

Nr referencyjny: ZP-171.2020

Toruń, dnia 06.11.2020 r.

Wykonawca

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Sukcesywna dostawa odczynników chemicznych i zużywalnych materiałów laboratoryjnych.”

Uprzejmie informuję, że w dniu 22 października 2020 r. wpłynęły do Zamawiającego zapytania od Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w brzmieniu:

Dotyczy Załącznik nr 6 do SIWZ.

1. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę? 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 Zamawiającego.

Tak.

2. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie we wzorze umowy następującego 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 zawierania umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, pandemia, w tym okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców w przypadku zarażenia lub kwarantanny, 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 niewykonanie lub nieprawidłowe wykonanie Umowy, gdy ponosi winę umyślną za naruszenia. 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 podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców w przypadku zarażenia lub kwarantanny, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczność 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 Zamawiającego.

Zdarzenia związane z pandemią wirusa COVID-19 nie posiadają obecnie znamion siły wyższej. Okoliczności związane z pandemią, w tym ryzyka, są powszechnie znane i powinny być uwzględnione przez profesjonalnego wykonawcę. Zamawiający zwraca uwagę na fakt, iż termin dostawy stanowi kryterium oceny ofert, co w ocenie Zamawiającego wyklucza możliwość jego zmiany (zmiana istotna, wprowadzająca warunki, które mogłyby skutkować wyborem innej oferty).

3. Paragraf 1 ust. 4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zdania: „Zmniejszenie nie może przekraczać 20% całkowitej wartości umowy”?

Odpowiedź Zamawiającego.

W ocenie Zamawiającego wystarczające jest postanowienie zawarte w § 2 ust. 6.

4. Paragraf 2 ust. 6. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, żeby minimalna kwota wynosiła 80% wynagrodzenia brutto?

Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

5. Paragraf 3 ust. 3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin dostawy wynosił 5 dni roboczych?

Odpowiedź Zamawiającego.

5 dni roboczych – to termin zgodny z wymaganiami SIWZ, wobec czego Zamawiający nie musi wyrażać dodatkowej zgody. Jednocześnie Zamawiający przypomina, że termin dostawy stanowi kryterium oceny ofert.

6. Paragraf 3 ust. 11. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin ważności przedmiotu umowy wynosił minimum 6 miesięcy od dnia dostawy?

Uzasadnienie:

Proponowany termin ważności wydaje się być wymaganiami zbyt wygórowanym.

Odpowiedź Zamawiającego.

Obecne brzmienie tego ustępu pozwala na skrócenie terminu ważności produktów w niektórych przypadkach, np. produkty biologiczne nietrwałe do natychmiastowego zużycia.

7. Paragraf 4 ust. 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury?

Uzasadnienie:

Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje, iż niemożliwe może być dokładne określenie terminu płatności.

Odpowiedź Zamawiającego.

Określenie terminu płatności jest możliwe. Treść § 4 ust. 1 jest obecna w każdej umowie zawieranej przez Zamawiającego. Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

8. Czy Zamawiający wyraża zgodę na przysyłanie faktur drogą elektroniczną i mógłby podać adres mailowy, na który można fakturę w tej formie wysłać?

Odpowiedź Zamawiającego.

Proponowane rozwiązanie rodzi ryzyko zarówno po stronie zamawiającego, jak również wykonawcy i nie może być zaakceptowane.

9. Paragraf 5 ust. 2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin dostawy wynosił 7 dni roboczych?

Odpowiedź Zamawiającego.

W następstwie odpowiedzi na pytanie zadane przez innego wykonawcę, Zamawiający dokona modyfikacji wzoru umowy poprzez przyjęcie terminu 21 dni na dostawę odczynnika wolnego od wad w miejsce wadliwego.

Par. 5 ust. 2 otrzyma nowe, następujące brzmienie:

„Jeżeli w okresie gwarancji odczynnik okaże się wadliwy, Wykonawca zobowiązuje się do jego wymiany na odczynnik wolny od wad, w terminie 21 dni roboczych od dnia zgłoszenia wady za pomocą poczty elektronicznej.”

10. Paragraf 5 ust. 6. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Uzasadnienie:

Zamawiający przyznaje sobie prawo do sankcjonowania za to samo przewinienie dwa razy. Zastrzeżenie kary umownej ma cel odszkodowawczy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna i nie może dążyć do przewyższenia poniesionej szkody. Poprzez dokonanie zakupu interwencyjnego następuje naprawienie szkody.

Ponadto, 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 Zamawiającego.

Zrealizowanie dostawy zastępczej może rodzić dodatkowe koszty i straty po stronie Zamawiającego, wobec czego zastrzeżenie kary umownej jest uzasadnione. Natomiast dodanie 5. dniowego terminu jest w ocenie Zamawiającego zasadne. W drodze modyfikacji SIWZ par. 5 ust. 6 otrzyma nowe, następujące brzmienie:

„W przypadku, gdy Wykonawca nie wypełni warunków gwarancji lub wypełni je w sposób nienależyty, Zamawiający jest uprawniony do usunięcia wad w drodze dostawy zastępczej na ryzyko i koszt

Wykonawcy, zachowując przy tym uprawnienia do nałożenia kary umownej. Zamawiający skorzysta z prawa do wykonania zastępczego po bezskutecznym upływie przynajmniej 5. dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania wynikającego z umowy."

11. Paragraf 6. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu:
„Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”

Odpowiedź Zamawiającego.

Nie. Realizacja proponowanego postanowienia stanowiłaby naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

12. Paragraf 6 ust. 1 pkt. 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dotyczącego niezrealizowanej części umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

13. Paragraf 6 ust. 1 pkt 2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

Odpowiedź Zamawiającego.

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

14. Paragraf 7 ust. 1 pkt. 3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia/rozwiązania od umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych?

Odpowiedź Zamawiającego.

Maksymalny termin dostawy to 21 dni, a w par. 7 ust. 1 pkt 3 jest mowa o przekroczeniu o 30 dni, wobec czego dokładanie dodatkowego 5. dniowego terminu nie wydaje się zasadne.