

Poznań, 09.12.2022 r.

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

RPUZ/P/0980/2022/DL/LZ

ENEA Operator sp. z o.o., działając na podstawie pkt. 1.4 oraz pkt 1.5 Warunków Zamówienia z dnia 22.11.2022 r. (dalej: WZ), w postępowaniu o udzielenie zamówienia, którego przedmiotem jest:

Budowa i uruchomienie systemu magazynowania energii o mocy nominalnej nie mniejszej niż 50kW i pojemności nie mniejszej niż 200kWh, realizującego wymagane usługi systemowe, wykonanego w technologii magazynowania litowo-jonowej (Li-Ion).

Zadanie realizowane w trybie zaprojektuj i wybuduj.

udziela odpowiedzi na pytania Wykonawców oraz dokonuje modyfikacji WZ.

Pytanie nr 1:

Proponujemy wprowadzenie zastrzeżenia i zmianę brzmienia **§ 2** na poniższy:

„Wykonawca oświadcza, iż zapoznał się z Warunkami Zamówienia oraz nie będzie kierował przeciwko Zamawiającemu żadnych roszczeń związanych z ewentualnym zwiększeniem zakresu przedmiotu Umowy, z zastrzeżeniem że konieczność wykonania tych wynika w sposób bezpośredni lub co najmniej pośredni z opisu przedmiotu umowy. Konieczne prace dodatkowe nie objęte zakresem przedmiotu umowy realizowane będą na podstawie odrębnej umowy (aneksu) określającej termin realizacji oraz wynagrodzenie Wykonawcy.”

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dokonał modyfikacji nr 1 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 2:

§ 5 ust. 5. Proponujemy zastrzeżenie, iż zakaz cesji nie dotyczy wszczęcia postępowania windykacyjnego przez Wykonawcę, w związku z tym proponujemy następującą treść tego zapisu:



This project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement N° 957779.



„Wykonawca nie może dokonać cesji przysługującego mu z tytułu Umowy wynagrodzenia bez zgody ENEA Operator Sp. z o. o. wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności za wyjątkiem cesji wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu Umowy po wszczęciu postępowania windykacyjnego w stosunku do Zamawiającego”.

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 5 ust. 5 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 3:

§ 8 ust. 12. Wnosimy o usunięcie zapisu, który powoduje nieuzasadniony, kosztowny i bardzo ryzykowny obowiązek po stronie Wykonawcy. Jest to jawne naruszenie zasady sprawiedliwości kontraktowej, a sama klauzula zastrzegająca taki obowiązek po stronie Wykonawcy ma charakter abuzywny (niedozwolony).

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający udzieli odpowiedzi na pytanie w terminie późniejszym.

Pytanie nr 4:

§ 10 ust. 1, 2. Wnosimy o usunięcie z tych zapisów działania rękojmi, która w profesjonalnym obrocie między przedsiębiorcami nie praktycznego zastosowania i zgodnie z Kodeksem Cywilnym może zostać ograniczona albo wyłączona.

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 10 ust. 1, 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 5:

§ 10 ust. 3. pkt. 3.1. Czas reakcji jest niezwykle krótki, proponujemy jego wydłużenie do 24 godzin.

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający dokonał modyfikacji nr 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 6:

§ 10 ust. 3. pkt. 3.2. Czas usunięcia wady jest niezwykle krótki, proponujemy jego wydłużenie do 96 godzin.

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający dokonał modyfikacji nr 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.



Pytanie nr 7:

§ 10 ust. 3. pkt. 3.3. Czas usunięcia wady w przypadku konieczności wymiany zasadniczych elementów lub wymiany całego elementu na nowy – proponujemy wydłużyć do maksimum 14 dni (336 godz.) od momentu zgłoszenia przez Zamawiającego wady lub usterki.

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający dokonał modyfikacji nr 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 8:

Proponujemy dodać zapis **§ 10 ust. 3. pkt. 3.4.** o następującej treści:

„Wyjątkowo gdy charakter wady albo uwarunkowania technologiczne i logistyczne obiektywnie uniemożliwiają usunięcie wady lub usterki w tym terminie Strony uzgodnią odpowiedni termin ich usunięcia. Jeżeli to będzie możliwe Wykonawca do czasu usunięcia wady lub usterki zapewni Zamawiającemu rozwiązanie zastępcze umożliwiające tymczasowe korzystanie z urządzenia.”

