

dotyczy: przetargu na „Dostawa fabrycznie nowych autobusów i minibusów na rzecz Powiatu Lipnowskiego.”

Zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia Prawo zamówień publicznych /Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 /, gdzie w uzasadnionych przypadkach Zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmieniać treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia, Zamawiający dokonuje następującej zmiany w zapisach SIWZ.

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający dopuszcza otrzymywanie e-faktur?

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane rozwiązanie.

Pytanie nr 2:

W związku z załączeniem przez Zamawiającego do SIWZ wzoru umowy, Załącznik nr 14, i odpowiedzią nr 3 na pytanie Wykonawcy z dnia 02.06.2016, prosimy o doprecyzowanie stanowiska Zamawiającego, czy w przypadku dopuszczenia stosowania wzorców umów (leasingu) stosowanych przez Wykonawców, Zamawiający dopuszcza rezygnację ze stosowania wzoru umowy (załącznik nr 14 do SIWZ). W ocenie Wykonawcy wzór ten ma wiele wad prawnych, polegających na:

- wymogu prawa wykupu zgodnie z §1 ust.4 wzoru umowy (załącznik nr 16). Prawo wykupu po 36 miesiącach we wzorze umowy jest niedookreślone - przy czym warunki tego wykupu, w tym w szczególności warunek powstania możliwości samego wykupu, czyli należyte wykonanie umowy, a także warunki umowy sprzedaży – czyli np. cena, nie są w SIWZ ani w projekcie umowy leasingu wskazane.

- zobowiązaniu leasingodawcy do odpowiedzialności za przydatność rzeczy do umówionego użytku zgodnie z §1 ust.5 wzoru umowy (załącznika nr 14 do SIWZ). Zgodnie z kodeksem cywilnym leasingodawca nie odpowiada za przydatność rzeczy do umówionego użytku (art.709(4) §2 kc). Takie zobowiązanie może (i powinien) podjąć zbywca, który odpowiada bezpośrednio wobec zamawiającego, z mocy prawa, z tytułu rękojmi i gwarancji.

- przysługującym leasingodawcy prawie własności przedmiotu leasingu. Dotyczy to §3 ust.5 wzoru umowy (załącznik nr 14 do SIWZ). Zgodnie z kodeksem cywilnym leasingodawca pozostaje cały czas właścicielem przedmiotu leasingu i zachowanie karty pojazdu służy zabezpieczeniu prawa własności przed nieuprawnionym zbyciem pojazdu osobom trzecim. Dotyczy to również pkt 2 pkt 3 SIWZ - lista dokumentów do doręczenia jest węższa niż w projekcie umowy leasingu, zapisy umowy wykraczające poza ten zakres powinny być usunięte (w szczególności dotyczące wydania karty pojazdu i homologacji, które powinny być przechowywane u właściciela pojazdu).

- obowiązku udzielenia gwarancji przez wykonawcę i bycia przez niego świadczeniodawcą zgodnie z §5 wzoru umowy (załącznika nr 14 do SIWZ). Zgodnie z tym postanowieniem projektu umowy podmiotem udzielającym gwarancji i świadczeniodawcą ma być wykonawca, który jako instytucja finansowa takich usług nie świadczy i świadczyć nie może. Może natomiast zapewnić taki serwis ze strony osoby trzeciej (zbywcy, producenta), na wskazanych w umowie warunkach. Taki zapis o gwarancji dostawcy znajduje się w warunkach SIWZ (tabele warunków technicznych w załącznikach nr 1, 2, 3 i 4). Z tego względu zapisy projektu powinny być zmienione poprzez zastąpienie w opiniowanym postanowieniu wyrazu „Wykonawca” wyrazem „Dostawca” lub „Zbywca przedmiotu leasingu”. Przy tym zwracamy uwagę, że wzajemne zobowiązania między korzystającym a zbywcą przedmiotu leasingu są uregulowane w kodeksie cywilnym, który rozstrzyga, że to korzystający posiada wszelkie legitymacje (uprawnienia) formalne do występowania w ramach gwarancji lub rękojmi. Wykonawca z mocy prawa jest takich uprawnień pozbawiony, za wyjątkiem prawa do odstąpienia od umowy ze zbywcą.

Powyższe uwagi w zakresie gwarancji dotyczą również częściowo załączników nr 1-4 - Wymagania dotyczące parametrów technicznych dla przedmiotu zamówienia. W przedostatniej pozycji w poszczególnych tabelach - Gwarancja – jest zapis, że samochody winne być objęte gwarancją Dostawcy, podczas gdy w projekcie umowy leasingu wskazany jest Wykonawca jako podmiot udzielający gwarancji. W związku z tym prosimy o zmianę zapisów w projekcie umowy leasingu dotyczących gwarancji – na zgodne z SIWZ, wskazujące gwarancję dostawcy (vide: pkt. 8 ppkt. 10 SIWZ) a nie Wykonawcy. Podkreślamy, że Wykonawca jako instytucja finansowa nie może udzielić gwarancji na pojazdy. Takiej gwarancji może udzielić zbywca/dostawca albo producent.

