

Nasz znak: PHPZ/BZ/324/2024

Bytom, 21.03.2024 r

**Wykonawcy  
uczestniczący w postępowaniu**

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia objętego procedurą ustawy Prawo zamówień publicznych prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa taśm przenośnikowych do stosowania w podziemnych wyrobiskach górniczych dla potrzeb WĘGLOKOKS KRAJ S.A. KWK Bobrek w roku 2024 (gr. mat. 251-5), nr sprawy PRZZ/3681**

Działając w oparciu o art. 135 ust. 1 i 2 z dnia 11 września 2019r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.), Zamawiający udziela wyjaśnień treści SWZ.

**Pytanie nr 1:**

W związku z ogłoszonym postępowaniem Nr PRZZ/3681 w temacie jak powyżej, zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o zmianę zapisów SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA dla niżej podanych wymagań:

1. w Rozdziale 1. TRYB UDZIELENIA ZAMÓWIENIA, POSTANOWIENIA OGÓLNE pkt 4) ust. 1 pkt 4) PZP, odrzuci ofertę, w której udział produktów pochodzących z państw członkowskich Unii Europejskiej, państw, z którymi Unia Europejska zawarła umowy o równym traktowaniu przedsiębiorców lub państw, wobec których na mocy decyzji Rady stosuje się przepisy dyrektywy 2014/25/UE, nie przekracza 50%”

Wnosimy o zmianę (usunięcie) w Ogłoszeniu i SWZ tego zapisu ograniczającego konkurencję, a co za tym idzie i co wynika z ciągłej obserwacji przez nas rynku taśm przenośnikowych dla górnictwa w Polsce - uniemożliwia on także Zamawiającemu uzyskanie oferty ze znacząco niższą ceną.

Krag podmiotów oferujących taśmy przenośnikowe dla kopalń w Polsce jest w zasadzie stały, niezmienny. Mamy do czynienia z listą tych samych Producentów. Powyższy zapis bezwzględnie zamyka dostęp do tego rynku producentom spoza tej „listy”. Dochodzi do zagrożenia rynku skutkami monopolizacji. Nie jest to zarzut pod adresem Zamawiającego, jednak usunięcie ww. zapisu zwiększy ilość oferentów.

Prawo zamówień publicznych obowiązujące w Polsce, implementujące zapisy właściwych Dyrektyw, Rozporządzeń UE i Parlamentu nie obliguje Zamawiającego do stosowania ograniczeń związanych z pochodzeniem towarów.

Przywołany przez Zamawiającego przepis art. 393 ust. 1 pkt 4. PZP przewiduje „możliwość”, a nie obowiązek skorzystania przez Zamawiającego z preferencji unijnych. [Art. 393. (Uprawnienia zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego) ust. 1. W postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego:

pkt 4) zamawiający może, w przypadku zamówienia na dostawy, odrzucić ofertę, w której udział produktów (...) pochodzących z państw członkowskich Unii Europejskiej, państw, z którymi Unia Europejska zawarła umowy o równym traktowaniu przedsiębiorców, lub państw, wobec których na mocy decyzji Rady stosuje się przepisy dyrektywy 2014/25/UE, nie przekracza 50%, jeżeli przewidział to w ogłoszeniu o zamówieniu, a jeżeli postępowanie nie jest wszczynane za pomocą ogłoszenia o zamówieniu - w SWZ. ITu wykładnia tego zapisu: <https://komentarzpzp.pl/strona-glowna/dzial-v/rozdzial6/art-393/komentarz-do-art-393-ustawy>].

Istotnym jest, że potencjalny uczestnik postępowania (oferent) nie ma możliwości zwrócenia się do Zamawiającego o niezamieszczanie tego zapisu zanim ujawni się on w ogłoszeniu, lub SWZ. Dopiero bowiem ich publikacja umożliwia zapoznanie się z takim warunkiem (ograniczeniem). Art. 135 pzp nie przewiduje możliwości zwrócenia się o zmianę, lub nieuwzględnienie określonych zapisów przed publikacją ogłoszenia (SWZ), a Zamawiający nie jest zobligowany do informowania a priori o zamiarze ogłoszenia postępowania.

**WĘGLOKOKS KRAJ S.A.**

ul. Gen. Józefa Ziętka, 41-940 Piekary Śląskie

[www.weglokoksraj.pl](http://www.weglokoksraj.pl)**KWK BOBREK**

ul. Konstytucji 76, 41-905 Bytom

T: +48 32 416 21 60-61

NIP: 653-000-48-65

BDO: 000012274

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000955885

T: +48 32 718 10 00

sekretariat@weglokoksraj.pl

REGON 270034633

Kapitał zakładowy 173.321.000,00 PLN opłacony w całości

bobrek@weglokoksraj.pl

Ustawodawca przewiduje jednak zaistnienie okoliczności uzasadniających zmianę treści tych dokumentów, skoro zawarł w ustawie Art. 137.

