



PAK/1200/2021/WAW

Warszawa, dnia 07.12.2021 r.

#### Uczestnicy postępowania

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego  
na: **Dostawę i instalację automatycznych zestawów teleskopowych wraz z usługą wdrożenia do użytkowania” (znak sprawy: BO/16/2021).**

Zamawiający – Polska Agencja Kosmiczna - mając na uwadze postanowienia zawarte w art. 135 ust. 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp informuje, iż pozostawia prośbę bez rozpoznania o udzielenie wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) o treści:

„Czy Zamawiający dopuści zmianę warunków świadczenia gwarancji opisaną w paragrafie 9 umowy punkt 11 w zakresie świadczenia jej na terenie Unii Europejskiej, a nie w miejscu użytkowania AZT? Lub, czy Zamawiający dopuści opisaną w paragrafie 9 punkt 11 zmianę czasu usunięcia awarii urządzenia i jego ewentualnej wymiany z 14 dni i 16 dni na odpowiednio 60 i 120 dni. Ze względu na proponowane umiejscowienie AZT, czas transportu i procedury celno-administracyjne, które są niezależne od Wykonawcy i ulegają losowym opóźnieniom proponowany czas 14 i 16 dni odbiega od typowych praktyk i spowoduje bardzo istotne zwiększenie ceny. Ponadto Paragraf 9 punkt 16 pozwala Zamawiającemu na wykorzystanie nielimitowanych środków finansowych na realizację zadania przez podmioty trzecie, co także znacząco wpływa na ryzyko po stronie Wykonawcy oraz na cenę. Czy Zamawiający dopuści ograniczenie tego zapisu do typowych praktyk i środków transportu wykorzystywanych w zarządzaniu i utrzymaniu robotycznych obserwatoriów optycznych?

Czy Zamawiający dopuści zmianę warunków świadczenia gwarancji opisaną w paragrafie 9 umowy ust.6 i 11 poprzez dopuszczenie realizacji gwarancji również przez serwis zew. na terenie Unii Europejskiej, w przypadku gdy naprawa AZT na miejscu nie będzie możliwa oraz poprzez wprowadzenie dodatkowego terminu naprawy, gdy naprawa w terminie określonym w par. ust. 6 nie będzie możliwa .

Wnosimy o usunięcie zapisu zobowiązującego do wymiany urządzenia w terminie 16 dni w przypadku braku możliwości naprawy w terminie 14 dni lub o sprecyzowanie czy termin 16 dni liczy się do pierwszego zgłoszenia awarii czy od zgłoszenia żądania wymiany urządzenia na nowy po upływie 14 dni. Wskazujemy, iż dokonanie wymiany urządzenia w terminie 4 dni od upływu terminu na naprawę ( 14 dni ) jest fizycznie niemożliwe a Wykonawca przyjąłby na siebie zobowiązanie niemożliwe do spełnienia.

Ze względu na proponowane umiejscowienie AZT, czas transportu i procedury celno-administracyjne, które są niezależne od Zamawiającego i ulegają losowym opóźnieniom proponowany czas 14 i 16 dni odbiega od typowych praktyk i spowoduje bardzo istotne zwiększenie ceny. Realny czas naprawy urządzenia to 60 dni a czas wymiany to 120 dni.

Obecne zapisy są bardzo dotkliwe dla Wykonawcy bowiem w przypadku nie dokonania naprawy urządzenia w terminie 14 dni Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty kar umownych, wymiany urządzenia na nowe ,a Zamawiający będzie mógł skorzystać z wykonania zastępczego. Przy czym może dojść do takiej sytuacji, iż

