

Katowice, 19.07.2023 r.

Załącznik nr ..... do Protokołu  
z postępowania przetargowego nr JSWL/HU/14/2023

### **Wszyscy zainteresowani Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego dotyczącego „**Dzierżawy 248 szt. (dwustu czterdziestu ośmiu) wagonów węglarek budowy normalnej (E) czteroosiowych na okres 1 roku, z opcją przedłużenia o kolejny rok**”

#### **Komisja Przetargowa informuje, iż od Oferenta wpłynęły następujące pytania:**

**Pytanie nr 1** - Mając na uwadze właściwe gospodarowanie posiadanym taborem, w związku z koniecznością planowania budżetu na przyszłe naprawy okresowe wagonów towarowych, zważywszy na prawdopodobny przewożony asortyment (węgiel, koks) proszę o określenie maksymalnego dopuszczalnego rocznego zużycia grubości blach poszycia/podłogi w dzierżawionych wagonach. Na podstawie powyższej informacji zaplanowane zostaną budżety, a co za tym idzie jest to informacja niezbędna do przygotowania kalkulacji oraz złożenia oferty dzierżawy.

**Odpowiedź:** JSW Logistics Sp. z o.o. nie posiada danych z zakresu zużycia blachy w przestrzeni ładunkowej wagonu węglarki, gdyż zużycie to jest determinowane jakością blachy, warunkami termodynamicznymi podczas spawania elementów, warunkami atmosferycznymi, sposobem rozładunku. Zużycie będzie różne w poszczególnych punktach przestrzeni ładunkowej. W miesiącu średni przebieg wagonu wynosi ok. 3 000 km. 50% z tego przebiegu jest w stanie próżnym. 10% przewożonej masy stanowi koks, którego rozładunek przebiega czerpakami. 90% przewożonej masy stanowi węgiel, który rozładowywany jest wywrotnicą wagonową. W związku z powyższym Zamawiający uważa, że są to informacje, które pozwolą Oferentowi na oszacowanie grubości blach poszycia/podłogi w dzierżawionych wagonach.

**Pytanie nr 2** - Proszę o zmianę istotnych postanowień umownych w zakresie waloryzacji cen w przypadku przedłużenia okresu obowiązywania umowy o kolejny rok. Sytuacja gospodarcza w kraju jest dynamicznie zmienna, wysoka inflacja, wzrost kosztów energii oraz bieżąca sytuacja na rynku pracy sprawia, że zakłady naprawcze nie mają możliwości oszacowania kosztów napraw na rok 2025, a więc nie jesteśmy w stanie oszacować kosztów prac utrzymaniowych koniecznych do wykonania na wagonach w przypadku wydłużenia okresu obowiązywania umowy. W związku z powyższym proponuję, aby w przypadku zamiaru skorzystania przez Zamawiającego z możliwości wydłużenia kontraktu o kolejny rok, ceny na kolejny rok były przedmiotem negocjacji lub waloryzacji nie niższej niż o wskaźnik inflacji.

**Odpowiedź:** Wyrażamy zgodę na waloryzację przedmiotu umowy o wskaźnik GUS. Możliwość waloryzacji wystąpi tylko w przypadku skorzystania z opcji przedłużenia umowy o kolejny rok, jeden raz do roku. Pierwsza waloryzacja może nastąpić od 01.01.2025 r.

**Pytanie nr 3** - Powołując się na przepisy Kodeksu Cywilnego, Prawa Zamówień Publicznych oraz orzecznictwo odnoszące się do postępowań przetargowych zwracam uwagę, iż §11 ust 8 Istotnych postanowień umownych: „Dzierżawca ma także prawo rozwiązać umowę w całości lub ograniczyć zakres jej realizacji oraz wynagrodzenie Wydierżawiającego, ze skutkiem natychmiastowym, z ważnych powodów w szczególności ... „ należy uznać za klauzulę zabronioną, albowiem niedozwolonym jest postanowienie o możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego, bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron umów. Prosimy o odniesienie się do powyższego i zmianę zapisów umowy w tym zakresie (usunięcie zapisów lub określenie minimalnej wartości).

