

Nr sprawy ZP-3/2021

### **Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego**

***Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa w formie leasingu operacyjnego z opcją wykupu fabrycznie nowych dwóch pojazdów do zbierania i transportu odpadów komunalnych***

Eco Probe Sp. z o.o. działając zgodnie z art. 135 ust. 2 oraz ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą, udziela odpowiedzi na zadane pytania:

**Pytanie nr 1:**

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zgadza się, aby integralną część Umowy leasingu stanowiła oparta o jedną, roczną, ryczałtową opłatę tabela opłat i prowizji w wysokości: 160 zł netto. Opłata ryczałtowa zastępuje większość wycenianych oddzielnie czynności związanych z posprzedażową obsługą Umowy leasingu. W ramach ryczałtu Klient nie ponosi kosztów m.in. za: cesję umowy, obsługę mandatów, wcześniejsze zakończenia Umowy, bezpłatny dostęp do Portalu Klienta. Tabela opłat jest częścią OWUL – co gwarantuje Klientom niezmiennosc warunków przez cały okres trwania Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyrażą zgodę.

**Pytanie nr 2:**

Uprzejmie proszę o akceptację pobierania faktur w wersji elektronicznej z dedykowanego portalu klienta.

**Odpowiedź:**

Zamawiający akceptuje fakturę w formie elektronicznej.

**Pytanie nr 3:**

Wykonawca/Finansujący jako Instytucja Finansowa zgodnie z obowiązującymi przepisami jest zobligowany do przeprowadzenia analizy finansowej Podmiotu, któremu udziela finansowania wraz z dostawą przedmiotu zamówienia. Prosimy o udostępnienie dokumentów finansowych, które umożliwią przeprowadzenie takich czynności:

- bilans oraz rachunek zysków i strat wg. stanu na koniec II kwartału 2021 zamiennie sprawozdanie wg. wzoru F01 za II kwartał 2021.

**Odpowiedź:**

W załączeniu do odpowiedzi załączamy rachunek zysków i strat za II kwartał 2021r.

**Pytanie nr 4:**

Prosimy o potwierdzenie, że każdy z samochodów będących przedmiotem zamówienia może być objęty odrębną Umową leasingową. Jest to korzystne rozwiązanie dla Zamawiającego w przypadku wystąpienia potencjalnej szkody całkowitej na pojeździe i ewentualnej konieczności wyłączenia

takiego przedmiotu z Umowy Leasingu. Ponadto Wykonawca może sukcesywnie przekazywać samochody Zamawiającemu w ramach jednostkowych Umów co umożliwi szybsze dysponowanie pojazdem przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyrażą zgodę, aby każdy samochód został objęty odrębną umową.

**Pytanie nr 5:**

Proszę o udzielenie informacji jakiego oprocentowania oferty oczekuje Zamawiający, tj. oprocentowania zmiennego - część odsetkowa raty leasingowej ulega obniżeniu w przypadku spadku stopy WIBOR 1M i podwyższeniu w przypadku wzrostu stopy WIBOR 1 M w stosunku do jej poziomu przyjętego do kalkulacji ceny oferty oprocentowania stałego - stałe i niezmiennie raty w trakcie trwania leasingu.

**Odpowiedź:**

Oferty mają zawierać oprocentowanie stałe.

**Pytanie nr 6:**

Z uwagi na fakt, że raty leasingowe uiszczane są w terminach comiesięcznych od miesiąca następującego po odbiorze sprzętu, prosimy o możliwość przedłożenia harmonogramu finansowego spłat w dacie odbioru Sprzętu będącego przedmiotem postępowania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.  
Harmonogram stanowi załącznik do umowy.

**Pytanie nr 7:**

Z uwagi na fakt, iż Umowa Finansującego jest nieedytowalna proszę o możliwość podpisania aneksu/dodatkových postanowień umownych w terminie podpisania Umowy leasingu na wzorze Finansującego, w którym zostaną zawarte ogólne warunki umowy Zamawiającego. Jest to standardowe rozwiązanie praktykowane przez podmioty publiczne. Ogólne warunki przyszłej umowy będą mieć pierwszeństwo stosowania przed dokumentem proponowanym przez Wykonawcę w przypadku ewentualnej sprzeczności. Proszę o dopuszczenie takiego scenariusza działania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyrażą zgodę.

