

Białystok, dn. 14.06.2024 r.

Wojewódzki Inspektorat Weterynarii
w Białymstoku
15-959 Białystok, ul. Zwycięstwa 26A
NIP 542-00-13-897 REGON 000093734
BDO 000014763

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu**

Znak sprawy: WIW-AG.272.4.2024
Nr ogłoszenia: 2024/BZP 00357503

**WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez przeprowadzenia negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych na dostawę aparatu do przeprowadzania reakcji PCR w czasie rzeczywistym

Wojewódzki Inspektorat Weterynarii w Białymstoku, ul. Zwycięstwa 26A, 15-959 Białystok, działając w oparciu o art. 284 ust. 2 i art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.), przedstawia niniejszym wyjaśnienia dotyczące zgłoszonych w postępowaniu zapytań i wątpliwości oraz wprowadza następujące zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

1. *Wykonawca pyta, czy Zamawiający dopuści urządzenie RT-PCR z blokiem 0,1 ml.*

Zamawiający wyjaśnia, że blok 0.2 ml jest zwalidowany do pracy w objętościach 10–100 µL, natomiast blok 0.1 pracuje w zakresie 10–30 µL. Zamawiający wyjaśnia, że w zależności od wykonywanych analiz może zaistnieć konieczność zastosowania większych objętości.

2. *Wykonawca pyta, czy Zamawiający wykreśli punkty od 13 do 17 - dotyczą badań genetycznych człowieka, co nie jest przedmiotem badań prowadzonych przez inspekcje weterynaryjnych w Polsce.*

Zamawiający uwzględni postulowaną przez Wykonawcę zmianę, przedstawiając w załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 2 do SWZ.

3. *Wykonawca, wskazując na § 4 ust. 1 pkt. c) wzoru umowy, prosi o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w w/w paragrafie. Wykonawca pyta, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej części umowy w przypadku odstąpienia od umowy? Uzasadnienie: Prośbę swą motywuje tym, iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosi, w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.*

Powyższe stanowisko znajduje swoje odzwierciedlenie w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (KIO). Wyrok KIO z dnia 14 października 2021 r., sygn. 2762/21 przy formułowaniu postanowień dotyczących kar umownych niezwykle istotne jest wyważenie interesów obu stron stosunku zobowiązaniowego wynikających z przyszłej umowy. Z jednej strony należy zatem uwzględnić interes Zamawiającego wynikający z dbałości o środki publiczne

i przejawiający się w zagwarantowaniu takich narzędzi, które pozwolą mu skutecznie domagać się od wykonawcy spełnienia jego zobowiązań wynikających z umowy w sprawie zamówienia publicznego, z drugiej zaś strony należy mieć na uwadze również słuszny interes przedsiębiorców ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego. Przeciwwstawienie obu w/w interesów nie może prowadzić do nieuzasadnionego przerwania na wykonawcę nadmiernych ryzyk kontraktowych i do przypisywania mu odpowiedzialności za zdarzenia, na które nie ma żadnego wpływu.

Powyższy problem został zauważony przez Urząd Zamówień Publicznych, który w raporcie dotyczącym stosowania kar umownych w zamówieniach publicznych (Warszawa, 2018 r.), stwierdził że „kary umowne powinny być określone w wysokości adekwatnej do ewentualnej szkody - tak aby spełniały swoje funkcje, ale nie zniechęcały do udziału w zamówieniach publicznych. Zamawiający powinni mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu, a wysokość kar umownych nie może być dowolna”.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany proponowanej przez Wykonawcę.

4. *Wykonawca, wskazując na § 4 ust. 2 wzoru umowy, prosi o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w kwocie do 30% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy. Wykonawca pyta, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary tj. Łączna kwota kar umownych nie przekroczy 20% wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 umowy.*

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany proponowanej przez Wykonawcę.

5. *Wykonawca wskazuje na § 5 ustęp 8 wzoru umowy.*

Zamawiający zapisał:

„W przypadku braku reakcji w ciągu 72 godzin od momentu zgłoszenia awarii Zamawiający może dokonać naprawy zastępczej na koszt i ryzyko Wykonawcy. Taka naprawa nie narusza uprawnień Zamawiającego wynikających z niniejszej umowy oraz gwarancji producenta aparatu.“

Wykonawca wnosi o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W przypadku braku reakcji w ciągu 72 godzin od momentu zgłoszenia awarii Zamawiający może dokonać naprawy zastępczej na koszt i ryzyko Wykonawcy. Taka naprawa nie narusza uprawnień Zamawiającego wynikających z niniejszej umowy oraz gwarancji producenta aparatu o ile będzie dokonana przez autoryzowany przez producenta przedmiot umowy serwis.“

Wykonawca prośbę motywuje tym, iż naprawy dokonane przez nieautoryzowany przez producenta serwis powodują przerwanie biegu gwarancji.

Zamawiający uwzględnia postulowaną przez Wykonawcę zmianę, przedstawiając w załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 4 do SWZ.

6. *Wykonawca wskazuje na § 5 ustęp 11 wzoru umowy.*

Zamawiający zapisał:

„Termin gwarancji zaczyna swój bieg na nowo od dnia wymiany wadliwego aparatu, wadliwej części lub podzespołu, lub dokonania istotnej naprawy.“

Wykonawca wnosi o usunięcie w/w zapisu. Ewentualna wymiana wadliwego aparatu czy części zostanie dokonana w ramach raz już udzielonej i trwającej gwarancji. Wymiana nie powoduje udzielenia ponownie gwarancji. Producent którego reprezentujemy, nie uwzględnił w cenie sprzętu tego typu gwarancji. Aby móc spełnić warunek Zamawiającego, musimy w cenie sprzętu uwzględnić koszt trudny do oszacowania dodatkowych lat gwarancji (nie wiadomo ile lat gwarancji musimy dodać do szacunku).

Koszt dodatkowych lat gwarancji wpłynąłby niekorzystnie na cenę końcową oferty.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany proponowanej przez Wykonawcę, ponieważ uprawnienie o ww. treści wynika bezpośrednio z treści art. 581 § 1 ustawy Kodeks cywilny.

Zamawiający informuje, iż udzielone wyjaśnienia oraz wprowadzone zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania.

Andrzej Bryczkowski
Zastępca Podlaskiego Wojewódzkiego
Lekarza Weterynarii
/podpis elektroniczny/

W załączeniu:

- formularz parametrów technicznych wg załącznika nr 2 do SWZ v. 14.06.2024
- wzór umowy wg załącznika nr 4 do SWZ v. 14.06.2024