



Siedlce, dnia 3 kwietnia 2023 r.

SAT.272.1.2023

Powiatowa Stacja
Sanitarno – Epidemiologiczna
w Siedlcach
ul. Poniatowskiego 31
08-110 Siedlce
www.gov.pl/web/psse-siedlce
e-mail: sekretariat.psse.siedlce@sanepid.gov.pl
tel./fax.: 25 644 20 40/25 632 61 37

Nr sprawy: SAT.272.1.2023

ZAPYTANIA DO TREŚCI SWZ – ODPOWIEDZI i WYJAŚNIENIA

Dotyczy: postępowania na „Sukcesywną dostawę materiałów do badań laboratoryjnych w roku 2023.” nr sprawy: SAT. 272.1.2023

ID postępowania:

ocds-148610-33599a9c-c8a6-11ed-9355-06954b8c6cb9

Wyjaśnienia treści SWZ

Niniejszym informujemy, że otrzymaliśmy od Wykonawców zapytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w zakresie projektowanych zapisów umowy (wzór umowy) – **Załącznik Nr 5** oraz szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia - **Załącznika Nr 2** formularza asortymentowo – cenowego.

Na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) wyjaśniamy co następuje:

Pytania z zakresu treści SWZ oraz Projektowanych zapisów umowy (wzoru umowy) – Załącznika nr 5 do SWZ

Pytanie nr 1:

1. (§ 5 ust. 11) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany reklamowanej części zamówienia z 3 dni roboczych do 30 dni?

Uzasadnienie:

Nie wszystkie oferowane produkty znajdują się na stałe na stanie w naszym magazynie, a w przypadku zgłoszenia reklamacji produkty te musimy wpierv sprowadzić bezpośrednio od producenta do naszego magazynu. W związku z czym 3 dniowy termin realizacji jest

nierozwiązywalny do dotrzymania. Realny czas realizacji reklamacji to 15 dni (taki, jak standardowy czas realizacji zamówienia)

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na wydłużenie terminu wymiany reklamowanej części zamówienia z 3 dni roboczych do 30 dni.

Uzasadnienie:

§ 5 ust. 11 brzmi: „Wykonawca rozpatrzy reklamację ilościową i jakościową w terminie 15 dni roboczych i udzieli odpowiedzi w formie pisemnej. W przypadku pozytywnego rozpatrzenia reklamacji, Wykonawca w ciągu 3 dni od zaistnienia tego faktu zobowiązuje się do wymiany wadliwego towaru lub dostarczenia brakującej ilości”. Oznacza to, że w przypadku zasadnej reklamacji towaru Wykonawca ma w sumie 18 dni roboczych na wymianę reklamowanej części zamówienia. Wydłużenie terminu reklamowanej części zamówienia do 30 dni, oznaczałoby że Zamawiający może oczekiwać na zamówiony towar (dostarczony wadliwie przez Wykonawcę) łącznie 45 dni roboczych. Z uwagi na zakres i charakter prac laboratorium jest to niedopuszczalne. Biorąc pod uwagę uzasadnienie Pytającego Zamawiający **wyraża zgodę** na wydłużenie terminu wymiany reklamowanej części zamówienia z 3 do **5 dni**.

Pytanie nr2

2. (§ 8 ust. 1 pkt 3) Prosimy o wyjaśnienie podstaw zaproponowanej wysokości kar umownych w przypadku niezrealizowania umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej umowy?

Uzasadnienie:

Zastrzeżona we wzorze umowy kara umowna jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5) . W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej było 5% wartości netto umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na zmniejszenie procenta kary ujętego w § 8 ust.1 pkt 3 od wartości niezrealizowanej części umowy. Wartość kary naliczana jest od wartości brutto. Zapisy pozostają zgodne z SWZ.

