

**Uczestnicy
postępowania przetargowego**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Leasing finansowy wraz z dostawą nowego przenośnika zgrzeblowego lekkiego dla potrzeb WĘGŁOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK „Bobrek-Piekary” Ruch Piekary – nr sprawy PRZZ/0871.

Działając zgodnie z Regulaminem udzielenia zamówień w WĘGŁOKOKS KRAJ Sp. z o.o., Zamawiający w prowadzonym postępowaniu o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego pn. Leasing finansowy wraz z dostawą nowego przenośnika zgrzeblowego lekkiego dla potrzeb WĘGŁOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK „Bobrek-Piekary” Ruch Piekary, udziela odpowiedzi na zapytania Wykonawcy.

Pytanie nr 1

Prosimy o doprecyzowanie, czy odsetki ustawowe, o których mowa w § 3 ust. 27 to odsetki ustawowe w rozumieniu art. 359 K.c. czy też odsetki ustawowe za opóźnienie w rozumieniu art. 481 § 2 K.c.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że odsetki, o których mowa w § 3 ust. 27 Istotnych postanowień, które zostaną wprowadzone do umowy (IPU) są odsetkami ustawowymi w rozumieniu art. 359 kodeksu cywilnego.

Pytanie nr 2

Umowa nie zawiera postanowień dotyczących serwisu, zawiera je SIWZ w części głównej, prosimy o uzupełnienie IPU o postanowienia dotyczące zasad wykonywania serwisu, szczególnie, że za opóźnienia w serwisie naliczane są kary umowne.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że postanowienia dotyczące serwisu gwarancyjnego zawarte są w Załączniku Nr 1 do IPU (§ 2 ust. 5 IPU oraz Część VII Załącznika Nr 1 – Gwarancja i warunki odszkodowania).

Pytanie nr 3

Prosimy o usunięcie § 3 ust. 29 IPU z uwagi na fakt, że może on być interpretowany jako zrzeczenie się prawa do naliczania odsetek, co jest sprzeczne z postanowieniami ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia usunięcia zapisu § 3 ust. 29 IPU. Nie ma podstaw do uznania by treść zapisu mogła oznaczać zrzeczenie się przez Wykonawcę prawa do naliczania odsetek, zwłaszcza w świetle zapisu § 3 ust. 27 IPU. Nadto zgodnie z art. art. 13 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, o których mowa w art. 5, art. 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1 i 4, art. 10, art. 11 i art. 12, są nieważne, a zamiast nich stosuje się przepisy ustawy. Nie ma też prawnego nakazu naliczania odsetek ani też zakazu negocjacji stron w tym zakresie.

WĘGŁOKOKS KRAJ Sp. z o.o.www.weglokoks Kraj.pl**KWK BOBREK-PIEKARY**

ul. Gen. Jerzego Ziętka T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080616
41-940 Piekary Śląskie F: +48 32 768 06 22 REGON 270034633 Kapitał zakładowy 173 321 000,00 PLN

41-905 Bytom T: 32 718 1 000, F: 32 718 1 781
ul. Konstytucji 76 bobrekpiekary@weglokoks Kraj.pl

Pytanie nr 4

Prosimy o wyjaśnienie treści § 10 – rozwiązanie, odstąpienie lub wypowiedzenie umowy:

- I. Zgodnie z § 10 IPU wprowadzona została do IPU możliwość:
 1. rozwiązania umowy leasingu za porozumieniem stron,
 2. odstąpienia od umowy przez każdą ze stron w przypadku, gdy druga strona dopuszcza się niewykonywania lub nienależytego wykonywania obowiązków wynikających z umowy - *ex nunc*,
 3. odstępuje od umowy przez Zamawiającego (korzystającego) w przypadku naruszenia przez Wykonawcę (finansującego) przepisów prawa skutkujących powstaniem zagrożenia bezpieczeństwa mienia - *ex nunc*,
 4. odstąpienia od umowy przez Zamawiającego od umowy w przypadku wystąpienia okoliczności powodujących, że wykonanie umowy nie leży w interesie Zamawiającego - *ex nunc*,
 5. wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego *ex nunc* z zachowaniem okresu wypowiedzenia nie mniej niż 30 w przypadku reorganizacji, ograniczenia w produkcji zmian w strukturze organizacyjnej, niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę (Finansującego).

Zgodnie z art. 709¹ K.c. przez umowę leasingu finansujący zobowiązuje się, w zakresie działalności swego przedsiębiorstwa, nabyć rzecz od oznaczonego zbywcy na warunkach określonych w tej umowie i oddać tę rzecz korzystającemu do używania albo użytkowania i pobierania pożytków przez czas oznaczony, a korzystający zobowiązuje się zapłacić finansującemu w uzgodnionych ratach wynagrodzenie pieniężne, równe co najmniej cenie lub wynagrodzeniu z tytułu nabycia rzeczy przez finansującego.

