



PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



Podlaskie

UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Nr sprawy RI.271.1.24.2014
Przetarg nieograniczony pod nazwą

Eko-logiczny Supraśl – montaż systemów solarnych w Gminie Supraśl

Supraśl, 17.12.2014

Burmistrz Supraśla
16-030 Supraśl
Ul. Piłsudskiego 58

INFORMACJA

Burmistrz Supraśla informuje, że w toku prowadzonej procedury przetargowej na wyłonienie wykonawcy zadania: „Eko-logiczny Supraśl – montaż systemów solarnych w Gminie Supraśl” wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ zawierający następujące pytanie:

„1. Zgodnie z punktem 13 ustęp 3 SIWZ

„Okres gwarancji: Zamawiający żąda minimalnego 96 - miesięcznego okresu gwarancji licząc od dnia podpisania bez uwag ostatniego protokołu odbioru przedmiotu zamówienia.”

Długość okresu rękojmi określa Art. 568. § 1. K. c. „Uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne wygasają po upływie roku, a gdy chodzi o wady budynku – po upływie lat trzech, licząc od dnia, kiedy rzecz została kupującemu wydana.”

Jednocześnie informujemy, iż żaden z ubezpieczycieli i żaden z banków działających na terenie Polski nie oferuje gwarancji bankowych/ubezpieczeniowych usunięcia wad i usterek na okres 96 miesięcy co uniemożliwia Wykonawcy dokonanie wyboru formy w jakiej to zabezpieczenie zostanie wniesione.

Zgodnie z Art. 148. Ustawy Prawo Zamówień Publicznych:

1. Zabezpieczenie może być wnoszone według wyboru wykonawcy w jednej lub w kilku następujących formach:

- 1) pieniądzu;
- 2) poręczeniach bankowych lub poręczeniach spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, z tym że zobowiązanie kasy jest zawsze zobowiązaniem pieniężnym;
- 3) gwarancjach bankowych;
- 4) gwarancjach ubezpieczeniowych;

- 5) poręczeniach udzielonych przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości.

Art. 149.

1. W trakcie realizacji umowy wykonawca może dokonać zmiany formy zabezpieczenia na jedną lub kilka form, o których mowa w art. 148 ust. 1."

Powyższe zapisy dają Wykonawcy możliwość wyboru formy, w jakiej zabezpieczenie zostanie wniesione, natomiast zapisy SIWZ oraz wzoru umowy, będącego załącznikiem do SIWZ, taką możliwość Wykonawcy odbierają.

Zaznaczamy, iż dokumentem nadrzędnym jest Ustawa Prawo Zamówień Publicznych oraz Kodeks Cywilny. Zamawiający nie może wprowadzać zapisów, które w sposób niezgodny z prawem ograniczają Wykonawców.

Zgodnie z pkt. 17 i 18 SIWZ Zamawiający jako jedno z kryteriów wyboru oferty określa długość okresu gwarancji punktując wydłużenie tego okresu o dodatkowe 12 lub 24 miesiące. Podkreślamy, iż nie możliwe jest uzyskanie gwarancji bankowej/ubezpieczeniowej na tak długi okres. Powyższe zapisy są niezgodne z obowiązującymi przepisami prawa.

Wnioskujemy o zmianę zapisów SIWZ:

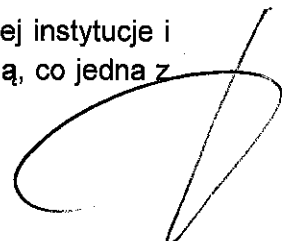
1. Okres gwarancji nie może być dłuższy niż 5 lat licząc od daty odbioru końcowego
2. Jeżeli gwarancje producenta zastosowanych wyrobów i urządzeń obejmują okres dłuższy niż 5 lat obowiązują gwarancje producenta na dane wyroby i urządzenia.
Karty i warunki gwarancyjne zostaną przekazane wraz z protokołem odbioru końcowego.

Wnosimy o zmianę zapisów dotyczących długości okresów gwarancji i rękojmi oraz dostosowanie ich do ustawy PZP oraz KC".

Odpowiadając na wyżej pytanie Zamawiający zwraca uwagę, że należy odróżnić następujące instytucje:

- 1) gwarancja jakości w rozumieniu art. 577 kodeksu cywilnego,
- 2) rękojmia za wady towaru w rozumieniu art. 556 i nast. Kodeksu cywilnego
- 3) zabezpieczenie należytego wykonania umowy w rozumieniu art. 148 ustawy Prawo zamówień publicznych, gdzie jedną z możliwych form zabezpieczenia jest gwarancja bankowa lub ubezpieczeniowa.