Wykonawca dokona zamówienia nowego urządzenia ale z uwagi na brak możliwości dostarczenia urządzenia w wyznaczonym terminie (4 dni od upływu 14 dni od zgłoszenia awarii lub od 16 dni od zgłoszenia wymiany) Zamawiający skorzysta z wykonania zastępczego. Wówczas Wykonawca poniesie koszt nowego urządzenia, którego Zamawiający nie przyjmie. Jednocześnie Wykonawca może zostać obciążony maksymalną karą umowną – 20% wartości wynagrodzenia brutto o którym mowa w part. 7 ust. 1 lit. a umowy. Przy czym Zamawiający nie precyzuje, czy w przypadku upływu 14 dni Zamawiający zleci podmiotowi trzeciemu naprawę urządzenia czy dostawę nowego urządzenia. W przypadku bowiem zlecenia dostawy nowego urządzenia przez podmiot trzeci Wykonawca obawia się, iż w przypadku braku możliwości zrealizowania naprawy w terminie, który jest mało realnym będzie musiał zapłacić wysoką karę umowną, ponieść koszty nowego urządzenia i ponieść koszty wykonania zastępczego. Mając na uwadze zakaz formułowania zapisów umowy w sposób naruszający równowagę stron oraz nieważność zapisów określających zobowiązania stron nierealne do wykonania Wykonawca wnosi o zmianę zapisów umowy w poniższy sposób:

W par. 9 ust. 6 dodaje się zdanie „ W przypadku braku możliwości z przyczyn obiektywnych naprawy AZT w terminie 14 dni od zgłoszenia awarii strony ustalą dodatkowy, realny termin naprawy”

Par. 9 ust. 11 otrzymuje brzmienie „Serwis gwarancyjny świadczony będzie w miejscu użytkowania AZT, chyba że z uwagi na charakter wady nie będzie to możliwe. Wówczas Zamawiający dopuszcza naprawę urządzenia w serwisie zewnętrznym na koszt Wykonawcy”.

Lub

Serwis gwarancyjny świadczony będzie w miejscu użytkowania AZT, chyba że z uwagi na charakter wady nie będzie to możliwe. Wówczas Zamawiający dopuszcza naprawę urządzenia w serwisie zewnętrznym na koszt Wykonawcy. W przypadku awarii urządzenia, która nie została usunięta w terminie 60 dni, Wykonawca zobowiązuje się do wymiany urządzenia na nowe, o parametrach nie gorszych od sprzętu uszkodzonego. Wymiana sprzętu na nowy nastąpi najpóźniej w terminie 120 dni od zgłoszenia wymiany urządzenia na nowy. Po bezskutecznym upływie ww. terminu ( 120 dni) Zamawiający będzie mógł skorzystać z wykonania zastępczego o którym mowa w ust. 11.

Mając na uwadze art. 135 ustawy PZP oraz prawo Zamawiającego udzielenia odpowiedzi na pytania w każdym czasie Wykonawca wnosi o wyjaśnienie powyższych zapisów dot. warunków gwarancji oraz o ich zmianę celem obniżenia kosztów oferty oraz dostosowania wyznaczonych terminów do realnych możliwości.”

Zgodnie z przepisem art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający ma obowiązek udzielić niezwłocznie wyjaśnień, jednak nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do zamawiającego nie później niż na 14 dni przed upływem terminu składania ofert. Mając na uwadze postanowienia zawarte w art. 135 ust. 2 i 4 ustawy Pzp w przedmiotowym postępowaniu termin do składania wniosków o udzielenie wyjaśnień upłynął w dniu 19 listopada 2021 r.

Ww. wnioski o wyjaśnienie treści SWZ oraz o modyfikacje SWZ wpłynęły do Zamawiającego za pośrednictwem platformy zakupowej w dniach 05.12.2021 r. oraz 06.12.2021 r., a zatem po upływie określonego terminu na składanie wniosków o wyjaśnienie treści SWZ.

Mając na uwadze powyższe okoliczności faktyczne i prawne - Zamawiający informuje jak na wstępie.

Jednocześnie, w celu usunięcia wątpliwości Wykonawcy postawionych w zapytaniu, Zamawiający zwraca uwagę na odpowiedź numer 3, udzieloną pismem z 29 listopada 2021 r., a także na treść przepisu art. 433 pkt 1 ustawy Pzp.

**Prezes Polskiej Agencji Kosmicznej**

**Grzegorz Wrochna**