Naszym zdaniem pozostawienie zapisu z Rozdz. I.pkt.12.SWZ w tym konkretnym przypadku może nosić cechy celowego ograniczenia konkurencji. Będzie tak, gdy zakaz zostanie zastosowany wobec wyrobów pochodzących z kraju, którego udział w rynku krajowym na równych zasadach został zagwarantowany przez eliminację ceł, lub zastosowanie preferencji celnych, ale obrót nimi będzie nadal dyskryminowany. Ma to miejsce, gdy jedynymi odbiorcami takich wyrobów mogą stać się tylko podmioty sektora zamówień publicznych. Taki stan rzeczy pozostanie w sprzeczności z ideą jaka legła u podstaw stworzenia Unii Celnej pomiędzy Unią Europejską, a np. Turcją i w szczególności z celem regulacji objętej wykładnią Komisji Europejskiej zawartą w Wytycznych dotyczących udziału oferentów z państw trzecich w unijnym rynku zamówień publicznych oraz wprowadzeniu na rynek towarów z państw trzecich.

Ograniczenie to nie jest przecież związane z ewentualnymi kontaktami handlowymi z podmiotami mogącymi w jakimkolwiek stopniu współpracować z Rosją, czy Białorusią w związku z prowadzonymi działaniami wojennymi w Ukrainie. Problem ten Zamawiający rozwiązuje obowiązkiem złożenia przez oferentów stosownych oświadczeń (np. oświadczenia w Załączniku nr 7 do SWZ). Nie jest przecież problemem umieszczenia w SWZ żądania złożenia oświadczenia jak w Załączniku nr 7 przez Producenta reprezentowanego przez podmiot składający ofertę, czy każdego innego spoza UE.

Stosując zaś zapis z Rozdziale I. pkt. 12. SWZ Zamawiający nie tylko nie daje sobie szans na sprawdzenie ofert tych podmiotów spoza UE tak jak wynikałoby to z w/w Wytycznych - ale nie daje sobie szansy na zakup towaru porównywalnej jakości, być może w niższej cenie.

Zapis z Rozdziału I. pkt. 12. SWZ uniemożliwia udział w postępowaniu podmiotom oferującym np. taśmy produkcji tureckiej; produkt powszechnie stosowany w górnictwie, nie tylko w Europie. Przedsiębiorstwo ÓzerKonveyör Band TurizmSanayiiVeTicaret A.Ş. z Turcji jest doświadczonym producentem taśm przenośnikowych o różnej konstrukcji. Taśmy przenośnikowe firmy Ózer, poza Europą, są eksploatowane również w wielu miejscach w Afryce, Azji i Ameryce.

Taśmy tego Producenta spełniają wszystkie wymagania określone we właściwych normach, także tych europejskich, dotyczące ich walorów użytkowych i bezpiecznego stosowania w przestrzeniach zagrożonych, np. wybuchem gazów. Taśmy te spełniają wymagania przetargowe uwzględniające preferencje dla towarów pochodzących z UE.

W związku z powyższym uzasadnieniem wnosimy, jak na wstępie, o zmianę (usunięcie) w Ogłoszeniu i SWZ zapisu zawartego w Rozdziale I. pkt. 12. SWZ dotyczącego udziału towarów pochodzących z państw członkowskich Unii Europejskiej, ograniczającego uczciwą konkurencję.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.**

**WĘGLOKOKS KRAJ S.A.**

ul. Gen. Jerzego Ziętka, 41-940 Piekary Śląskie

[www.weglokoks-kraj.pl](http://www.weglokoks-kraj.pl)

T: +48 32 416 21 60-61

NIP: 653-000-48-65

BDO: 000012274

sekretariat@weglokoks-kraj.pl

REGON 270034633

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000955885

Kapitał zakładowy 173.321.000,00 PLN opłacony w całości

**KWK BOBREK**

ul. Konstytucji 76, 41-905 Bytom

T: +48 32 718 10 00

bobrek@weglokoks-kraj.pl

**Pytanie nr 2:**

W Rozdziale IV. TERMIN 1 MIEJSCE WYKONANIA ZAMÓWIENIA pkt 5. SWZ Zamawiający zawarł następujący zapis:

„5. Wymagany termin realizacji dostawy: do 21 dni od daty otrzymania zamówienia. ”

Z uwagi na cykl produkcyjny taśm przenośnikowych oraz brak określenia przez Zamawiającego na etapie przetargu harmonogramu dostaw wnosimy o zmianę w SWZ tego zapisu i wydłużenie terminu realizacji dostawy do 60 dni od daty otrzymania zamówienia.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.**

W imieniu Zamawiającego

PEŁNOMOCCNIK  
Kopalnia Węgla Kamiennego „Bobrek”  
Dyrektor Kopalni  
Kierownik Ruchu Zakładu Górniczego  
.....  
Andrzej Ziolkowski

PEŁNOMOCCNIK  
Kopalnia Węgla Kamiennego „Bobrek”  
Naczelny Inżynier  
Z-ca Kierownika Inżynierskiego Wydziału  
.....  
Cezariusz Stokosz DQP02

**WĘGLOKOKS KRAJ S.A.**

ul. Gen. Jęrzego Ziętka, 41-940 Piekary Śląskie

[www.weglokoks Kraj.pl](http://www.weglokoks Kraj.pl)

**KWK BOBREK**

ul. Konstytucji 76, 41-905 Bytom

T: +48 32 416 21 60-61

NIP: 653-000-48-65

BDO: 000012274

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000955885

T: +48 32 718 10 00

[sekretariat@weglokoks Kraj.pl](mailto:sekretariat@weglokoks Kraj.pl)

REGON 270034633

Kapitał zakładowy 173.321.000,00 PLN opłacony w całości

[bobrek@weglokoks Kraj.pl](mailto:bobrek@weglokoks Kraj.pl)