

Warszawa, dnia 23.09.2021 r.

Numer postępowania: **IMOL/ZP/07/2021**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO SWZ MODYFIKACJA TREŚCI SWZ

Dotyczy: Dostawa materiałów zużywalnych i drobnych akcesoriów laboratoryjnych.

Działając na podstawie art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, Zamawiający odpowiada na pytania Wykonawców dotyczące przedmiotowego postępowania:

Pytanie nr 1

„Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 1 projektu umowy poprzez obniżenie przewidzianej nim kary umownej do wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy. UZASADNIENIE: Podkreślamy, że Zamawiający kształtując wysokość kar umownych w projekcie umowy powinien mieć na uwadze, że wysokość ta nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia zamawiającego czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 ustawy z dnia 11 września 2019 roku prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.). Kara umowna jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, natomiast nie powinna stanowić dla niego źródła dodatkowego zysku (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że modyfikuje zapis § 7 ust 1 wzoru umowy i nadaje mu nowe brzmienie:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od Umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – w wysokości 5% wartości netto niezrealizowanej części umowy.”

W konsekwencji powyższych zmian, Zamawiający modyfikuje zapis § 7 ust. 2 i nadaje mu nowe brzmienie: *„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od Umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego, z wyłączeniem § 8 ust.1 – w wysokości 5% wartości netto niezrealizowanej części umowy.”*

Pytanie nr 2

„Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 3 i 4 projektu umowy poprzez dookreślenie, że kary umowne nimi przewidziane naliczane będą w przypadku zwłoki a nie opóźnienia. UZASADNIENIE: Zgodnie z treścią art. 433 ustawy z dnia 11 września 2019 roku prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) naliczanie kar umownych za opóźnienie stanowi przykład klauzuli abuzywnej tj. niedopuszczalnej w umowach w sprawie zamówienia publicznego. W świetle art. 471 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018 poz. 1025, ze zm., dalej jako: „Kodeks cywilny”), określającego podstawową zasadę odpowiedzialności kontraktowej, wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkodę (i jest zobowiązany do jej naprawienia), która jest wynikiem niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które wykonawca odpowiedzialności nie ponosi. Zatem co do zasady projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, czyli każde przekroczenie wymaganego w umowie terminu na wykonanie zobowiązania, a w przypadku gdy termin w umowie nie jest oznaczony – niezwłocznie po wezwaniu dłużnika przez wierzyciela do wykonania zobowiązania. Odpowiedzialność ta zasadniczo powinna być ustalana za zwłokę, czyli kwalifikowane opóźnienie – zawinione bezpośrednio przez dłużnika lub osoby, którymi posługuje się on przy wykonaniu



zobowiązania bądź powstałe z innych okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 476 Kodeksu Cywilnego).”

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 7 ust 3 i 4 poprzez zastąpienie słowa „opóźnienia” słowem „zwłoki”.

Pytanie nr 3

„Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 5 projektu umowy poprzez dookreślenie iż w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona modyfikacji zapisów § 7 ust. 5 umowy.

Zamawiający przewidział stan epidemii jako siłę wyższą w zapisach umowy oraz przewidział w takiej sytuacji możliwość zmiany umowy bądź odstąpienie od umowy.

Zamawiający ma obowiązek stosowania zapisów art. 15r ust 1 ustawy o COVID-19 (*Ustawa o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych*) niezależnie od tego czy jest ona wskazana w zapisach umowy czy nie.

Pytanie nr 4

„Wnosimy o modyfikację § 11 ust. 1 pkt 2) projektu umowy poprzez dookreślenie, że w przypadku zaistnienia zmiany stawki podatku VAT na wyroby medyczne objęte niniejszą umową zmiana taka następować będzie automatycznie i dla swojej ważności nie wymaga zawarcia aneksu w formie pisemnej. UZASADNIENIE: Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że nie dokona modyfikacji zapisów umowy w tym zakresie.

