KR-01/01/23 Balice, 11.01.2023 r.

**Do wykonawców biorących udział**

**w postępowaniu**

Instytut Zootechniki – Państwowy Instytut Badawczy w Krakowie, ul. Sarego 2, Zamawiający w postępowaniu na **„Sukcesywna dostawa podstawowych odczynników chemicznych dla Instytutu Zootechniki – Państwowego Instytutu Badawczego”** informuje, iż wpłynęły pytania od wykonawców dotyczące specyfikacji warunków zamówienia. Poniżej przedstawiamy treść pytań z odpowiedziami udzielonymi przez Zamawiającego:

**Pytanie nr 1**

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu/wykonawcy przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

**Odpowiedź na pytanie nr 1**

Zamawiający nie przewiduje możliwości wcześniejszego informowania opiekuna handlowego/wykonawcę o harmonogramie oczekiwanych dostaw/zamówień. Zamawiający dokonuje zamówień na bieżące potrzeby, które są wynikiem otrzymywanych zleceń i prowadzonych badań.

**Pytanie nr 2**

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 2**

Zamawiający przewiduje rozwiązanie umowy jedynie w przypadku wyczerpania całkowitej kwoty wynagrodzenia umownego. W przypadkach określonych w § 7 jest mowa o odstąpieniu od umowy. Zamawiający zgadza się jednak na zmianę zapisu w § 7 ust. 2 pkt 3, nadając mu brzmienie:

*3)* *Wykonawca z własnej winy zaniechał realizacji umowy, tj. nie przystąpił do realizacji umowy, a zwłoka w realizacji umowy, mimo uprzedniego wezwania Wykonawcy do należytego wykonania umowy, wynosi co najmniej 14 dni od umownego terminu dostawy,*

**Pytanie nr 3**

Prosimy o modyfikację zapisów § 6 i 7 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. 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 osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

**Odpowiedź na pytanie nr 3**

Zamawiający nie może wyrazić zgody aby wysokość kary umownej była naliczana od wartości netto. Na etapie prowadzonego postepowania przetargowego wymaga się od Wykonawcy aby zaoferowane ceny jednostkowe w formularzu cenowym były podane w kwocie brutto.

**Pytanie nr 4**

W związku z tym iż zgodnie art. 431 ustawy PZP zarówno wykonawca jak i Zamawiający obowiązani są współdziałać przy wykonywaniu umowy w celu należytej realizacji zamówienia Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów projektu umowy w § 7 , mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą o poniższej treści:  
Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % niezrealizowanej wartości netto umowy.  
Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiający a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 3531 KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

**Odpowiedź na pytanie nr 4**

Zamawiajacy przychyla się do prośby o zmodyfikowanie zapisu treści umowy o tekst proponowany w pytaniu nr 4.

Zamawiający dokonuje zmianę treści załączniku nr 8 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy wprowadzając nowy zapis § 7, który otrzymuje brzmienie:

§ 7

[Odstąpienie od Umowy]

1. W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie Umowy nie leży   
   w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, lub dalsze wykonywanie Umowy może zagrozić istotnemu interesowi bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwu publicznemu, Zamawiający może odstąpić od Umowy w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takiej sytuacji Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.
2. Zamawiający może odstąpić od Umowy również w przypadku, gdy:
3. ogłoszono upadłość Wykonawcy,
4. wydano nakaz zajęcia majątku Wykonawcy.
5. *Wykonawca z własnej winy zaniechał realizacji umowy, tj. nie przystąpił do realizacji umowy, a zwłoka w realizacji umowy, mimo uprzedniego wezwania Wykonawcy do należytego wykonania umowy, wynosi co najmniej 14 dni od umownego terminu dostawy,*
6. wystąpiły inne okoliczności uzasadniające odstąpienie od umowy, przewidziane   
   w obowiązujących przepisach.
7. Jeżeli Wykonawca z własnej winy lub Zamawiający z przyczyny określonej w ust. 2 pkt 3) odstąpi od Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 10% wartości brutto Umowy, określonej w § 4 ust. 1.
8. *W przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, z wyłączeniem przypadków, o których mowa w ust. 1 oraz ust. 2 pkt. 4, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kary umownej w wysokości 10% niezrealizowanej wartości brutto umowy.*
9. Odstąpienie od Umowy powinno nastąpić w formie pisemnej pod rygorem nieważności oraz powinno zawierać uzasadnienie.
10. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.

