
Katowice, dnia 12 stycznia 2021 r.**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia****Przedmiot zamówienia:**

Sukcesywna dostawa odczynników mikrobiologicznych dla Instytutu Ekologii Terenów Uprzemysłowionych. Znak sprawy: ZP/36/PN/BR-5/2020.

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 XVI poz. 5 Specyfikacji techniczno – cenowej, stanowiącej zał. nr 1.1 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie pozycji 5 w części XVI??

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie pozycji 5 w części XVI. Zamawiający zmodyfikował specyfikację techniczno-cenową, stanowiącą załącznik nr 1.1. do SIWZ w zakresie pozycji 5, części XVI. Modyfikacja została opublikowana w dniu 11.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 2. Dotyczy Części IV SIWZ, Zasady przygotowania oferty pkt. 20.2.

Czy w formie elektronicznej należy przesłać dokumenty w skazane w pkt. 20.2 SIWZ?

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem pkt. 22.1. SIWZ: „Oferta powinna być sporządzona i złożona, pod rygorem odrzucenia, w formie pisemnej w postaci papierowej, w języku polskim, na maszynie do pisania, komputerze lub inną trwałą, czytelną techniką. Zaleca się ponumerowanie stron oferty wraz z załącznikami oraz połączenie w sposób trwały wszystkich kart oferty i załączników.” oraz pkt. 22.2. SIWZ: „Zamawiający nie wyraża zgody na składanie ofert w formie elektronicznej, z zastrzeżeniem ust. 22.3.”,

„22.3. Zamawiający dopuszcza składanie oświadczenia własnego, o którym mowa w pkt. 20.2.2 i 20.2.3 w formie pisemnej dołączonego do oferty lub w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym i przesłanym za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres e-mail: przetargi@ietu.pl.”

Zgodnie z powyższym możliwość przesłania dokumentów w formie elektronicznej dotyczy jedynie pkt. 20.2.2. i 20.2.3. Pozostałe dokumenty wykazane w pkt. 20.2. Wykonawcy zobowiązani są do złożenia w formie papierowej.

Pytanie 3. Dotyczy procedury podpisywania umowy.

Czy Zamawiający wyraża 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 własnoręcznemu. 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.

Pytanie 4. 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 SARS-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 07.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 5. Dotyczy §1 ust. 3 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zdania: „Zmniejszenie nie może przekraczać 20% całkowitej wartości umowy”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu.

Pytanie 6. Dotyczy §1 ust. 9 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w miejsce drukowanych dokumentów dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (CD, email, strona internetowa)?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej modyfikacji postanowienia umownego.

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 7. Dotyczy §1 ust. 11 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia z umowy?

Uzasadnienie: Wykonawca realizuje obowiązki wynikające z ustawy o odpadach opakowaniowych, zapewniając odzysk, w tym recykling odpadów opakowaniowych takiego samego rodzaju jak odpady opakowaniowe powstałe z opakowań dostarczanych Zamawiającemu. Na podstawie tych przepisów Wykonawca nie jest zobowiązany do zapewnienia odbioru dokładnie tych samych opakowań, w których wprowadza wyroby do obrotu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu ust. 11 ze wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z art. 18 ust. 1 ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1114 z późn. zm.), *„Wprowadzający środki niebezpieczne w opakowaniach jest obowiązany zorganizować system zbierania oraz zapewniać odzysk, w tym recykling, odpadów opakowaniowych po środkach niebezpiecznych, z tym że wprowadzający środki niebezpieczne będące środkami ochrony roślin jest obowiązany zorganizować system zbierania oraz zapewniać odzysk, w tym recykling, odpadów opakowaniowych po środkach niebezpiecznych będących środkami ochrony roślin.”* Ustawa nakłada więc na wprowadzających środki niebezpieczne w opakowaniach obowiązek zorganizowania systemu zbierania oraz zapewnienia odzysku odpadów opakowaniowych po środkach niebezpiecznych. Zamawiający zaś kształtując przedmiot zamówienia posiada uprawnienie, aby na wykonawcę dostarczającego mu środki niebezpieczne w opakowaniach nałożyć obowiązek odbioru dokładnie tych samych opakowań, w których środki te są mu dostarczane, na koszt wykonawcy. Obowiązek ten nakładany jest więc na wykonawcę w drodze umowy, niezależnie od obowiązków ciążących na wykonawcy z mocy przepisów ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1114 z późn. zm.).