Uzasadnienie: Zgodnie z art. 484. § 1 Kodeksu cywilnego w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły, natomiast § 2 mówi, że jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana. Zdaniem Zamawiającego trudno na tym etapie, nie odnosząc się do rzeczywistej sytuacji i wynikających z niej skutków mówić o wygórowaniu kary.

Istotną rolą Zamawiającego, jako jednostki budżetowej, w myśl art. 44 przepisów ustawy o finansach publicznych z dnia 27 sierpnia 2009 r. (Dz. U. 2023 poz. 412) jest takie wydatkowanie środków publicznych, aby wydatki publiczne realizować:

- 1) w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad:
 - a) uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów,
 - b) optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów;
- 2) w sposób umożliwiający terminową realizację zadań;
- 3) w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań.

Podniesiona w uzasadnieniu Pytającego kwestia wzbogacania się Zamawiającego, jest niezasadna, gdyż wszystkie dochody, opłaty i daniny, Zamawiający odprowadza w całości do budżetu Skarbu Państwa. Zatem de facto Zamawiający w myśl przepisów ustawy zabiega o właściwe wydatkowanie środków publicznych, a z drugiej z przyczyn niezrealizowania umowy przez Wykonawcę, naraża się na szkodę, poprzez niezrealizowanie badań i niewywiązanie się z zobowiązań lub umów z kontrahentami. Trudno mówić o niewspółmierności szkody, w przypadku konieczności zatrzymania prowadzonej analizy i diagnostyki laboratoryjnej z powodu braku realizacji części umowy.

Pytanie nr 3

3. Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu: „Dostawca ma prawo zmiany ceny w przypadku ponad 5-procentowego wzrostu kursu EUR/PLN, liczonego jako odchylenie procentowe bieżącego średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN do średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN z dnia złożenia oferty. Zmiana ceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, wymaga pod rygorem nieważności zawarcia pisemnego aneksu. Rozliczenie zmiany wysokości wynagrodzenia zostanie rozliczone poprzez wystawienie faktury korygującej.”

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na dodanie w projekcie umowy proponowanego przez Dostawcę zapisu.

Wszelkie kwestie dotyczące ewentualnej zmiany cen i zapisów umowy, zostały określone w ust. 10 SWZ oraz w § 6 i § 7 – załącznika Nr 5 do SWZ – projektowanych zapisów umowy.

Pytanie nr 4

4. (§8) Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Uzasadnienie:

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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Odpowiedź.

Zamawiający **nie wyraża** zgody na modyfikację zapisów umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. Zamawiający ponosi wydatki w wartości brutto i w takiej wartości oczekuje rozliczenia ewentualnych kar. Do powyższego odnoszą się wyjaśnienia złożone przy pytaniu nr 2.

Pytania z zakresu Formularza asortymentowo-cenowego - Załącznika Nr 2 do SWZ

Pytanie nr 1: dotyczy Pakiet VIII, pozycje 1 i 2

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu równoważnego w postaci paska bibuły nasączonego sporami w bardziej profesjonalnym opakowaniu z papieru pergaminowego zabezpieczającego przed kontaminacją?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dopuszczenie w poz. Nr 1 i 2 produktu równoważnego w postaci paska bibuły nasączonego sporami w bardziej profesjonalnym opakowaniu z papieru pergaminowego zabezpieczającego przed kontaminacją.

Ww. produkty mają zastosowanie w badaniach akredytowanych

Pytanie nr 2

Pytanie nr 1: dotyczy Pakiet, pozycja 47

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie pozycja nr 47 i utworzenie osobnego pakietu? Wydzielenie umożliwi zwiększenie konkurencyjności i złożenie oferty w korzystnych dla Zamawiającego cenach.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na wydzielenie pozycji nr 47 i utworzenie dla niej osobnego pakietu. Z uwagi, że Pytający nie podał informacji jakiego pakietu ma dotyczyć wydzielenie informujemy, że brak zgody na wydzielenie jakiegokolwiek pozycji i utworzenie dla niej odrębnego pakietu dotyczy wszystkich części zamówienia.