

Siedlce, dnia 27 kwietnia 2021 r.

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

Nr sprawy: SAT.251.1.1.2021

ZAPYTANIA DO TREŚCI SWZ – ODPOWIEDZI i WYJAŚNIENIA

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na „Sukcesywną dostawę czynników diagnostycznych, odczynników chemicznych i wyrobów diagnostycznych” znak sprawy : SAT.251.1.1.2021

Identyfikator postępowania: **327c76f8-82b1-4ca6-a00c-edf6a44c69e4**

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. 2019, poz. 2019 ze zm.), wyjaśniamy co następuje:

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

Pytanie 1

(§ 8) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczania kar od wartości NETTO niezrealizowanej dostawy?

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. Dlatego też zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na naliczanie kar ujętych w § 8 od wartości netto niezrealizowanej terminowo dostawy. Zapisy pozostają zgodne z SWZ

Pytanie 2

(§ 8 ust. 3) 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.

W/w dane zmiany zezwolą Wykonawcom na złożenie prawidłowej oferty, spełniającej oczekiwania Zamawiającego oraz przyczyni się to do zwiększenia konkurencyjności. Zezwoli to również na możliwość ubiegania się o jego udzielenie większej ilości wykonawców wg. Obiektywnych i niedyskryminacyjnych kryteriów lub zasad. **W przypadku braku zgody prosimy o uzasadnienie swojej odpowiedzi.**

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na zmniejszenie procenta kary ujętego w § 8 ust. 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 rolę Zamawiającego, jako jednostki budżetowej, w myśl art. 44 przepisów ustawy o finansach publicznych z dnia 27 sierpnia 2009 r. (Dz. U. 2021 poz. 305 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 niewywiązywanie 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 3

Prosimy o modyfikację Umowy poprzez dopisanie : „Dostawa odczynników na koszt Wykonawcy przy czym wartość pojedynczej dostawy nie może być mniejsza niż 150,00 zł netto”

Uzasadnienie:

Prośbę motywujemy tym, że dla zamówień poniżej 150,00 zł koszty transportu, na które składają się min. koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych, koszty dostarczenia towaru do przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na dodanie takiego zapisu w umowie.

Zapisy umowy pozostają bez zmian.

Uzasadnienie: Zamawiający celowo nie ustalił minimum logistycznego, zdarzają się sytuacje, kiedy trzeba dokonać nieprzewidzianego zakupu w celu terminowej realizacji zadań laboratoryjnych, ale generalnie Zamawiający stara się tak definiować zamówienia, aby w jak najmniejszym stopniu utrudniać logistykę Wykonawców. Zakładane ryzyko Wykonawcy mogą uwzględnić w wartości oferty.

Pytanie 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z § 9 ust. 1 projektu umowy w sprawach nie uregulowanych niniejszą umową zastosowanie mają przepisy Kodeksu cywilnego oraz ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn zm.). Zasady określające możliwość zmian umowy zawarte są w art. 455 tejże ustawy.

Pytanie 5

Czy Zamawiający dopuści, po każdorazowej konsultacji z Zamawiającym w razie problemów z dostawą związaną z obecną sytuacją tj., opóźnienia w dostawach wynikające z sił wyższych – tj. zagrożenie Koronawirusem - możliwość zaoferowania zamiennika produktu w trakcie realizacji umowy, o innej nazwie, kodzie oraz zbliżonych parametrach jakościowych w stosunku do produktu zaoferowanego w danej pozycji oferty w sytuacji, gdy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on niedostępny u producenta, termin dostaw jest wydłużony, trwają wydłużone kontrole w zakresie dostarczanych produktów od Producentów/ Dostawców?

Uzasadnienie: Wprowadzenie niniejszego zapisu pozwoli zarówno na zabezpieczenie ciągłości procesu diagnostycznego i uchroni, zarówno Zamawiającego oraz Wykonawcę przed nieoczekiwanymi oraz niezależnymi od nich skutkami wypadków losowych, do których mogą należeć: obecna sytuacja związana z koronawirusem, czasowa awaria linii produkcyjnej

u producenta, czasowe wycofanie produktu przez producenta brak dostępności surowców, niekorzystne zmiany makroekonomiczne czy wpływ klęsk żywiołowych.