**Odpowiedź:** Zamawiający nie podziela opinii Oferenta, że zapis w § 11 ust. 8 Istotnych postanowień umownych należy uznać za klauzulę zabronioną. Jest to klauzula zgodna z zasadą swobody kształtowania umów, którą Zamawiający stosował dotychczas i stosuje we wszystkich umowach dzierżawy. Zamawiający nie prowadzi postępowań przetargowych w oparciu o PZP, lecz według własnego Regulaminu. Ponadto Zamawiający nie jest w stanie określić minimalnej wartości świadczenia przy ograniczeniu zakresu zamówienia, gdyż zawarte kontrakty przewozowe obowiązują do końca bieżącego roku, ponadto nie znamy stawki za dzierżawę, jaką zaoferuje Oferent, jak również innych pochodnych kosztów, w tym inflacji, energii itd.

**Pytanie nr 4** - Powołując się na zasady zachowania równości stron umów, społeczno-gospodarcze przeznaczenie prawa wnoszę o zmiany w treści Istotnych postanowień umownych dotyczących jednostronnych uprawnień zamawiającego w szczególności:

- Uprawnienie do przedłużenia okresu dzierżawy o kolejny rok – proponuję zmianę, warunkującą przedłużenie okresu dzierżawy od akceptacji przez Wydierżawiającego Oświadczenia woli Dzierżawcy, wyrażającego zamiar przedłużenia dzierżawy.
- W zakresie §11 – Rozwiązanie Umowy – proponuję, aby każda ze Stron umowy miała takie same prawa i obowiązki w zakresie możliwości wcześniejszego rozwiązania umowy. Ustęp 8 nadaje wyłącznie Dzierżawcy dodatkowe uprawnienia, naszym zdaniem każdej ze Stron powinny przysługiwać takie same uprawnienia w tym zakresie, każdy podmiot gospodarczy funkcjonujący w przestrzeni gospodarczej objęty jest ryzykiem prowadzenia działalności gospodarczej, w tym ujęciu ograniczanie ryzyk poprzez przenoszenie ich na drugą Stronę umowy jest rozwiązaniem nieakceptowalnym.

**Odpowiedź:** Wyrażamy zgodę, aby uprawnienie Dzierżawcy do przedłużenia okresu dzierżawy o kolejny rok było zależne od akceptacji przez Wydierżawiającego. W związku z powyższym Zamawiający (Dzierżawca) modyfikuje zapisy w § 4 ust. 2 i 3 Istotnych postanowień umowy, które otrzymują nowe brzmienie:

2. W ramach przedmiotu umowy Dzierżawca ma możliwość skorzystania z opcji przedłużenia

okresu dzierżawy o kolejny rok, po uprzedniej akceptacji przedłużenia okresu dzierżawy przez Wydzierżawiającego. Nieskorzystanie przez Dzierżawcę z opcji przedłużenia umowy nie stanowi dla Wydzierżawiającego podstawy do dochodzenia jakichkolwiek roszczeń w stosunku do Dzierżawcy. Skorzystanie z opcji przedłużenia okresu dzierżawy o kolejny rok będzie wywierało skutek po otrzymaniu zgody Wydzierżawiającego z zachowaniem formy pisemnej lub równoważnej w przedmiocie woli przedłużenia umowy o kolejny rok.

3. Dzierżawca wystąpi pisemnie do Wydzierżawiającego o zgodę na przedłużenie umowy dzierżawy o kolejny rok, co najmniej na 3 (trzy) miesiące przed zakończeniem pierwotnego okresu dzierżawy (tj. jednego roku), a brak złożenia pisma w tym zakresie jest równoznaczny z zakończeniem umowy w terminie jednego roku.

**Ne wyrażamy zgody na modyfikację w §11 ust. 8 . Zamawiający (Dzierżawca) zwraca uwagę, że w §11 ust. 3 i ust. 5 zostały wskazane przesłanki uprawniające również Wydzierżawiającego do rozwiązania umowy.**