Z treści zadanego pytania wynika, że zadający pytanie pomylił wskazane wyżej instytucje i uznał, że gwarancja o której mowa w pkt 13 ust.3 SIWZ jest tą samą instytucją, co jedna z



form zabezpieczenia należytego wykonania umowy w postaci gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej. Tymczasem chodzi tu o zupełnie odrębne instytucje prawne.

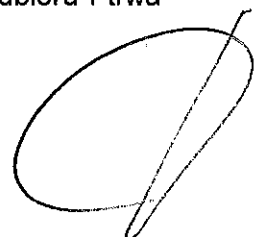
W ust. 13 ust. 3 SIWZ zawarto wymóg, że Zamawiający żąda co najmniej 96 – miesięcznego okresu gwarancji, jednakże chodzi tu o gwarancję jakości w odniesieniu do oferowanych zestawów solarnych. Szczegółowe postanowienia w zakresie warunków gwarancji, rodzaju uprawnień gwarancyjnych zawarte są projekcie umowy (załącznik do SIWZ), a w szczególności w załączniku do umowy - Karcie Gwarancyjnej. Celem gwarancji jakości, obok równoległych uprawnień z tytułu rękojmi, jest zabezpieczenie interesu Zamawiającego w zakresie niewadliwego działania dostarczonych zestawów solarnych w okresie trwania gwarancji, czyli od dnia podpisania bez uwag protokołu odbioru końcowego do końca wymaganego okresu gwarancyjnego, czyli przez okres 96 miesięcy. Podstawą prawną wprowadzonej regulacji w zakresie gwarancji jakości jest art. 577 kodeksu cywilnego, a nie jak wskazuje zadający pytanie art. 148-149 Prawa zamówień publicznych, czy też art. 568 k.c. dotyczący innej instytucji – rękojmi.

Art. 577 ust.2 k.c. stanowi: „Jeżeli w gwarancji nie zastrzeżono innego terminu, termin wynosi jeden rok licząc od dnia, kiedy rzecz została kupującemu wydana.” Jest to przepis prawa tzw. względnie obowiązujący w zakresie terminu gwarancji jakości, tzn. obowiązuje termin roczny, o ile w gwarancji nie zastrzeżono innego terminu. Korzystając z tego uprawnienia Zamawiający wprowadził do karty gwarancyjnej okres 96 miesięczny. Jest to termin wymagany, natomiast jeżeli wykonawca zdecyduje się udzielić jeszcze dłuższej gwarancji, to w prowadzonym postępowaniu zgodnie z zapisami SIWZ uzyska dodatkowe punkty w procesie oceny i wyboru najkorzystniejszej oferty.

Zgodnie z art. 147 Prawa zamówień publicznych zamawiający może żądać od wykonawcy zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zwanego dalej "zabezpieczeniem". Ust. 2 wskazanego przepisu stanowi: „2. Zabezpieczenie służy pokryciu roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.” To ten przepis pokazuje jaki jest cel zabezpieczenia wykonania umowy. Zabezpieczeniem tym objęte jest wykonanie umowy jako takie, a więc w naszym przypadku dostawa i montaż zestawów solarnych oraz wszystkie inne przypadki nienależytego wykonania umowy.

Gwarancja, niezależnie bankowa czy też ubezpieczeniowa, jest tylko formą zabezpieczającą roszczenia Zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Tak rozumiana gwarancja nie jest zatem gwarancją jakości o której mowa w pkt. 13 ust. 3 SIWZ. Inne są tu również terminy. Terminy w zakresie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej jako forma zabezpieczenia należytego wykonania umowy są regulowane w art. 151 Prawa zamówień publicznych. Należy wskazać, że zabezpieczenie umowy – np. gwarancja bankowa - wnoszone jest najpóźniej w dniu zawarcia umowy i trwa w całości co do zasady do momentu odbioru końcowego, a po odbiorze gwarancja zabezpiecza roszczenia Zamawiającego z tytułu rękojmi przez ustawowy okres rękojmi.

Natomiast gwarancja jakości, jako zupełnie inna instytucja prawną, zgodnie z zapisami kodeksu cywilnego, rozpoczyna swój bieg od momentu podpisania protokołu odbioru i trwa przez wymagany okres gwarancyjny.



Reasumując należy podnieść, że nie ma potrzeby modyfikacji specyfikacji istotnych warunków zamówienia w zakresie gwarancji o której mowa w pkt 13 gdyż jest to gwarancja jakości sprzedawanego towaru, a nie gwarancja bankowa lub ubezpieczeniowa w rozumieniu art. 148 Prawa zamówień publicznych.

BURMISTRZ
dr Radosław Dobrowolski

WÓJTA GMINY
mgr Jacek Zukowski