Każda istotna zmiana umowy musi zostać wprowadzona do umowy aneksem, nawet wtedy gdy jest to podyktowane zmianami przepisów prawa. Zmiany podatku VAT wprowadzane są przez ustawodawcę odpowiednio wcześniej zanim zmiana wejdzie w życie, dlatego też Strony będą miały odpowiednią ilość czasu na uzgodnienie treści aneksu do umowy.

Przy zmianie wysokości podatku VAT, zmianie ulega wysokość wynagrodzenia brutto przysługującego Wykonawcy za wykonanie przedmiotu Umowy, która jest określona w § 8 ust. 1. Na Zamawiającym spoczywa obowiązek przekazywania informacji do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej o każdej zmianie umowy, dlatego też istotnym jest wprowadzenie takiej zmiany w formie pisemnej.

Pytanie nr 5

„Wnosimy o modyfikację § 11 ust. 1 projektu umowy poprzez dodanie pkt 3) o treści: „zmiany cen producenta



lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.” UZASADNIENIE: Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza zmian postanowień umownych opisanych powyżej. Art. 454 i 455 ustawy PZP dokładnie opisuje przesłanki do zmiany zapisów umowy i kiedy mogą takie zmiany nastąpić.

Zamawiający dopuścił zmiany umowy przewidziane ustawą PZP i opisał je w § 11 wzoru umowy. Ponadto umowa będzie realizowana przez Wykonawcę w okresie 6 miesięcy od dnia podpisania umowy więc jest umową krótko terminową. Zatem w interesie Wykonawcy jest wkalkulowanie ryzyka walutowego w cenę jednostkową artykułów objętych niniejszym zamówieniem publicznym.

Pytanie nr 6

„Wnosimy o modyfikację § 11 ust. 10 projektu umowy poprzez dodanie do jego treści in fine: „z zastrzeżeniem wyjątków umową przewidzianych.””

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmodyfikuje zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 7

„Dot. poz. 1-5 części I – rękawice nitrylowe diagnostyczne, jednorazowe, bezpudrowe rozm. XS, S, M, L, XL Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie rękawic pakowanych a’100 sztuk z odpowiednim przeliczeniem wymaganych ilości. Pragniemy zauważyć, że mniejsze opakowania powodują łatwiejsze wyciąganie pojedynczych rękawic.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmodyfikował formularz cenowy w sposób umożliwiający zaoferowanie różnych wielkości opakowań w sposób zapewniający wyliczenie całkowitej wartości oferty z różnej wielkości uwzględnieniem opakowań. Wykonawcy proszeni są o podanie ilości sztuk w opakowaniu. Wymagana ilość opakowań przeliczona zostanie automatycznie z dokładnością do 4 miejsca po przecinku. Wymagana przez Zamawiającego ilość sztuk rękawiczek pozostaje bez zmian.

Zamawiający wykreśla również z OPZ do części I zapisy o wielkości opakowania.

Pytanie nr 8

„Dot. poz. 1-5 części I – rękawice nitrylowe diagnostyczne, jednorazowe, bezpudrowe rozm. XS, S, M, L, XL W związku z wejściem w życie Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady 2017/745 (MDR) w sprawie wyrobów medycznych zastępującego obowiązującą Dyrektywę 93/42/EWG o wyrobach medycznych (MDD) prosimy o wyrażenie zgody na zaoferowanie produktów zgodnych z aktualnymi regulacjami prawnymi. Jednocześnie pragniemy zaznaczyć, że po 26 maja 2021 r. producenci nie mają możliwości wprowadzenia do obrotu rękawic diagnostycznych oznakowanych zgodnie z Dyrektywę 93/42/EWG.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje o wykreśleniu z OPZ zapisów „produkt spełnia wymagania dyrektywy 93/42/EWG”

Pytanie nr 9

„§ 6. Gwarancja i rękojmia



*Z uwagi na fakt, iż ewentualna sprzedaż miałaby się odbyć w standardzie B2B, prosimy o usunięcie zapisu:
5. Strony ustalają odpowiedzialność z tytułu rękojmi za wady na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym, przy czym okres rękojmi jest równy okresowi gwarancji, z zastrzeżeniem że bieg terminu rękojmi rozpoczyna się w dacie dostawy towaru.”*

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie powyższego zapisu w umowie.

