

Warszawa, dnia 23.10.2023 r.

Wyjaśnienia treści SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne tj. 215 000 euro w trybie przetargu nieograniczonego na **dostawę odczynników laboratoryjnych oraz taśm monochromatycznych do drukarek termotransferowych.**

Oznaczenie sprawy: PN-166/23/JS.

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły zapytania do treści SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia oraz zmienia treść SWZ.

W przypadku, gdy udzielone poniżej odpowiedzi pozostają w sprzeczności z postanowieniami SWZ lub też precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, należy przyjąć, że stanowią one zmianę SWZ, dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 137 ust. 1 Ustawy Pzp i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SWZ, przy czym w przypadku, gdy:

- 1) postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
- 2) postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SWZ.

Pytanie nr 1

par. 2 ust. 6 i 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (email, strona internetowa)?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza dostarczenie dokumentów określonych w Załączniku nr 7 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy - Część nr 3, 4, 5 - § 2 pkt 6) i 7) w formie elektronicznej (e-mail).

Pytanie nr 2

par. 8 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie po słowie “ubezpieczenie” słów “na czas dostawy”?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe pytanie, Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie Załącznika nr 7 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy - Część nr 3, 4, 5 - § 8 ust. 2, poprzez nadanie nowego brzmienia:

„2. Wartość brutto towaru, o której mowa w ust. 1, zawiera wszystkie koszty Wykonawcy związane z prawidłowym wykonaniem Umowy, w tym koszty: towaru, transportu towaru do Zamawiającego wraz z jego załadunkiem i rozładunkiem, znakowania, opakowania, ubezpieczenia na czas dostawy, opłat pośrednich, podatków i należności celnych, dostępu do oprogramowania i jego aktualizacji (część nr 4).”

Pytanie nr 3

par. 11 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z wykonania zastępczego wykluczało zastosowanie kar umownych?

czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w jego treści, że Zamawiający może skorzystać z prawa do wykonania zastępczego „po bezskutecznym upływie przynajmniej 5- dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 4

par. 13 ust. 1 pkt 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej za odstąpienie „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Przyczyny niezależne od Zamawiającego obejmują także okoliczności za które dłużnik nie odpowiada.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 5

par. 13 ust. 1 pkt 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby kara umowa była naliczana za każdy incydent, a nie za każdą rozpoczętą dobę?

Zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy za każdą rozpoczętą dobę ma charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 6

Par. 13 ust. 6 Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie "do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"? Ewentualnie dodanie: „wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraconych korzyści”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 7

par. 14 ust. 15 CZY Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia umowy na "Maksymalna łączna wartość zmian wynagrodzenia Wykonawcy, na podstawie ust. 9, nie może przekroczyć 50% łącznej wartości pierwotnej Umowy”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 8

Dotyczy: Projektowane postanowienia umowy, par. 5 ust. 4.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby 8-tygodniowy termin dostawy dotyczył odczynników

wymienionych w pozycjach 4 i 13?

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe pytanie, Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie Załącznika nr 7 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy – Część nr 3, 4, 5 - § 5 ust. 4 poprzez nadanie nowego brzmienia:

„4. Dostawy towaru realizowane będą w terminie 5 dni roboczych od daty złożenia zamówienia częściowego w sposób określony w ust. 3 (dot. Części nr 3, 5). /

Dostawy towaru realizowane będą w terminie 14 dni roboczych od daty złożenia zamówienia częściowego w sposób określony w ust. 3 (dot. Części nr 4 poz. 1, 2, 5÷12, 14÷16).

W przypadku odczynników syntezowanych (Część nr 4 poz. 3, 4 i 13), dostawy towaru realizowane będą w terminie 8 tygodni od daty złożenia zamówienia częściowego w sposób określony w ust. 3.

Wykonawca w okresie obowiązywania Umowy zapewni dostęp do oprogramowania dedykowanego do analizy trzeciorzędowej sekwencji DNA w celu wygenerowania raportów z analizy genetycznej (dot. Część nr 4 poz. 17).”