**Pytanie nr 8:**

W rozdziale II Formularza oferty Zamawiający wskazał, że Wykonawca udziela gwarancji na sprzęt. Uprzejmie informuję, że Wykonawca, nie będący producentem sprzętu może co najwyżej zapewnić udzielenie gwarancji producenta. Sam natomiast jej zapewnić nie może. Proszę o modyfikację istotnych postanowień na następujący zapis: „Zapewniamy udzielenie Zamawiającemu gwarancji... (...)”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę

**Pytanie nr 9:**

W rozdziale V, pkt. 9 Formularza oferty Zamawiający wskazał, że zapłata wynagrodzenie z tytułu rat będzie następowała w terminie 30 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT. Uprzejmie informuję, że raty leasingowe uiszczane są w terminach comiesięcznych od miesiąca następującego po odbiorze sprzętu. Leasingobiorca wpłaca je na podstawie harmonogramu

finansowego będącego integralną częścią umowy leasingowej. Daty w nim podane są datami ostatecznymi wpływu środków na rachunek leasingodawcy. Faktury VAT emitowane są systemowo na 21 przed terminem płatności raty leasingowej. Proszę o zapisu i zastąpienie go zapisem: Raty leasingowe uiszczane są w terminach comiesięcznych od miesiąca następującego po odbiorze sprzętu. Leasingobiorca zobowiązany jest do uiszczania rat leasingowych na podstawie harmonogramu finansowego będącego integralną częścią umowy leasingowej. Daty w nim podane są datami ostatecznymi wpływu środków na rachunek leasingodawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 10:**

Jako formę odszkodowania Zamawiający przewidział kary umowne. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o jej zmniejszenie z 0,3% na 0,03%, z 10% na 5%.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 11:**

Uprzejmie proszę o zmniejszenie limitu kar umownych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 12:**

Prosimy o potwierdzenie, iż opłata wstępna będzie płatna po podpisaniu umowy, przed protokółarnym odbiorem Przedmiotów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 13:**

Prosimy o informację, czy Zamawiający dopuści pobieranie faktur i harmonogramów z dedykowanego Portalu Klienta?

**Odpowiedź:**

Zamawiający akceptuje fakturę i harmonogram w formie elektronicznej.

**Pytanie nr 14:**

Prosimy o dopuszczenie, aby ostateczna wartość stałego oprocentowania została ustalona w dniu płatności dokonanej przez Finansującego do Dostawcy w oparciu o kwotowanie kontraktu IRS z systemu Reuters, zgodnie z obowiązującym u Finansującego standardem.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 15:**

Prosimy o potwierdzenie, iż w przypadku naliczenia kar umownych Zamawiający poinformuje o tym fakcie Finansującego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 16:**

Prosimy o potwierdzenie, iż ewentualne kary umowne nie będą potrącane z wynagrodzenia należnego Finansującemu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytania nr 17:**

Prosimy o informację, czy Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca zapewnił udzielenie gwarancji jakości na Przedmiot Zamówienia oraz wykonywanie usług serwisowych przez Sprzedawcę Przedmiotu Zamówienia, a nie przez Finansującego/Wykonawcę?

Finansujący/Wykonawca wyjaśnia przy tym, że w ramach prowadzonej działalności gospodarczej świadczy wyłącznie usługi finansowania inwestycji gospodarczych swoich Klientów; nie prowadzi produkcji rzeczy na potrzeby świadczonych usług leasingu oraz nie świadczy usług związanych z ich serwisem lub naprawą.

