|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Lp. | SWZ/OPZ/umowa | Zgłoszone uwagi/zapytania | Stanowisko Zamawiającego |
| 1 | umowa | Odpowiedzi Zamawiającego z dnia 11.06.2021, nr 9 oraz Projekt umowy, § 9 Gwarancja jakości i rękojmia za wady, ust. 30  30. „W przypadku naprawy Pojazdu w okresie rękojmi lub gwarancji, trwającej dłużej niż 30 (trzydzieści) dni kalendarzowych, jeżeli naprawa połączona jest z niemożnością korzystania przez Zamawiającego z Pojazdu zgodnie z przeznaczeniem, Wykonawca zobowiązany będzie pokryć koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z wynajęciem przez Zamawiającego pojazdu lub pojazdów na czas naprawy lub wymiany pojazdu nabytego od Wykonawcy. Decyzja o typie wynajętego pojazdu zastępczego lub pojazdów zastępczych leży po stronie Zamawiającego i zostanie podjęta w oparciu o dostępność na rynku elektrycznych zespołów trakcyjnych do wynajęcia. W przypadku dostępności na rynku do wynajęcia różnych typów elektrycznych zespołów trakcyjnych Zamawiający dokona wyboru pojazdu zastępczego lub pojazdów o parametrach najbardziej zbliżonych do Pojazdu będącego przedmiotem naprawy pod względem liczby miejsc, standardu i prędkości eksploatacyjnej i pod względem zachowania funkcjonalności. Liczba wynajętych pojazdów zastępczych zależna będzie od parametru liczby miejsc.”  Zamawiający odpowiedzią na pytanie nr 9 zmienił treść umowy § 9 ust. 30 poprzez wskazanie, że to Zamawiający jest odpowiedzialny za wynajęcie pojazdu zastępczego na czas naprawy lub wymiany pojazdu nabytego od Wykonawcy. Na Wykonawcy natomiast spoczywa obowiązek pokrycia kosztów przedmiotowego wynajmu bez realnego wpływu na jego cenę. W zw. z powyższym istnieje ryzyko, że Wykonawca będzie musiał zapłacić cenę nierynkową, zawyżoną.  Ponadto wskazujemy, że zgodnie z § 7 ust. 5 Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty kary umownej za zwłokę w przypadku nieusunięcia Wad pojazdu i jej skutków w terminie wskazanym w umowie. W opinii Wykonawcy stanowi to przejaw podwójnego karania, niezgodnego z zasadami współżycia społecznego oraz instytucji kary umownej.  W zw. z powyższym wnioskujemy o usunięcie § 9 ust. 30 w całości lub alternatywnie o wprowadzenie zapisu o możliwości uczestnictwa Wykonawcy w negocjacjach dot. ceny wynajmu pojazdu i równocześnie zaznaczenie, iż w przypadku zapłaty za wynajem pojazdu zastępczego Wykonawca nie będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej wynikającej z § 7 ust. 5. | Zamawiający modyfikuje treść §9 ust. 30 Projektu Umowy i nadaje mu brzmienie:  *„W przypadku naprawy Pojazdu w okresie rękojmi lub gwarancji, trwającej dłużej niż 30 (trzydzieści) dni kalendarzowych, jeżeli naprawa połączona jest z niemożnością korzystania przez Zamawiającego z Pojazdu zgodnie z przeznaczeniem, Wykonawca zobowiązany będzie pokryć koszty poniesione przez Zamawiającego w związku z wynajęciem przez Zamawiającego pojazdu lub pojazdów na czas naprawy lub wymiany pojazdu nabytego od Wykonawcy. Decyzja o typie wynajętego pojazdu zastępczego lub pojazdów zastępczych leży po stronie Zamawiającego i zostanie podjęta w oparciu o dostępność na rynku elektrycznych zespołów trakcyjnych do wynajęcia. W przypadku dostępności na rynku do wynajęcia różnych typów elektrycznych zespołów trakcyjnych Zamawiający dokona wyboru pojazdu zastępczego lub pojazdów o parametrach najbardziej zbliżonych do Pojazdu będącego przedmiotem naprawy pod względem liczby miejsc, standardu i prędkości eksploatacyjnej i pod względem zachowania funkcjonalności. Liczba wynajętych pojazdów zastępczych zależna będzie od parametru liczby miejsc. Wykonawca może przedłożyć Zamawiającemu ofertę wynajęcia pojazdu zastępczego lub pojazdów zastępczych na czas naprawy lub wymiany pojazdu nabytego od Wykonawcy, przy czym winny to być pojazdy o parametrach najbardziej zbliżonych do Pojazdu będącego przedmiotem naprawy pod względem liczby miejsc, standardu i prędkości eksploatacyjnej i pod względem zachowania funkcjonalności. Wykonawca powinien tę ofertę przedłożyć niezwłocznie. W przypadku, jeżeli Zamawiający oprócz oferty wynajęcia złożonej przez Wykonawcę pozyska inną jeszcze ofertę, to będzie mógł wybrać tę ofertę, która będzie mu bardziej odpowiadała. Jeżeli jednak będą to oferty podobne pod względem parametrów pojazdów (pod względem liczby miejsc, standardu i prędkości eksploatacyjnej i pod względem zachowania funkcjonalności) oraz pod względem czasu udostępnienia pojazdów, a Zamawiający nie wybierze oferty Wykonawcy, lecz inną ofertę, która będzie droższa (uwzględniając wszystkie koszty obciążające najemcę), to Wykonawca będzie zobowiązany do zwrotu kosztów wynajęcia wyliczonych według oferty tańszej. ”*  Zamawiający wyjaśnia, że Kara umowna zgodnie z § 7 ust. 5 Umowy za okres, za jaki Wykonawca pokryje koszty wynajęcia przez Zamawiającego pojazdów zastępczych zgodnie z par. 9 ust. 30 Umowy wynosi 500 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy dzień zwłoki w odniesieniu do każdego z pojazdów, czyli tyle samo , ile wynosi kara umowna za zwłokę w usunięciu wady pojazdu, która nie powoduje konieczności wyłączenia pojazdu z eksploatacji. Nie dojdzie tu zatem do „podwójnego karania Wykonawcy”. |