

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.272.15.2023  
Nr ogłoszenia: 2023/BZP 00414338

**WYJAŚNIENIA I ZMIANA 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 sprzętu laboratoryjnego

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 (t.jedn. Dz. U. 2023 poz. 1605), przedstawia niniejszym wyjaśnienia dotyczące zgłoszonych w postępowaniu zapytań i wątpliwości oraz wprowadza następującą zmianę treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

1. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie posiadające drzwi dwuskrzydłowe (1 skrzydło dla chłodziarki i 1 dla zamrażalnika).*

**Zamawiający odpowiada przecząco na zadane pytanie.**

2. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie posiadające sekcję chłodniczą wyposażoną w 1 okno obserwacyjne.*

**Zamawiający odpowiada twierdząco na zadane pytanie.**

3. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie o pojemności użytkowej chłodziarki: 321 litrów.*

**Zamawiający odpowiada przecząco na zadane pytanie.**

4. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie o wymiarach zewnętrznych: szerokość 910 mm x głębokość: 740 mm x wysokość: 1972 mm.*

**Zamawiający odpowiada twierdząco na zadane pytanie.**

5. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie posiadające zakres nastawy temperatury chłodzenia: +2°C do +8°C.*

**Zamawiający odpowiada przecząco na zadane pytanie.**

6. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie posiadające zakres nastawy temperatury mrożenia: -20°C do -40°C.*

**Zamawiający odpowiada twierdząco na zadane pytanie.**

7. *Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie wyposażone w 6*

pojemników (2 szt. na jedną półkę) pochodzące od producenta - dedykowane wysuwane pojemniki z tworzywa sztucznego.

**Zamawiający odpowiada twierdząco na zadane pytanie, z zastrzeżeniem, że pojemniki te będą umiejscowione w zamrażalniku.**

8. Wykonawca pyta, czy w zakresie IV części zamówienia (dostawa chłodziarko – zamrażarki laboratoryjnej) Zamawiający dopuści urządzenie posiadające fabrycznie montowane porty kablowe o średnicy 25 mm (oddzielny port dla chłodziarki i zamrażarki).

**Zamawiający odpowiada twierdząco na zadane pytanie.**

9. Wykonawca pyta, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu: „Wykonawca ma prawo zmiany ceny w przypadku ponad 5-procentowego wzrostu kursu EUR/PLN, liczonego jako odchylenie procentowe bieżącego średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN do średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN z dnia złożenia oferty. Zmiana ceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, wymaga pod rygorem nieważności zawarcia pisemnego aneksu. Rozliczenie zmiany wysokości wynagrodzenia zostanie rozliczone poprzez wystawienie faktury korygującej.”

**Zamawiający odmawia wprowadzenia proponowanej zmiany.**

10. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych dotyczących obowiązku okazania dokumentów w j. polskim. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie instrukcji używania wyrobów medycznych dla użytkowników profesjonalnych w języku angielskim? Obowiązująca ustawa o wyrobach medycznych z 07.04.2022, art. 12 oficjalnie to umożliwia. Żądanie od dystrybutora/importera instrukcji w języku polskim dla w/w wyrobu nie ma uzasadnienia prawnego, ponadto nie każdy dystrybutor będzie mógł spełnić to wymaganie również z uwagi na przepisy IVDR Artykuł 16.

**Zamawiający w odpowiedzi dopuszcza dostarczenie instrukcji obsługi i konserwacji sporządzonych w języku polskim lub języku angielskim, dokonując odpowiedniej zmiany w treści § 1 ust. 10 lit. a) wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ.**

11. Dotyczy § 4 ust. 1 lit. a) wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ. Wykonawca prosi o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% wartości NETTO w wypadku zwłoki w dostarczeniu towaru, za każdy dzień zwłoki? Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinien mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu. Ponadto takie uregulowanie jest nieuzasadnionym rozszerzeniem odpowiedzialności wykonawcy. Kary umowne winny być powiązane z zawinieniem wykonawcy, na bazie art. 473 k.c. w związku z art. 5 k.c.

**Zamawiający odmawia wprowadzenia proponowanej zmiany ze względu na to, iż podstawą jej zastosowania przez Zamawiającego jest pozostawanie przez Wykonawcę w zwłoce z jego własnej winy.**

12. Dotyczy § 4 ust. 1 lit. b) wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ. Wykonawca prosi o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w w/w paragrafie. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% wartości NETTO za każdy dzień zwłoki w realizacji obowiązków określonych w § 5 ust. 4? Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinien mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu. Ponadto takie uregulowanie jest nieuzasadnionym rozszerzeniem odpowiedzialności wykonawcy. Kary umowne winny być powiązane z zawinieniem wykonawcy, na bazie art. 473 k.c. w związku z art. 5 k.c.

**Zamawiający odmawia wprowadzenia proponowanej zmiany ze względu na to, iż podstawą jej zastosowania przez Zamawiającego jest pozostawanie przez Wykonawcę w zwłoce z jego własnej winy.**

13. *Dotyczy § 4 ust. 1 lit. c) wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ. Wykonawca prosi o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w w/w paragrafie. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej części umowy w przypadku odstąpienia od umowy? Prośbę swą Wykonawca 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 przerzucenia 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 odmawia wprowadzenia proponowanej zmiany ze względu na fakt, iż dostawa powinna zostać zrealizowana do 15.12.2023 roku i w razie nie dojdęcia jej do skutku z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający nie będzie miał już czasu na powtórzenie procedury zakupowej.**

14. *Dotyczy § 5 ust. 4 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ. Wykonawca prosi o dookreślenie pojęcia „czas reakcji serwisu” na kontakt ze zgłaszającym/użytkownikiem w celu ustalenia dalszych kroków. Zapisy specyfikacji warunków zamówienia narzucają przybycie serwisanta na miejsce, gdzie nie zawsze takie działanie jest konieczne, wymagane lub najlepsze ze względu na powstały problem.*

**Zamawiający wyjaśnia, iż pojęcie „czas reakcji serwisu” należy rozumieć jako odpowiedź na dokonane przez Zamawiającego zgłoszenie reklamacyjne.**

15. *Dotyczy § 3 ust. 3 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SWZ. Wykonawca prosi o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych zapisu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu usunięcia wad, uszkodzeń lub braków w dostarczonym towarze z 7 dni roboczych do 14 dni? Nie wszystkie oferowane produkty znajdują się na stałe na stanie w magazynie Wykonawcy, a w przypadku zgłoszenia reklamacji produkty te muszą wpieryw zostać sprowadzone bezpośrednio od producenta do magazynu Wykonawcy. W związku z tym 7 dniowy termin realizacji jest trudny do dotrzymania.*

**Zamawiający odmawia wprowadzenia proponowanej zmiany ze względu na fakt, iż dostawa powinna zostać zrealizowana do 15.12.2023 roku, w związku z czym czas na**

**ewentualne usunięcie zauważonych przy dostawie wad lub braków nie może być dłuższy niż 7 dni roboczych.**

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

Podlaski Wojewódzki  
Lekarz Weterynarii  
Andrzej Czerniawski  
/podpis elektroniczny/