Jednocześnie w związku z tym, że z chwilą nabycia przez Wykonawcę własności Przedmiotu Zamówienia na potrzeby wykonania umowy leasingu, na Zamawiającego przejdą wszelkie uprawnienia wynikające z tytułu wad rzeczy, w szczególności prawa z gwarancji, wobec czego zgoda Zamawiającego na wnioski objęte niniejszym pismem Wykonawcy w żaden sposób nie wpłynie negatywnie na dotychczasowe wymagania opisane w specyfikacji przedmiotowego zamówienia w zakresie gwarancji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w tym zakresie.

**Pytanie nr 18:**

Z uwagi na przepisy o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu, prosimy o potwierdzenie, że zamawiający przed podpisaniem umowy leasingu przekaże Wykonawcy dane dotyczące zarządu w zakresie Imienia, nazwiska, numeru PESEL, oraz państwa urodzenia, a w przypadku osób podpisujących Umowę Leasingu dane w zakresie Imienia, nazwiska, adresu zamieszkania, serii i numeru dowodu osobistego, numeru PESEL, obywatelstwa oraz państwa urodzenia oraz dla beneficjentów rzeczywistych dane dotyczące imienia, nazwiska i obywatelstwa.

Przedmiotowe dane są niezbędne Finansującemu/Wykonawcy w celu dopełnienia obowiązków wynikających z powołanej wyżej ustawy o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu z dnia 1 marca 2018r (Dz.U. 2018 poz 723) o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 19:**

**Pytanie do pkt 44 lit. a. Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o zmniejszenie kary. Zastrzeżenie tak dużej kary i to za każdy dzień nakłada na każdego wykonawcę duże ryzyko.

Wskazać przy tym należy, iż w ramach przetargów Zamawiający zastrzegają niższe kary za zwłokę. Przykładowo:

- a) IGKiM Inowrocław Sp. z o.o. zastrzegł karę umowną w wysokości 0,1% za każdy dzień zwłokę w zachowaniu terminu dostawy;
- b) w przetargu ZP/PN/2/2020 Przedsiębiorstwa Komunalnego w Kruszwicy Sp. z o.o. wysokość kary za zwłokę w dostarczeniu pojazdów w stosunku do terminu dostawy pojazdu wynosi 0,1% wartości netto za każdy dzień zwłoki;
- c) Gospodarka Komunalna Sp. z o.o. w Boguchwale w przetargu ZP/6/2020 zastrzegła następującą karę - za zwłokę w dostarczeniu pojazdu będącego przedmiotem umowy – w wysokości 0,1 % wynagrodzenia umownego za każdy dzień zwłoki;
- e) Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o.o. w Brodnicy w przetargu UT/19/2020 zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego.
- f) Zamawiający Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z o.o. z siedzibą w Koszalinie zastrzegł karę umowną za zwłokę w dostawie w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego;
- g) Zamawiający Przedsiębiorstwo Komunalne Pekom S.A. w przetargu JG/4/2021 zastrzegł karę w wysokości 0,2% wynagrodzenia 1 za każdy dzień zwłoki
- f) Zakład Gospodarki Komunalnej Sp .z o.o. w Zawierciu zastrzegł karę w wysokości 0,1% wartości przedmiotu umowy

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 20:**

**Pytanie do pkt 44 lit. c. i d. Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o zmniejszenie kary. Zastrzeżenie tak dużej kary i to za każdy dzień nakłada na każdego wykonawcę duże ryzyko.

Wskazać przy tym należy, iż w ramach przetargów Zamawiający zastrzegają niższe kary za zwłokę. Przykładowo:

