ i wiąże Wykonawców z chwilą ogłoszenia treści niniejszego pisma.

/-/ Michał Cholewa
Burmistrz Piask