Pytanie 8. Dotyczy §1 ust. 12 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Uzasadnienie: Wskazane przez Zamawiającego czynności należą do obowiązków ustawowych Zamawiającego, będącego wytwórcą odpadów, o którym mowa w ustawie z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 701 ze zm.). Zgodnie z brzmieniem ustawy wytwórca jest zobowiązany do właściwego gospodarowania odpadami, a ewentualne zlecenie wykonania ustawowych obowiązków może być dokonane wyłącznie wobec podmiotu profesjonalnie świadczącego tego typu usługi, w tym w szczególności posiadającego odpowiednie uprawnienia i zezwolenia. Wykonawca nie posiada uprawnień i zezwoleń umożliwiających świadczenie usług gospodarowania odpadami w imieniu lub na

zlecenie Zamawiającego. Ponadto, część czynności wskazanych przez Zamawiającego, leży całkowicie poza zakresem kontroli Wykonawcy (np. prowadzenie segregacji odpadów, która jest przecież prowadzona na miejscu przez Zamawiającego), a więc świadczenie usług w tym zakresie jest obiektywnie niemożliwe.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie zapisów §1 ust. 12 we wzorze umowy. Zamawiający zmodyfikował wzór umowy stanowiący Załącznik nr 3 do SIWZ w zakresie §1 poprzez usunięcie ust. 12. Modyfikacja została opublikowana w dniu 12.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 9. Dotyczy §6 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie proponowanego zapisu do wzoru umowy. Zamawiający zmodyfikował wzór umowy stanowiący Załącznik nr 3 do SIWZ w zakresie §6 poprzez dodanie ust. 3. Modyfikacja została opublikowana w dniu 12.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie 10. 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 zmianę wyrażenia "w przypadku nieuzasadnionego rozwiązania umowy" na "w przypadku rozwiązania umowy 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany we wzorze umowy.

Uzasadnienie: Nałożenie kary umownej co do zasady możliwe jest w przypadku zawinonego działania Wykonawcy, przy czym wydaje się, że nieuzasadnione rozwiązanie umowy zawsze będzie miało charakter zawiniony przez Wykonawcę.

Pytanie 11. Dotyczy §7 ust. 1 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie tego postanowienia: "Niniejsza Umowa może być rozwiązana przez Zamawiającego za 1-miesięcznym okresem wypowiedzenia." Alternatywnie, czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w tym postanowieniu następującego fragmentu: "jednak nie wcześniej niż w chwili realizacji przynajmniej 80% wartości umowy."?

Uzasadnienie: Zastrzeżenie prawa Zamawiającego do wypowiedzenia umowy w dowolnym momencie jej trwania powoduje znaczną niepewność co do długości trwania kontraktu oraz wolumenu sprzedawanego towaru.

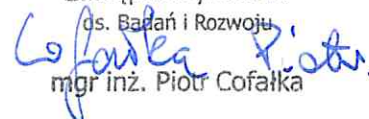
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie w projekcie umowy proponowanego zapisu.

Uzasadnienie: Możliwość wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego w dowolnym momencie jej obowiązywania dotyczy wyłącznie przypadków „rażącego naruszenia przez Wykonawcę obowiązków z niej wynikających, w szczególności w przypadku notorycznych opóźnień w terminach dostarczania poszczególnych partii oraz realizacji świadczeń wynikających z reklamacji”. Wypowiedzenie umowy na podstawie § 7 ust. 1 ma więc charakter sankcyjny. W przypadku należytego wykonywania umowy przez Wykonawcę Zamawiający nie jest uprawniony ją wypowiedzieć w dowolnym terminie.

Pytanie 12. Dotyczy §7 ust. 2 wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy proponowanego zapisu. Zamawiający zmodyfikował wzór umowy stanowiący Załącznik nr 3 do SIWZ w zakresie §7 ust. 2. Modyfikacja została opublikowana w dniu 12.01.2021 r. na stronie internetowej Zamawiającego.

Zastępca Dyrektora
ds. Badań i Rozwoju

mgr inż. Piotr Cofałka