- a) Zamawiający Przedsiębiorstwo Komunalne Pekom S.A. w przetargu JG/4/2021 zastrzegł karę w wysokości 0,2% wynagrodzenia 1 za każdy dzień zwłoki w usuwaniu wad;
- b) Zakład Gospodarki Komunalnej Sp .z o.o. w Zawierciu zastrzegł karę w wysokości 0,1 wartości przedmiotu umowy za nieterminowe usuwanie wad;
- c) zamawiający Tesko Tatrzańska Grupa Kapitałowa Sp. z o.o. w warunkach przetargu określił karę za zwłokę w usunięciu wad i/lub usterek w ramach gwarancji w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1, za każdy dzień zwłoki;
- d) zamawiający Przedsiębiorstwo Komunalne w Kruszwicy w przetargu ZP/PN/2/2020 ustalił karę za zwłokę w usuwaniu wad w wysokości 500,00 zł za każdy dzień zwłoki w usunięciu wad w okresie gwarancji.
- e) zamawiający IGKiM Sp. z o.o. za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze przedmiotu umowy, w wysokości 0,1 % wartości przedmiotu umowy podlegającego odbiorowi;
- f) zamawiający Zakład Wodociągów i Kanalizacji w Miastku Sp. z o.o. w przetargu ZP.271.1.2020 również nalicza karę w wysokości 0,2% wynagrodzenia za zwłokę w usuwaniu wad.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 21:****Pytanie do pkt 44 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o naliczanie kary za zwłokę – lit. a), c), d) od wartości pojazdu, którego dotyczy zwłoka. Naliczanie kar od wartości pojazdu, którego dotyczy zwłoka będzie proporcjonalne i uzasadnione.

Zastrzeżenie kary w łącznej wysokości naliczanej od wszystkich pojazdów niezależnie od tego ilu pojazdów dotyczy zwłoka prowadzi do sytuacji, w której kara może być wygórowana i nałożona w wysokości zupełnie nieproporcjonalnej do stopnia naruszenia umowy. Taki sposób zastrzeżenia kary nie uwzględniana prewencyjnej, motywacyjnej ani sankcyjnej funkcji kary. Jest to zapis nakładający nieproporcjonalne ciężary i sankcje na Wykonawcę, które nie mają uzasadnienia w celach kary umownej.

Powyższe wprost prowadzi do sporów sądowych i to zarówno w przedmiocie tak samego naliczania kary z uwagi na brak sprecyzowania czego tak naprawdę kara dotyczy jak i samej jej wysokości

Podkreślenia wymaga, że jak stanowi orzecznictwo sądów powszechnych jak i Sądu Najwyższego przepisy prawa, zasady współżycia społecznego stanowią kryteria ograniczające swobodę umów (art. 353<sup>1</sup> k.c.), służąc ochronie porządku moralnego i prawnego, nie pozwalając na ułożenie stosunku prawnego w sposób odbiegający od powszechnie akceptowanych założeń aksjologicznych. Sprawiedliwość kontraktowa może być naruszona także wówczas, gdy dochodzi do istotnego naruszenia proporcji między obowiązkami Wykonawcy, a potrzebą ochrony uzasadnionego interesu Zamawiającego, co ma miejsce w przypadku ustalenia kar nieproporcjonalnych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 22:****Pytanie do pkt 45 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o obniżenie limitu kar do 20% wartości brutto przedmiotu umowy.

Przykładowo:

- a) Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Piasecznie wprowadza limit kar w wysokości 20 %
- b) Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Mosinie w przetargu *Dostawa w formie leasingu operacyjnego fabrycznie nowych pojazdów specjalistycznych typu "śmieciarka" do zbierania odpadów* wprowadza limit kar w wysokości 20%

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody:

**Pytanie nr 23:****Pytanie do pkt 46 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi, by rozliczenia z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy opierały się wyłącznie o kary umowne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 24:**

**Pytanie do pkt 9 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o modyfikację postanowienia i nadanie mu brzmienia:

W razie zwłoki w dostarczeniu przedmiotu umowy Zamawiającemu w terminie określonym w pkt 7 przysługuje prawo do odstąpienia od umowy bez wyznaczenia dodatkowego terminu do dostarczenia przedmiotu umowy.

Zgodnie z art. 471 kc zasadą odpowiedzialności w umowach jest zasada winy. Zastrzeżenie odpowiedzialności za opóźnienie naraża Wykonawcę za ponoszenie odpowiedzialności nawet wówczas gdy brak dochowania terminu nie jest przez niego zawiniony. Wykonawca prosi zatem o zmianę postanowienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 25:**

**Pytanie do pkt 21 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o przedłużenie terminu na wyznaczenie serwisu do 24h od zgłoszenia awarii przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyrażą zgody.