Istotą umowy leasingu jest więc oddanie korzystającemu przedmiotu leasingu do używania, a korzystający ma obowiązek płacić umówione wynagrodzenie, równe co najmniej wartości przedmiotu leasingu.

Przepisy Tytułu XVII K.C. art. 709¹ K.c. i nast. nie przewidują w ogóle możliwości rozwiązania umowy przez Korzystającego przed upływem czasu, na jaki umowa leasingu została zawarta. Takie uprawnienie zostało przyznane wyłącznie finansującemu, którym będzie Wykonawca. Ustawodawca przyjął takie rozwiązanie z uwagi na cel umowy leasingu – finansujący ma w wyniku zawarcia umowy leasingu otrzymać wynagrodzenie równe co najmniej cenie przedmiotu umowy, jaką zainwestował, aby dostarczyć przedmiot leasingu korzystającemu. Korzystający odnosi korzyści z umowy z związku z rozłożeniem w czasie finansowania przedmiotu umowy, z którego korzysta, z możliwością późniejszego wykupu przedmiotu leasingu.

W związku z powyższym wnosimy o usunięcie kwestionowanych, sprzecznych z przepisami postanowień Istotnych Postanowień Umowy względnie o wyjaśnienie sprzeczności pomiędzy § 10 OWU dopuszczającymi możliwość rozwiązania umowy a przepisami prawa w tym zakresie.

II. Zakładając ewentualne wyjaśnienie podstaw prawnych umownego rozszerzenia przesłanek rozwiązania/wypowiedzenia/odstąpienia od umowy leasingu i przyznania tego prawa również korzystającemu – Zamawiającemu, prosimy o wyjaśnienie kwestii wzajemnych rozliczeń pomiędzy stronami.

Z przywołanych powyżej postanowień umownych wynika, że Zamawiający, w razie rozwiązania umowy leasingu przed upływem czasu, na jaki umowa została zawarta, ma zamiar zapłacić Wykonawcy, jako finansującemu jedynie część wynagrodzenia, na takiej zasadzie, na jakiej płaci się część czynszu dzierżawy (za okres do dnia rozwiązania umowy). Zwracamy uwagę, że zgodnie z art. 709¹⁵ K.c., który reguluje skutki przedwczesnego rozwiązania umowy przez Finansującego, korzystający powinien zapłacić Finansującemu równowartość wszystkich przewidzianych w umowie, a nie zapłaconych rat, a przedmiot leasingu mógłby przejść na własność korzystającego zgodnie z umową.

Prosimy o zmianę omawianych postanowień w taki sposób, by dostosować je do przepisów prawa powszechnie obowiązującego zarówno w zakresie możliwości rozwiązania umowy, jak i skutków,

WĘGŁOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoksraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka 41-940 Piekary Śląskie T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-46-65 REGON 270034633 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618 Kapitał zakładowy 173 321 000,00 PLN

41-905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781 ul. Konstytucji 76 bobrekiekary@weglokoksraj.pl

podkreślając przy tym, że chodzi o umowę leasingu a nie umowę dzierżawy. Prosimy o zmianę omawianego § 10 w ten sposób, by skutkiem wcześniejszego rozwiązania umowy był leżący po stronie Zamawiającego (korzystającego) obowiązek zapłaty wszystkich rat i ewentualna możliwość wykupu przedmiotu leasingu na własność.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia: do umowy tzw. „leasingu bezpośredniego” (art. 709¹⁸ kodeksu cywilnego) nie ma zastosowania legalna definicja umowy leasingu zawarta w art. 709¹ k.c. Zapisy IPU nie są sensu stricto kodeksową (k.c.) umową leasingu. Odpowiednie stosowanie do tej umowy przepisów o leasingu nie oznacza i nie wyłącza umownego ukształtowania stosunku prawnego. Kodeksowe przepisy dotyczące umowy leasingu nie zawierają też wprost sformułowanego zapisu o zakazie wypowiedzenia umowy przez leasingodawcę. Podstawą prawną postanowień IPU dotyczących wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego jest przepis art. 673 § 3 kodeksu cywilnego, który ma tutaj odpowiednie zastosowanie. Stanowi on, że jeżeli czas trwania najmu (tutaj leasingu bezpośredniego) jest oznaczony, zarówno wynajmujący, jak i najemca mogą wypowiedzieć najem w wypadkach określonych w umowie. Przypadki takie i ich następstwa w zakresie finansowym opisuje § 10 IPU. Zamawiający odmawia wykreślenia zawartych tam postanowień.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.
Kopalnia Węgla Kamiennego „Bobrek-Piekary”
ENERGIKA DZIAŁ
ENERGOMECHANIKOWO
Piotr Piaszczyński

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoksraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618
41-940 Piekary Śląskie F: +48 32 768 06 22 REGON 270034633 Kapitał zakładowy 173 321 000,00 PLN

41-905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781
ul. Konstytucji 76 bobrekiekary@weglokoksraj.pl