

Katowice, dn. 03.02.2021r.

## WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na DOSTAWĘ SPRZĘTU LABORATORYJNEGO 3 Nr sprawy: ZP-20-145UN**

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając zgodnie z art.38 ustawy - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. Nr 2019, poz.175), udzielam następujących odpowiedzi:

**Pyt. 1 dotyczy Pakietu nr 2 § 1 ust. 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by zamówienia zamiast faksem były przesyłane pocztą elektroniczną?

**Odp.: Zamawiający dopuszcza.**

**Pyt. 2 dotyczy Pakietu nr 2 Punkt II.8 i III.1 SIWZ oraz § 1 ust. 4 wzoru umowy**

Wnosimy o określenie przewidywanej/szacunkowej/orientacyjnej częstotliwości i wielkości dostaw wyrobów w poszczególnych kwartałach okresu obowiązywania umowy. Informacje te nie będą wiążące dla Zamawiających, ale pozwolą na prawidłowe zaplanowanie i zorganizowanie produkcji i dostaw. Informacje powyższe są niezbędne w celu prawidłowego przygotowania oferty. Zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, opis przedmiotu zamówienia powinien uwzględniać wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Niniejsze zamówienie polega na powtarzających się okresowo dostawach na przestrzeni ok. 24 miesięcy. W takich przypadkach do prawidłowego zaplanowania realizacji zamówienia potrzebna jest informacja o przynajmniej przybliżonych ilościach wyrobów, jakie wykonawca ma przygotować na poszczególne okresy obowiązywania umowy.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 3 dotyczy Pakietu nr 2 § 1 ust. 6 wzoru umowy**

Wnosimy o określenie minimalnego poziomu zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, stanowiącego co najmniej 80% ilości wyrobów objętych zamówieniem.

Brak określenia minimalnego poziomu zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, uniemożliwia wykonawcom rzetelne i właściwe dokonanie wyceny oferty. Zastrzeżenie przez Zamawiającego w projekcie umowy nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw, poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy oznacza bowiem po stronie wykonawców brak pewnej wiedzy na temat jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw. Odbiera to opisowi zamówienia w aspekcie ilościowym cechy jednoznaczności (tak Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z 2 stycznia 2017 r. KIO 2346/16).

**Odp.: Zamawiający koryguje treść § 1 pkt. 6 w następujący sposób:**

**Było:** „Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania Zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb oraz do ograniczenia zamówienia w zakresie rzeczowym i ilościowym, co nie jest odstępniem od umowy nawet w części. Z tego tytułu Wykonawcy nie przysługuje żadne roszczenie”.

**Jest:** „Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania Zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb oraz do ograniczenia zamówienia w zakresie rzeczowym i ilościowym, co nie jest odstępniem

**od umowy nawet w części. Minimalna ilość przedmiotu umowy, jaką zamawiający powinien zamówić w toku realizacji umowy wynosi w zakresie rzeczywistym i ilościowym - 50% ilości przedmiotu zamówionego określonego w SIWZ. Z tego tytułu Wykonawcy nie przysługuje żadne roszczenie”**

**Pyt. 4 dotyczy Pakietu nr 2 § 2 ust. 5 lit. b) wzoru umowy**

Wnosimy o wyrażenie zgody na zmianę tego postanowienia w ten sposób, by termin na ustosunkowanie się przez wykonawcę do zgłoszonej reklamacji wynosił 14 dni roboczych od otrzymania reklamacji, a termin na wymianę wadliwego towaru – 3 dni robocze od uznania reklamacji.

Na uzasadnienie proponowanej zmiany wyjaśniamy, że wymiana reklamowanego towaru wymaga uprzedniego rozpatrzenia zasadności reklamacji. Rozpatrzenie reklamacji jakościowej odbywa się z udziałem producenta, który dysponuje stosowną wiedzą i sprzętem. Rozpatrzenie reklamacji jakościowej i wymiana towaru w ciągu 3 dni roboczych od zgłoszenia reklamacji nie jest możliwa.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 5 dotyczy Pakietu nr 2 § 2 ust. 5 lit. b) wzoru umowy**

W przypadku negatywnej odpowiedzi na poprzednie pytanie, wnosimy o wyjaśnienie, czy jeżeli po wymianie towaru zgłoszonego przez Zamawiającego jako wadliwy, okaże się, że reklamacja jakościowa była nieuzasadniona, Zamawiający zapłaci cenę zarówno za zwrócony, jak i za wymieniony towar?

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 6 dotyczy Pakietu nr 2 § 2 ust. 5 lit. b) wzoru umowy**

Wnosimy o wyrażenie zgody, by obowiązek wymiany wadliwych zestawów na nowe dotyczył jedynie sytuacji, gdy reklamacja jakościowa dotyczy całej dostarczonej partii zestawów, natomiast w przypadku reklamacji pojedynczych zestawów, po potwierdzeniu zasadności reklamacji, by wykonawca był zobowiązany do korekty faktury VAT i zwrotu ceny zapłaconej przez Zamawiającego za wadliwe zestawy.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 7 dotyczy Pakietu nr 2 § 2 ust. 4 wzoru umowy i punkt II.7 SIWZ**

Wnosimy o potwierdzenie, że w przypadku dostarczenia zestawów o okresie ważności krótszym niż 24 miesiące (nie krótszym jednak niż 12 miesięcy) termin rękojmi na zestawy jest równy okresowi ważności zestawów. Po upływie okresu ważności zestawów, określonego przez producenta, zestawy nie mogą być używane, a w konsekwencji sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności z tytułu rękojmi za wad zestawów.