Pytanie nr 9

Zamawiający w §13 pisze że naliczy kary za:

Za brak dostępu do oprogramowania dedykowanego do analizy trzeciorzędowej sekwencji DNA w celu wygenerowania raportów z analizy genetycznej przez okres dłuższy niż 24 godzin Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1 Umowy, za każdą rozpoczętą dobę braku dostępu.

Zwracamy uwagę iż cytowany zapis nie dotyczy pakietu nr 3 i 5, zatem prosimy o stosowną modyfikację cytowanego zapisu – dotyczy pakietu nr 4.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe pytanie, Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie Załącznika nr 7 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy - Część nr 3, 4, 5 - § 13 ust. 1 pkt 6), poprzez nadanie nowego brzmienia:

„6) za brak dostępu do oprogramowania dedykowanego do analizy trzeciorzędowej sekwencji DNA w celu wygenerowania raportów z analizy genetycznej przez okres dłuższy niż 24 godzin Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 8 ust. 1 Umowy, za każdą rozpoczętą dobę braku dostępu – dot. Części nr 4.”

Pytanie nr 10

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu/wykonawcy przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 11

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 12

Prosimy o modyfikację zapisów § 13 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 13

W związku z tym iż zgodnie art. 431 ustawy PZP zarówno wykonawca jak i Zamawiający obowiązani są współdziałać przy wykonywaniu umowy w celu należytej realizacji zamówienia Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów projektu umowy w § 13, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą o poniższej treści:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % niezrealizowanej wartości netto umowy.

Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 3531 KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 14

Dotyczy wzoru umowy

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 300 zł. netto”?

Mając na względzie czynniki ekologiczne, chcielibyśmy dążyć do ograniczenia liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej. W związku z tym prosimy o ustanowienie minimalnej wartości zamówienia w kwocie 300 zł.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 15

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna suma kar umownych nie przekroczyła poziomu 20% wartości netto umowy?

Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu

wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawią wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrytykowanej przez KIO sytuacji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 16

zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy w części nr 3 pozycja nr 2, Zamawiający dopuści Formalinę w opakowaniach 20 l (z odpowiednim przeliczeniem wymaganych litrów) z zaferowaniem w części 3 kranika pasującego do oferowanego kanistra.

Odpowiedź:

Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

W związku z udzielonymi przez Zamawiającego wyjaśnieniami oraz zmianami treści SWZ, Zamawiający na podstawie art. 137 ust. 1 i 6 ustawy Pzp zmienia treść SWZ w zakresie:

- **Rozdz. XVI Wadium pkt 2 SWZ poprzez nadanie nowego brzmienia:**
„Wadium w pieniądzu należy wnieść do dnia 31.10.2023 r. do godz. 09:00 przelewem bankowym na rachunek bankowy Zamawiającego (...)
- **Rozdz. XXIII Sposób oraz termin składania ofert pkt 1 SWZ poprzez nadanie nowego brzmienia:**
„Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami określonymi w SWZ należy umieścić na Platformie pod adresem: <https://portal.smartpzp.pl/coi.warszawa> - w myśl ustawy PZP na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia 31.10.2023 r. do godz. 09:00”
- **Rozdz. XXIV Termin otwarcia ofert pkt 1 SWZ poprzez nadanie nowego brzmienia:**
„Otwarcie ofert nastąpi w dniu 31.10.2023 r. o godz. 10:00”
- **Rozdz. XXX Termin związania ofertą pkt 1 SWZ poprzez nadanie nowego brzmienia:**
„Wykonawca jest związany złożoną ofertą przez okres 90 dni, tj. od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 28.01.2024 r.”

W załączeniu:

- Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu.

Z poważaniem

ZASTĘPCA KIEROWNIKA
DZIAŁU Z ZAKRESU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Wioletta Dinowska