**Pytanie nr 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej?  
Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, działania producentów, gwałtowną dekoniunkturę, inne nieprzewidziane zdarzenia polityczne, w tym akty władzy państwowej, akty organów unijnych, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

**Odpowiedź na pytanie nr 5**

Zamawiający zgadza się na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron za nienależyte wykonanie lub niewykonanie umowy na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej, w brzmieniu:

Zamawiający dokonuje zmianę treści załączniku nr 8 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy wprowadzając nowy zapis w § 7 dodając ust.7 , który otrzymuje brzmienie:

§ 7

[Odstąpienie od Umowy]

1. W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie Umowy nie leży   
   w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, lub dalsze wykonywanie Umowy może zagrozić istotnemu interesowi bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwu publicznemu, Zamawiający może odstąpić od Umowy w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takiej sytuacji Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.
2. Zamawiający może odstąpić od Umowy również w przypadku, gdy:
3. ogłoszono upadłość Wykonawcy,
4. wydano nakaz zajęcia majątku Wykonawcy.
5. *Wykonawca z własnej winy zaniechał realizacji umowy, tj. nie przystąpił do realizacji umowy, a zwłoka w realizacji umowy, mimo uprzedniego wezwania Wykonawcy do należytego wykonania umowy, wynosi co najmniej 14 dni od umownego terminu dostawy,*
6. wystąpiły inne okoliczności uzasadniające odstąpienie od umowy, przewidziane   
   w obowiązujących przepisach.
7. Jeżeli Wykonawca z własnej winy lub Zamawiający z przyczyny określonej w ust. 2 pkt 3) odstąpi od Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 10% wartości brutto Umowy, określonej w § 4 ust. 1.
8. *W przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, z wyłączeniem przypadków, o których mowa w ust. 1 oraz ust. 2 pkt. 4, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kary umownej w wysokości 10% niezrealizowanej wartości brutto umowy.*
9. Odstąpienie od Umowy powinno nastąpić w formie pisemnej pod rygorem nieważności oraz powinno zawierać uzasadnienie.
10. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy.
11. *Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, w szczególności takie jak: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne oraz inne nieprzewidziane zdarzenia losowe, gospodarcze i polityczne, które utrudniają należyte wykonanie umowy. W przypadku wystąpienia siły wyższej Strona, która uzyskała taką informację poinformuje niezwłocznie drugą Stronę o niemożności wykonania swoich zobowiązań wynikających z umowy oraz uzgodni z drugą Stroną podjęcie ewentualnych środków w celu usunięcia skutków działania siły wyższej. Ciężar dowodu niewykonania zobowiązania z powodu siły wyższej obciąża Stronę, która powołuje się na siłę wyższą.*

**Pytanie nr 6**

Uprzejmie prosimy o możliwość wprowadzenia zapisów dotyczących zmian umowy w zakresie możliwości dostarczenia zamienników o parametrach nie gorszych niż przedmiot umowy. W obecnej sytuacji pandemii Covid-19 i wiążących się z nią kłopotów w zapewnieniu ciągłości dostaw asortymentu, surowców potrzebnych do produkcji, braków kadrowych spowodowanych chorobą pracowników, Wykonawca nie zawsze ma wpływ na terminową dostawę towaru, natomiast w przypadku wprowadzenia zamienników istnieje realna szansa na terminowe wywiązanie się z umowy i niewstrzymywanie szpitala w świadczeniu usług.

**Odpowiedź na pytanie nr 6**

Zamawiający nie dokonuje opisu przedmiotu zamówienia na podstawie art. 99 ust. 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019), dla których należałoby użyć sformułowania „równoważne”. Produkty, które są podane w **załącznikach nr 3, 4, 5, 6 i 7 do SWZ** mogą być oferowane przez różnych producentów i są powszechnie dostępne. Problemy z terminową realizacją zamówień reguluje § 2 ust. 1 pkt 2 Załącznika nr 8 do SWZ - Projekt umowy.

**Pytanie nr 7**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie do wzoru umowy poniższej klauzuli dot. wprowadzania zmian do umowy:  
Strony oświadczają, że Umowa jest zawierana w sytuacji pandemii i zbrojnej agresji Federacji Rosyjskiej na Ukrainę oraz uznają, że konsekwencje geopolityczne, ekonomiczne oraz społeczne tych zdarzeń nie są możliwe do przewidzenia. W konsekwencji za nieprzewidziane w chwili zawarcia Umowy strony uznają wszelkie okoliczności pozostające w związku z wyżej wymienionymi sytuacjami, które mogą wpłynąć na realizację tej Umowy. Na tej zasadzie Wykonawca ma możliwość skorzystania z przyznanych mu tą Umową oraz przepisami prawa uprawnień w zakresie kierowania do Zamawiającego wniosków i roszczeń co do zmiany Umowy w przypadkach określonych w tej Umowie oraz przepisach powszechnie obowiązujących w każdym czasie obowiązywania Umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 7**

Zamawiający nie zgadza się na wprowadzenie do wzoru umowy zaproponowanej klauzuli dotyczącej wprowadzania zmian do umowy.

Z uwagi na niepewną sytuację ekonomiczno-społeczną Zamawiający zdecydował jednak o dodaniu do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron za nienależyte wykonanie lub niewykonanie umowy na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej, w brzmieniu:

Zamawiający dokonuje zmiany treści załączniku nr 8 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy wprowadzając nowy zapis w § 7 ust. 7, o którym mowa w odpowiedzi na **pytanie   
nr 5.**

**Mariusz Cichecki** …………………………

PodpisKierownika Zamawiającego  
 lub osoby upoważnionej przez Dyrektora IZ-PIB