W/w zapisy § 10 mają tutaj charakter gwarancyjny dla obu Stron bo w sposób możliwie precyzyjny określają maksymalne terminy reakcji serwisu i usunięcia wady przez Wykonawcę. Niemniej jednak dodanie tego nowego zapisu **§ 10 ust. 3. pkt. 3.4.** byłoby rozwiązaniem sprawiedliwym i chroniącym słuszny interes prawny obu umawiających się Stron. Nader często występują okoliczności obiektywne i niezależne od woli Stron, a zwłaszcza Wykonawcy (Gwaranta jakości dostarczanych urządzeń) jak np. uszkodzenie modułów i podzespołów, które produkują i dostarczają podmioty zagraniczne. Wówczas może być sytuacja, że termin ich naprawy skądinąd może nie zmieścić się w 7 czy nawet tych 14 dniach i w razie konieczności ich wymiany będzie ten termin już nieco dłuższy. Niestety takie właśnie mogą być uwarunkowania technologiczne obiektywnie uniemożliwiające usunięcie wady w terminie 7 czy 14 dni od jej zgłoszenia. Zwłaszcza w obecnej sytuacji społeczno – gospodarczej (kryzys inflacyjny, ekonomiczny, gospodarczy, energetyczny, konflikt zbrojny na Ukrainie, zachwiane łańcuchy dostaw, skutki blisko trzech lat pandemii Covid – 19, wydłużenie terminów produkcji i dostaw komponentów ... itp.) do takich zapisów należy podchodzić z daleko idącą wyrozumiałością.

Odpowiedź nr 8:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 10 ust. 3. pkt. 3.4 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.



Pytanie nr 9:

Wnoskujemy o obniżenie kary umownej z **§ 11 ust. 1 pkt. 1.2** do 10%.

Odpowiedź nr 9:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 11 ust. 1 pkt. 1.2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 10:

Wnosimy o dodanie w **§ 11 ust. 2.** zdania o poniższej treści:

„W zakresie określonym w paragraf 11, Wykonawca ponosi wszelką odpowiedzialność kontraktową i deliktową z zastrzeżeniem zdania następnego. Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich tytułów, w tym wynikających z Umowy, nie może przekroczyć 20% wartości netto Umowy. Wyłącza się odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraty zysku, straty produkcyjnej lub straty w korzystaniu, utraty umów, utraty danych, jakichkolwiek strat następnych lub pośrednich, w tym utraconych korzyści. Ograniczenie odpowiedzialności ma zastosowanie w zakresie zgodnym z obowiązującym prawem i bez względu na to, czy roszczenie oparte jest na niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu umowy, niedotrzymaniu gwarancji, niedbalstwie, odpowiedzialności na zasadzie ryzyka, delikcie cywilno – prawnym.”

Odpowiedź nr 10:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 11 ust. 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 11:

Wnoskujemy o zmianę treści zapisu **§ 11 ust. 3.** na poniższą:

„Łączna wysokość kar umownych i odszkodowań naliczona przez którąkolwiek ze stron nie może przekroczyć 20% wartości Umowy określonej w § 5 ust. 1 pkt. 1.1 Umowy.”

Odpowiedź nr 11:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 11 ust. 3 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.



Pytanie nr 12:

*Wnosimy o usunięcie zapisu **§ 11 ust. 5.***

Brak zgody na potrącenia z wynagrodzenia. Wszelkie ewentualne kary umowne będą płatne na podstawie noty obciążeniowej wystawianej przez Zamawiającego z terminem płatności nie krótszym niż 14 dni;

Odpowiedź nr 12:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 11 ust. 5 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 13:

*W **§ 12 ust. 1 pkt. 1.1. oraz 1.2** proponujemy 30 dni.*

Odpowiedź nr 13:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 12 ust. 1 pkt. 1.1. oraz 1.2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 14:

W **§ 12 ust. 4 pkt. 4.4. zdanie ostatnie** wnosimy o usunięcie końcówki zapisu tj. „(...) pomniejszoną o kary, o których mowa w §11.”

Kary, jak propozycja zapisów wyżej powinny być naliczane w formie noty obciążeniowej.

Odpowiedź nr 14:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 12 ust. 4 pkt. 4.4 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 15:

*Wnosimy o zmianę **§ 16 ust. 1.** na poniższą treść:*

„Żadna ze Stron nie może pod rygorem nieważności przelać zobowiązań i uprawnień wynikających z Umowy na osobę trzecią bez uprzedniej, pisemnej zgody drugiej Strony z zastrzeżeniem, iż powyższy zakaz cesji nie dotyczy wszczęcia postępowania windykacyjnego.”

Odpowiedź nr 15:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia § 16 ust. 1 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy.