**Odp.: Tak.**

**Pyt. 8 dotyczy Pakietu nr 2 § 3 ust. 3 wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wystawianie faktur elektronicznych w formacie PDF i wysyłanie ich pocztą elektroniczną?

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 9 dotyczy Pakietu nr 2 § 3 ust. 5 wzoru umowy**

Czy Zamawiający dopuści możliwość zmiany umowy, w formie aneksu, poprzez:

– zmianę producenta wyrobu (w ramach grupy kapitałowej, do której należy producent wyrobu zaoferowanego przez Wykonawcę), wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu, o ile zmienione wyroby będą nadal spełniać wymagania zawarte w opisie przedmiotu zamówienia i zostanie utrzymana cena z oferty.

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 10 dotyczy Pakietu nr 2 § 3 ust. 5 wzoru umowy**

Czy Zamawiający dopuści zmianę umowy poprzez dostarczenie wyrobów o krótszym okresie ważności niż zaoferowany, w przypadku braku wyrobów na rynku, np. wskutek opóźnień w zwolnieniu serii lub zakończenia produkcji, jeżeli zmiana będzie korzystna dla Zamawiającego, np. wykonawca obniży cenę na wyroby z krótszym terminem ważności?

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 11 dotyczy Pakietu nr 2 § 3 ust. 7 wzoru umowy**

Wnosimy o zmianę ostatniego zdania o treści „Zmiany będą obowiązywała od chwili podpisania stosownego aneksu” na zdanie „Zmiany będą obowiązywały od dnia wejścia w życie przepisów stanowiących podstawę zmiany”.

Na uzasadnienie wskazujemy, że zgodnie z art. 142 ust. 5 PZP, zmiany wynagrodzenia, których dotyczy § 3 ust. 7 wzoru umowy, powinny być „odpowiednie”. Celem tego przepisu jest ochrona wykonawcy przed stratami, jakie może on ponieść w związku z podwyższeniem ciężarów publicznoprawnych wchodzących w koszty realizacji zamówienia. Koszty te, w tym podatek VAT, są regulowane przez odpowiednie akty prawne o charakterze bezwzględnie obowiązującym, a wykonawcy nie mają żadnego wpływu na ich wysokość i są zobowiązani do ponoszenia tych kosztów od dat określonych w tych przepisach. Wymóg, by zmiana wynagrodzenia była „odpowiednia”, odnosi się zatem nie tylko do kwoty, o którą zmienia się wynagrodzenie, ale również do daty, od której następuje zmiana wynagrodzenia.

*„... terminy wejścia w życie i zakres zmiany wynagrodzenia, o którym mowa w art. 142 ust. 5 Pzp, winny być uzależnione od treści i daty wejścia w życie przepisów prawa, wprowadzających zmiany do regulacji dotychczasowych i nie powinny być zależne od woli jednej ze stron stosunku prawnego. Słuszne jest, w ocenie Izby, stanowisko, że przepis art. 142 ust. 5 Pzp ma na celu zapewnienie obu stronom umowy pewności, iż w razie zaistnienia zmiany stosownych przepisów, treść umowy zostanie odpowiednio dostosowana do tej zmiany. Temu służy zawarcie w SIWZ automatycznych mechanizmów waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy. Automatyzm tych*

*mechanizmów polega jednak na tym, że konsekwencje zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 Pzp, muszą znaleźć odzwierciedlenie w treści umowy, odpowiednio w terminie, w którym zmiany te weszły w życie" (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 5 września 2018 r. KIO 1681/18).*

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 12 dotyczy Pakietu nr 2 § 4 ust. 1 wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie stawki kary umownej z 1% do 0,1%?

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 13 dotyczy Pakietu nr 2 § 4 ust. 2 wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie stawki kary umownej z 20% do 10%?

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**

**Pyt. 14 dotyczy Pakietu nr 2 § 5 ust. 2 wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na oddanie zdania „Zamawiający może skorzystać z prawa rozwiązania umowy na tej podstawie w ciągu 15 dni od wystąpienia okoliczności uzasadniających rozwiązanie umowy”?

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 15 dotyczy Pakietu nr 2 § 5 wzoru umowy**

Wnosimy o dodanie postanowienia o treści „Wykonawca ma prawo do wypowiedzenia umowy w przypadku co najmniej 30-dniowego opóźnienia Zamawiającego w zapłacie wynagrodzenia Wykonawcy, po bezskutecznym upływie dodatkowego, co najmniej 14-dniowego, terminu wyznaczonego Zamawiającemu na zapłatę. Wypowiedzenie umowy na podstawie tego postanowienia nie stanowi niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę”.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.**

**Pyt. 16 §1 punkt 4 wzoru umowy oraz punkt II)8 SIWZ:**

Zmiana terminu dostarczenia przedmiotu zamówienia na 14 dni roboczych od dnia złożenia zamówienia

**Odp.: Zgodnie z SIWZ.**

**Pyt. 17 §4 punkt 1 wzoru umowy:**

zmiana kary umownej na 0,5% od wartości niedostarczonej części przedmiotu umowy za każdy dzień opóźnienia

**Odp.: Zgodnie z projektem umowy.**