- wąskim określeniu zobowiązań korzystającego/Zamawiającego (§8 projektu umowy – załącznik nr 14 do SIWZ). Zobowiązania korzystającego są bardzo wąsko określone, nie zawierają m.in. postanowień dotyczących obowiązku przestrzegania warunków ubezpieczenia i ewentualnej likwidacji szkód częściowych i całkowitych.

- braku modyfikacji wzoru umowy (załącznik nr 14 do SIWZ) po odpowiedzi na pytanie nr 1 na pytanie Wykonawcy z dnia 02.06.2016

Odpowiedź nr 2:

Zgodnie z odpowiedzią na pytanie jaką Zamawiający udzielił w dniu 02.06.2016 r. dopuszcza się zawarcie z wybranym Wykonawcą umów leasingu oddzielnie na każdy pojazd na wzorcu stosowanym przez Wykonawcę, jednak Umowy przygotowane przez Wykonawcę będą uwzględniały wymogi zapisane w SIWZ a umowa stanowiąca załącznik nr 14 do SIWZ będzie umową nadrzędną. Zamawiający dodaje do w/w umowy § 12 pkt. 4 o treści: „W wypadku zaistnienia rozbieżności lub kolizji pomiędzy zapisami umowy dostawy a umowami leasingu i Ogólnymi Warunkami Leasingu, obowiązujące są postanowienia niniejszej

umowy". W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany postanowień umowy. Ponadto Zamawiający informuje, iż zgodnie z art. 2 pkt 11 ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawca to osoba fizyczna, osoba prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która ubiega się o udzielenie zamówienia publicznego, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego. Na podst art. 23 w/w ustawy Wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o udzielenie zamówienia. W tych zamówieniach, w których dostawę sprzętu łączy się z finansowaniem, najwłaściwszym sposobem na prawidłowe wykonanie zamówienia jest konsorcjum dostawcy i finansującego. Liderem takiego konsorcjum jest najczęściej finansujący, gdyż zamówienie kończy się podpisaniem umowy leasingowej.

Pytanie nr 3:

W pkt 2 SIWZ, ppkt 4 Wymagań dotyczących umów leasingu Zamawiający określa umowę leasingu jako umowę leasingu finansowego, która ma być zawarta na okres 60 miesięcy, a dodatkowo pkt 2 SIWZ, ppkt 11 Wymagań dotyczących umów leasingu określa opcję wykupu przedmiotu leasingu określa na 1% wartości początkowej przedmiotu leasingu (w rozumieniu Wykonawcy wykup wynosi 1% po 60 miesiącach).

Przytoczone powyżej wymogi stoją jednak w sprzeczności z:

- a) §9. ust. 2 wzoru umowy (załącznik nr 14 do SIWZ), który określa podstawowy okres umowy na 36 miesięcy i prawo do nabycia przedmiotu leasingu po tym okresie (36 miesiącach) za 1% wartości początkowej przedmiotu leasingu
- b) pkt 2. SIWZ, ppkt 15 Wymagań dotyczących umów leasingu, który mówi, że „w czasie trwania umowy leasingu odpisów amortyzacyjnych z tytułu używania przedmiotu leasingu dokonywał będzie Finansujący”, co wskazuje, że umowa leasingu ma mieć charakter umowy leasingu operacyjnego, a nie finansowego.

Prosimy zatem o doprecyzowanie tych zapisów w SIWZ i zgodę na zawarcie umów leasingu na wzorcach umów stosowanych przez wykonawców bez odwoływania się do zapisów wzoru umowy przedstawionej w załączniku nr 14 do SIWZ.

Odpowiedź nr 3:

Ad a) Zamawiający dokonał stosownej zmiany w § 9 ust. 2 umowy, na „ Po upływie 36 miesięcy umowy leasingu Zamawiającemu przysługuje prawo do nabycia.....”

Ad b) Zamawiający informuje, iż umowa leasingu ma mieć charakter umowy leasingu operacyjnego, a słowo „ finansowy” pojawiające się zarówno w treści SIWZ jak i umowy traktować należy jako pomyłkę pisarską

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie umów leasingu na wzorcach umów stosowanych przez wykonawców bez odwoływania się do zapisów wzoru umowy przedstawionej w załączniku nr 14 do SIWZ.

Zamawiający zachował oryginalną pisownię pytań.

Kierownik Referatu
gospedarczo - administracyjnego
i zamówień publicznych

mgr Arkadiusz Lisowski