Modyfikacja nr 1:

Zamawiający dokonał modyfikacji § 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy:

z:

Wykonawca oświadcza, iż zapoznał się z Warunkami Zamówienia oraz nie będzie kierował przeciwko **Zamawiającemu** żadnych roszczeń związanych z ewentualnym zwiększeniem zakresu przedmiotu **Umowy**.

na:

„**Wykonawca** oświadcza, iż zapoznał się z Warunkami Zamówienia oraz nie będzie kierował przeciwko **Zamawiającemu** żadnych roszczeń związanych z ewentualnym zwiększeniem zakresu przedmiotu Umowy, z zastrzeżeniem że konieczność wykonania **zwiększonego zakresu przedmiotu Umowy** wynika w sposób bezpośredni lub co najmniej pośredni z opisu przedmiotu umowy. Konieczne prace dodatkowe nie objęte zakresem przedmiotu umowy realizowane będą na podstawie odrębnej umowy (aneksu) określającej termin realizacji oraz wynagrodzenie **Wykonawcy**.”

Modyfikacja nr 2:

Zamawiający dokonał modyfikacji § 10 ust. 3 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy:

z:

3. W czasie okresu gwarancyjnego **Wykonawca** zobowiązuje się:

- 3.1. rozeznaczyć wady lub usterki i określić sposób usunięcia - maksimum **8** godz. od momentu zgłoszenia wady lub usterki,
- 3.2. usunąć wady bez konieczności wymiany zasadniczych elementów - maksimum **48** godz. od momentu zgłoszenia wady lub usterki,
- 3.3. usunąć wady w przypadku konieczności wymiany zasadniczych elementów lub wymiany całego elementu na nowy - maksimum **7** dni (168 godz.) od momentu zgłoszenia przez **Zamawiającego** wady lub usterki.

na:

3. W czasie okresu gwarancyjnego **Wykonawca** zobowiązuje się:



This project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement N° 957779.



- 3.1. rozeznąć wady lub usterki i określić sposób usunięcia - maksimum **24** godz. od momentu zgłoszenia wady lub usterki,
- 3.2. usunąć wady bez konieczności wymiany zasadniczych elementów - maksimum **96** godz. od momentu zgłoszenia wady lub usterki,
- 3.3. usunąć wady w przypadku konieczności wymiany zasadniczych elementów lub wymiany całego elementu na nowy - maksimum **14 dni** (336 godz.) od momentu zgłoszenia przez **Zamawiającego** wady lub usterki.

Modyfikacja nr 3:

Zamawiający dokonał modyfikacji §10 ust 2 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy:

z:

Wykonawca udziela **Zamawiającemu 24-miesięcznej** rękojmi za wady i gwarancji jakości na dostarczone i zamontowane urządzenia oraz wykonane prace oraz odrębnie-miesięcznej gwarancji na użytkowanie przy zapewnieniu mocy nominalnej magazynu energii nie mniejszej niż 50 kW oraz pojemności nominalnej netto (użytecznej) magazynu energii nie mniejszej niż 200 kWh, przy założeniu jednego pełnego cyklu pracy na dobę.

na:

Wykonawca udziela **Zamawiającemu 24-miesięcznej** rękojmi za wady i gwarancji jakości na dostarczone i zamontowane urządzenia oraz wykonane prace oraz odrębnie **60** miesięcznej gwarancji na użytkowanie przy zapewnieniu mocy nominalnej magazynu energii nie mniejszej niż 50 kW oraz pojemności nominalnej netto (użytecznej) magazynu energii nie mniejszej niż 200 kWh, przy założeniu jednego pełnego cyklu pracy na dobę.

Modyfikacja nr 4:

Zamawiający dokonał modyfikacji §13 ust. 12 Załącznika nr 9 do WZ – Wzór umowy:

z:

W razie ponownego naruszenia zasad, o których mowa w ustępie 7 powyżej lub braku reakcji na wezwanie, o którym mowa w ustępie 8 powyżej, **Zamawiający** będzie miał prawo naliczyć karę umowną w wysokości 500,00 zł, a nawet jednostronnie rozwiązać **Umowę** ze skutkiem natychmiastowym.



This project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement N° 957779.



na:

W razie ponownego naruszenia zasad, o których mowa w ustępie 7 powyżej lub braku reakcji na wezwanie, o którym mowa w ustępie 8 powyżej, **Zamawiający** będzie miał prawo naliczyć karę umowną w wysokości 50 000,00 zł, a nawet jednostronnie rozwiązać **Umowę** ze skutkiem natychmiastowym.

W pozostałym zakresie Warunki Zamówienia pozostają niezmienione.

z poważaniem:



This project has received funding from the European Union's Horizon 2020 research and innovation programme under grant agreement N° 957779.