**Pytanie nr 26:**

**Pytanie do pkt 35 Załącznika nr 9 do SWZ**

Wykonawca prosi o wyjaśnienie czy termin 72 godzin jest liczony w dniach roboczych.

Wskazanie, iż okres 72h dotyczy dni roboczych pozwoli na rozpoznanie przez serwis niezbędnego zakresu i rodzaju działań, a następnie przystąpienie do usuwania awarii.

Na rynku zamówień często ustalonymi terminami reakcji serwisowej są właśnie godziny liczone w dni robocze.

Nadto wskazać należy, iż termin 72h godzin bez względu na to czy ma to nastąpić w dni robocze czy dni wolne od pracy nie uwzględnia regulacji przepisów prawa pracy oraz nie uwzględnia ograniczeń i zakazów ruchu pojazdów ciężarowych wynikających rozporządzenia Ministra Transportu z dnia 31 lipca 2007 r. w sprawie okresowych ograniczeń oraz zakazu ruchu niektórych rodzajów pojazdów na drogach (Dz. U. nr 147, poz. 1040 ze zm.). Jeśli termin 72 godzin przypada na dzień, w którym, zgodnie z rozporządzeniem obowiązują zakazy lub ograniczenia poruszania się, Wykonawca z przyczyn od niego niezależnych nie będzie mógł transportować przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

72 godziny oznaczają 72 godziny zegarowe. Zapis pkt 35 nakłada obowiązek dostarczenia pojazdu zastępczego w razie przestoju trwającego dłużej niż 72 godziny, nie zaś obowiązek naprawy w ciągu 72 godzin.

**Pytanie nr 27:**

**Pytanie do pkt 35 Załącznika nr 9 do SWZ**

Czy w przypadku dostarczenia pojazdu zastępczego na czas naprawy zgodnie z pkt 35 Zamawiający odstąpi od naliczenia kar umownych za zwłokę w usuwaniu wad?

Dostarczenie pojazdu zastępczego zaspokaja interes Zamawiającego, który może dalej prowadzić działalność i jednocześnie pozwala na dokonania usunięcia wady.

**Odpowiedź:**

Jeżeli pojazd zastępczy zostanie dostarczony terminowo na czas naprawy to Zamawiający odstąpi od naliczania kar umownych z tytułu zwłoki w usuwaniu wad.

**Pytanie nr 28:**

**Pytania do rozdziału IV Opis przedmiotu zamówienia:**

**Pytanie do pkt 8**

Wykonawca prosi, by czas przybycia serwisanta został przedłużony do 48 h, a czas na dokonanie naprawy zgłoszonej awarii został wyznaczony w dniach roboczych.

Wskazanie, iż okres 120h dotyczy dni roboczych pozwoli na rozpoznanie przez serwis niezbędnego zakresu i rodzaju działań, a następnie przystąpienie do usuwania awarii.

Na rynku zamówień często ustalonymi terminami reakcji serwisowej są właśnie godziny liczone w dni robocze.

Nadto wskazać należy, iż termin 120h godzin bez względu na to czy ma to nastąpić w dni robocze czy dni wolne od pracy nie uwzględnia regulacji przepisów prawa pracy oraz nie uwzględnia ograniczeń i zakazów ruchu pojazdów ciężarowych wynikających rozporządzenia Ministra Transportu z dnia 31 lipca 2007 r. w sprawie okresowych ograniczeń oraz zakazu ruchu niektórych rodzajów pojazdów na drogach (Dz. U. nr 147, poz. 1040 ze zm.). Jeśli termin 120 godzin przypada na dzień, w którym, zgodnie z rozporządzeniem obowiązują zakazy lub ograniczenia poruszania się, Wykonawca z przyczyn od niego niezależnych nie będzie mógł transportować przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.