Odpowiedź:

Zamawiający **dopuszcza** zastosowanie zamiennika produktu w myśl zasad zawartych w § 5 ust. 13 projektu umowy oraz ust. 6.5 SWZ. Dodatkowo problemy związane z dostawą wynikające z okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej są ujęte w § 6 ust. 5 projektu umowy.

Pytanie 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

Uzasadnienie:

W obecnej sytuacji epidemii zachęca się zamawiających do komunikowania się z wykonawcami za pomocą środków komunikacji elektronicznej. Kwalifikowany podpis elektroniczny ma skutek prawny równoważny podpisowi odręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78 (1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

Odpowiedź:

Zamawiający **wyraża** zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcy

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

Pytanie 1 dotyczy Pakietu VI Surowice

Zwracamy się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie asortymentu z pakietu nr VI z terminem ważności min. 12 miesięcy w dniu dostawy.

W przypadku asortymentu z poz. 12 - 13, jako jedyny producent surowic Shigella na terenie Polski, oświadczamy, że niemożliwy będzie zakup surowic Shigella z terminem ważności 24 miesiące.

Odpowiedź:

Zamawiający **wyraża** zgodę na dopuszczenie asortymentu z terminem ważności min. 12 miesięcy w dniu dostawy.

Pytanie 2 dotyczy Pakietu IX

Jako producent asortymentu z pakietu IX zwracamy się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie produktów z terminem ważności min. 12 miesięcy w dniu dostawy.

Odpowiedź:

Zamawiający **wyraża** zgodę na dopuszczenie asortymentu z terminem ważności min. 12 miesięcy w dniu dostawy.

Pytanie 3 dotyczy Pakietu V

Zwracamy się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie w poz. 1 płytek do oznaczeń z tworzywa sztucznego w ilości 50 szt.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na dopuszczenie w poz. 1 płytek do oznaczeń z tworzywa sztucznego w ilości 50 szt.

Pytanie 4 dotyczy Pakietu VI, IX, V

Zwracam się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o rezygnację z wymagania normy EN ISO 17025 w zakresie zakupu usług i dostaw do laboratoriów posiadających certyfikat akredytacji. W zamian Wykonawca może przedstawić certyfikat GMP.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na rezygnację ze spełnienia wymagania EN ISO 17025 w zakresie zakupu usług i dostaw dla laboratoriów badawczych, ponieważ jest to warunkiem posiadania akredytacji dla laboratorium badawczego. Zdaniem Zamawiającego Wykonawca nie do końca zrozumiał intencje ujęte w ust. 6.2 SWZ. Zamawiający pisząc, iż „Zamawiane towary muszą spełniać wymagania wynikające z normy EN ISO 17025 w zakresie zakupu usług i dostaw dla laboratoriów posiadających certyfikat akredytacji” miał na myśli spełnienie ogólnych wymagań dotyczących jakości dostarczanych towarów, a nie wymagań dla producenta odnoszących się do wyrobów. Wymagania opisane w normie EN ISO 17025 w zakresie zakupu usług i dostaw dla laboratoriów badawczych między innymi dotyczą komunikowania zewnętrznym dostawcom swoich wymagań w odniesieniu do produktów, które opisano w Załączniku Nr 2 - Formularz asortymentowo – cenowy (takich jak np.: opis przedmiotu zamówienia, wymagania techniczne, świadectwo jakości/ certyfikat dla danej serii czy termin ważności dla dostarczanych produktów min. 11-12 miesięcy) oraz kryteriów akceptacji.

Zamawiający informuje, że nie wymaga przedstawienia certyfikatu GMP.

Pytanie 5 dotyczy Pakietu I

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie z pakietu nr 1 pozycji nr 47 i utworzenie dla niej osobnego pakietu? Wydzielenie umożliwi zwiększenie konkurencyjności i złożenie oferty w korzystnych dla Zamawiającego cenach.

Odpowiedź:

Zamawiający **nie wyraża** zgody na wydzielenie z pakietu nr 1 pozycji nr 47 i utworzenie dla niej osobnego pakietu.

Z-ca DYREKTORA
Powiatowej Stacji Sanitarno-Epidemiologicznej
w Siedlcach

Barbara Bałkowiec

