

Katowice, dnia 15 stycznia 2021 r.

Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia**Przedmiot zamówienia:**

Sukcesywna dostawa odczynników chemicznych dla Instytutu Ekologii Terenów Uprzemysłowionych.
Znak sprawy: ZP/3/PN/BL/2020.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwanej dalej ustawą Pzp, w odpowiedzi na pytania Wykonawców Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1. Dotyczy części I poz. 10 Specyfikacji techniczno – cenowej, stanowiącej zał. nr 1.1 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie Ziemi okrzemkowej o specyfikacji z załącznika nr 1?

Uzasadnienie: Produkt o numerze katalogowym JTB-E406-08 został wycofany i zastąpiony przez producenta produktem o załączonej specyfikacji.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie proponowanego odczynnika. Zamawiający zmodyfikował specyfikację techniczno-cenową, stanowiącą załącznik nr 1.1. do SIWZ w zakresie pozycji 10, części I. Modyfikacja została opublikowana w dniu 15.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 2. Dotyczy części III poz. 28 Specyfikacji techniczno – cenowej, stanowiącej zał. nr 1.1 do SIWZ.

Produkt z pozycji 28 – Magnezu chlorek sześciowodny nie istnieje po podanym nr kat. M9250-500G. Prosimy o usunięcie pozycji lub weryfikację prawidłowego numeru katalogowego.

Odpowiedź: Zamawiający zweryfikował numer katalogowy dotyczący poz. 28 Części III. Zamawiający zmodyfikował specyfikację techniczno-cenową, stanowiącą załącznik nr 1.1. do SIWZ poprzez zmianę produktu w zakresie pozycji 28, części III. Modyfikacja została opublikowana w dniu 15.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 3. Dotyczy §6 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

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 od wartości netto niezrealizowanej umowy.

Pytanie 4. Dotyczy §6 ust. 1 pkt. 1.1 i pkt. 1.3. wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

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 niezyskanie 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 naliczanej kary do max. 5% wartości netto niezrealizowanej umowy.

Uzasadnienie: wysokość kary umownej 20% wynagrodzenia brutto w przypadku nieuzasadnionego rozwiązania umowy przez Wykonawcę jest powszechnie stosowana w umowach o zamówienie publiczne i nie ma podstaw, aby twierdzić, że jest ona rażąco wygórowana, tym bardziej, że 20 % liczone jest od wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (a nie całego wynagrodzenia).

Pytanie 5. Dotyczy wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

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 proponowanego zapisu.

Uzasadnienie: sytuacje wskazane przez wykonawcę nie stanowią istotnych zmian umowy i są zawsze dopuszczalne zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 5 w zw. z ust. 1e Pzp.

Pytanie 6. Dotyczy wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

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 wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy zapisów zabezpieczających Wykonawcę przed wyżej wymienionymi sytuacjami. Zamawiający zmodyfikował wzór umowy stanowiący Załącznik nr 3 do SIWZ w zakresie §9 ust. 2.4. Modyfikacja została opublikowana w dniu 15.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 7. Dotyczy wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie we wzorze umowy następujące postanowienia:

Poza zmianami umowy dopuszczonymi w art. 144 ust. 1 Pzp dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy, w tym poszczególnych zamówień, gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrolą stron, których działając z należytą starannością strony nie mogły przewidzieć w chwili zawarcia umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, zamieszki, akty terroru, zamknięcie granic, rządowe ograniczenia międzynarodowego transportu, utrudnienia na lotniskach i granicach, tj. okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej. W czasie trwania siły wyższej Wykonawca odpowiada za wykonanie Umowy na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby pomimo istnienia siły wyższej zapewnić ciągłość dostaw wszystkich produktów na bieżąco i zgodnie ze składanymi zamówieniami oraz zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów?

Uzasadnienie: Z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch pandemii SARC-CoV-2, oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu, w tym: Potencjalnie ograniczoną dostępność wybranych produktów związaną z nagłym i niemożliwym do przewidzenia zwiększeniem światowego zapotrzebowania na wyroby medyczne do diagnostyki in vitro oraz podejmowanie przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic, ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej, złożone przez Zamawiającego zamówienia mogą nie zostać zrealizowane lub mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie lub w odbiegającej od zamówienia liczbie produktów. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy zapisów zabezpieczających Wykonawcę przed wyżej wymienionymi sytuacjami. Zamawiający zmodyfikował wzór umowy stanowiący Załącznik nr 3 do SIWZ w zakresie §9 poprzez dodanie ust. 2.5. Modyfikacja została opublikowana w dniu 15.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 8. Dotyczy wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający po podpisaniu umowy, w trakcie jej realizacji dopuści możliwość dostarczenia dokumentacji produktowej (specyfikacje produktu) w formie elektronicznej?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie dokumentacji produktowej (specyfikacje produktu) w formie elektronicznej. Zamawiający równocześnie zastrzega, że wymogu formy elektronicznej nie spełnia zamieszczenie dokumentacji na stronie internetowej wskazanej przez Wykonawcę.

Uzasadnienie: W świetle art. 31 i innych rozporządzenia (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 18 grudnia 2006 r. w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH) i utworzenia Europejskiej Agencji Chemikaliów, zmieniające dyrektywę 1999/45/WE oraz uchylające

rozporządzenie Rady (EWG) nr 793/93 i rozporządzenie Komisji (WE) nr 1488/94, jak również dyrektywę Rady 76/769/EWG i dyrektywy Komisji 91/155/EWG, 93/67/EWG, 93/105/WE i 2000/21/WE (Dz. U. UE. L. z 2006 r. Nr 396, str. 1 z późn. zm.), karta charakterystyki towarzyszy każdemu produktowi zawierającemu substancje niebezpieczne. Zgodnie z art. 31 ust. 8 ww. rozporządzenia, kartę charakterystyki dostarcza się nieodpłatnie w formie papierowej lub elektronicznej, nie później niż w dniu pierwszej dostawy substancji lub mieszaniny. Europejska Agencja Chemikaliów (ECHA) wskazuje jednak, że sama publikacja egzemplarza karty charakterystyki (lub jej aktualizacji) na stronie internetowej nie może być uznana za wypełnienie obowiązku „dostarczenia”.

Pytanie 9. Dotyczy procedury podpisywania umowy.

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

Uzasadnienie: W obecnej sytuacji epidemii Urząd Zamówień Publicznych zachęca 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 Strony.

Zastępca Dyrektora
ds. Ekonomiczno-Administracyjnych
mgr. Ewa Małota