Pytanie nr 10

„§ 7. Kary umowne

Prosimy o zmianę zapisu:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wartości złożonego zamówienia za każdy dzień opóźnienia w dostawie.

Na:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wartości złożonego zamówienia za każdy dzień opóźnienia w dostawie, ale nie więcej niż 10% wartości, którego dotyczy opóźnienie.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kary umownej zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający tworząc zapisy umowy miarkował wysokość kar umownych w taki sposób aby nie były wygórowane. Kara umowna poza oczywistą funkcją represyjną pełni rolę stymulującą Wykonawcę do wykonania zobowiązania oraz w znacznym stopniu przyczynia się do prawidłowego i terminowego wykonania. Zamawiający w § 7 ust. 3 na końcu zdania zamiast kropki wstawia przecinek i dodaje zapis: *„ale nie więcej niż 10% wartości netto zamówienia, którego dotyczy zwłoka”*.

Pytanie nr 11

„Siedziba producenta końcówek, które zamierza zaproponować Wykonawca, znajduje się w Niemczech.

W związku z obecną sytuacją epidemiczną ruch graniczny jest w ostatnim czasie utrudniony. Dodatkowo zwiększone zapotrzebowanie na pipety, spowodowane wzmocnionymi pracami laboratoryjnymi w czasie pandemii prowadzi do wydłużenia terminów dostaw.

Czy w związku z tym Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw do 42 dni oraz zgodzi się na częściowe dostawy sukcesywne zgodnie z dostępnością produktu?”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że prowadzone postępowanie przetargowe dotyczy dostaw sukcesywnych. Zamówienia na produkty będą składane zgodnie z bieżącym zapotrzebowaniem Zamawiającego. Zamawiający nie określa maksymalnego dopuszczalnego terminu dostawy i umożliwi wskazanie indywidualnych terminów do każdej pozycji formularza cenowego.

Zamawiający ma obowiązek uwzględnić potencjalne trudności w dostawach i przedstawić czas dostawy w formularzu cenowym.

Pytanie nr 12

„Dotyczy cz I - pozycja 5

Rękawice w tym rozmiarze występują w opakowaniu zbiorczym 180 szt. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie takich opakowań?”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną wielkość opakowań.

Zamawiający zmodyfikował Formularz cenowy do części I zgodnie z opisem przedstawionym w odpowiedzi na



Pytanie 7.

Pytanie nr 13

„Dotyczy cz I - pozycja 10

Rękawice w tym rozmiarze występują w opakowaniu zbiorczym 90 szt. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie takich opakowań?”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną wielkość opakowań.

Zamawiający zmodyfikował Formularz cenowy do części I zgodnie z opisem przedstawionym w odpowiedzi na Pytanie 7.

Działając na podstawie art. 286 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SWZ w następującym zakresie:

- 1. Zamawiający modyfikuje zapisy wzoru umowy w §2 ust 2** usuwając zapis „Zamówienia złożone z innego adresu bądź za pomocą innych środków komunikacji nie stanowią oficjalnych zamówień zatwierdzonych przez Zamawiającego (nie dotyczy jeśli w ust. 1 wskazano adres URL)”. Zamawiający wprowadza w niniejszym ustępie zapis „Zamawiający dopuszcza składanie zamówień przez poszczególnych pracowników Zamawiającego w przypadku zamówień na produkty przygotowywane na zamówienie.”
- 2. Zamawiający modyfikuje formularze cenowe do wszystkich części zamówienia** w zakresie formuły wyliczającej uśredniony termin dostawy. Wynik formuły zostaje zaokrąglony do pełnych dni zgodnie z zasadą, że cyfry dziesiętne 5,6,7,8,9 zostają zaokrąglone w górę oraz cyfry dziesiętne 1,2,3,4 zostają zaokrąglone w dół.
- 3. Zamawiający modyfikuje formularz cenowy do części I** poprzez wprowadzenie kolumny „Wielkość opakowania [TYLKO LICZBA]” oraz uwzględnienie metodyki obliczania ilości opakowań w zależności od wielkości opakowania zaproponowanego przez Wykonawcę.
- 4. Zamawiający modyfikuje zapisy SWZ w Rozdziale IX** nadając nowe brzmienie ustępu 2: „Osobą uprawnioną do porozumiewania się z wykonawcami ze strony Zamawiającego jest Marta Borowiec”
- 5. Zamawiający uzupełnia zapisy SWZ w Rozdziale XV** o zapisy „W przypadku gdy Wykonawca w Formularzu ofertowym wskaże uśredniony termin dostawy nie zaokrąglony do liczby całkowitej Zamawiający dokona zaokrąglenia zgodnie z zasadą: cyfry dziesiętne 5,6,7,8,9 zostają zaokrąglone w górę oraz cyfry dziesiętne 0,1,2,3,4 zostają zaokrąglone w dół.”
- 6. Zamawiający modyfikuje zapisy SWZ w Rozdziale VI** uszczegóławiając zapisy odnośnie zdolności technicznej i zawodowej w zakresie typu dostaw. Nowy zapis przyjmuje brzmienie „Zamawiający uzna powyższy warunek za spełniony jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, należycie wykonał a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonuje, co najmniej jedną dostawę produktów stanowiących przedmiot zamówienia dla danej części lub produktów równoważnych (odpowiednio dla każdej części zamówienia): „
- 7. Zamawiający modyfikuje zapisy wzoru umowy w §7 ust 2 i nadaje mu nowe brzmienie:** „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od Umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego, z wyłączeniem § 8 ust.1 – w wysokości 5% wartości netto określonej w § 4 ust. 1.”
- 8. Zamawiający modyfikuje zapisy wzoru umowy w § 4 ust 1 i nadaje mu nowe brzmienie:** „Wysokość wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za wykonanie przedmiotu Umowy ustalona została na podstawie oferty Wykonawcy, stanowiącej załącznik nr 2, w kwocie netto PLN (słownie:



- złotych .../100 PLN), brutto PLN (słownie: złotych .../100 PLN), w tym% podatku VAT.”
9. Zamawiający modyfikuje zapis wzoru umowy w § 7 ust. 6 poprzez zastąpienie słowa „brutto” słowem „netto”.
 10. Zamawiający modyfikuje zapis wzoru umowy w § 7 ust 3 i 4 poprzez zastąpienie słowa „opóźnienia” słowem „zwłoki” oraz doprecyzowuje treść poprzez dodanie po słowie „wartości” słowa „netto”.
 11. Z uwagi na powyższe zmiany Zamawiający przedłuża termin na składanie ofert do dnia **11.10.2021** r. do godziny 10:00 oraz termin otwarcia ofert do dnia **11.10.2021** r. do godz. 10:30.
 12. 5. W konsekwencji powyższych zmian Wykonawcy będą związani ofertą przez okres 90 dni od dnia upływu terminu składania ofert tj.: do dnia **08.01.2021** r.

Odpowiedzi udzielone przez Zamawiającego na powyższe pytania stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia i są wiążące dla wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu.

Główny Specjalista
Międzynarodowego Instytutu Mechanizmów i
Maszyn Molekularnych
dr inż. Marta Zofia Borowiec
(pełnomocnictwo nr 16/2021 z dnia
02.09.2021)
(dokument podpisano elektronicznie)