



Siedlce, dnia 30 marca 2020 r.

INSPEKCJA WETERYNARYJNA

MAZOWIECKI WOJEWÓDZKI

LEKARZ WETERYNARII

Paweł Jakubczak

Wykonawcy

wszyscy

Nasz znak: WIW-AD.272.16.2020

Dot. sprawy nr: - pismo z dnia: -

Wyjaśnienie i zmiana treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) Wojewódzki Inspektorat Weterynarii z siedzibą w Siedlcach przesyła odpowiedzi na zadane pytania Wykonawców oraz dokonał zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nr sprawy WIW-AD.272.16.2020 na dostawę zestawów oraz testów do wykrywania i izolacji wirusa afrykańskiego pomoru świń (ASF) dla Zakładu Higieny Weterynaryjnej w Warszawie.

Dotyczy wzoru umowy.

Pytanie 1: Dot. Załącznik nr 5 do SIWZ – umowa Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie we wzorze umowy następującego postanowienia? Poza zmianami umowy dopuszczonymi w art.144 ust.1 Pzp dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy, w tym poszczególnych zamówień, gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrolą stron, których działając z należytą starannością strony nie mogły przewidzieć w chwili zawierania umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, zamieszki, akty terroru, zamknięcie granic, rządowe ograniczenia międzynarodowego transportu, utrudnienia na lotniskach i granicach, tj. okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej. W czasie trwania siły wyższej Wykonawca odpowiada za wykonywanie Umowy na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby pomimo istnienia siły wyższej zapewnić ciągłość dostaw wszystkich produktów na bieżąco i zgodnie ze składanymi zamówieniami oraz zobowiązuje się



informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

Uzasadnienie: Z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch pandemii SARS-CoV-2, oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu, w tym: potencjalnie ograniczoną dostępność wybranych produktów związaną z nagłym i niemożliwym do przewidzenia zwiększeniem światowego zapotrzebowania na wyroby medyczne do diagnostyki in vitro oraz podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej, złożone przez Zamawiającego zamówienia mogą nie zostać zrealizowane lub mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie lub w odbiegającej od zamówienia liczbie produktów. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

Odpowiedź 1: Zamawiający wyraża zgodę. Tym samym dokonuje się zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia dotyczącej załącznika Nr 5 do SIWZ – Umowa, poprzez dodanie w § 6 po ust. 4 ustępu 5 w następującym brzmieniu: *„5. Poza zmianami umowy dopuszczonymi w art. 144 ust.1 Pzp dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy, w tym poszczególnych zamówień, gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrolą stron, których działając z należytą starannością strony nie mogły przewidzieć w chwili zawierania umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, zamieszki, akty terroru, zamknięcie granic, rządowe ograniczenia międzynarodowego transportu, utrudnienia na lotniskach i granicach, tj. okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej. W czasie trwania siły wyższej Wykonawca odpowiada za wykonywanie Umowy na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby pomimo istnienia siły wyższej zapewnić ciągłość dostaw wszystkich produktów na bieżąco i zgodnie ze składanymi zamówieniami oraz zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.”*

Pytanie 2: Par. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: *„Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”*



Odpowiedź 2: Zamawiający wyjaśnia, iż w każdej sytuacji indywidualnie rozpatrywane są okoliczności związane z opóźnieniem w terminie dostawy. Poza tym par. 5 sformułowany jest w ten sposób, że Zamawiający może żądać zapłaty kary umownej. Zapis umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 3: Par. 5 lit. a Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości niezrealizowanej w terminie dostawy częściowej, a nie od wynagrodzenia za cały przedmiot umowy?

Uzasadnienie: Zastrzeżona we wzorze umowy kara umowna jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5) . W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej była wartość niedostarczonej w terminie dostawy.

Odpowiedź 3: Zamawiający wyraża zgodę. Tym samym dokonuje się zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia dotyczącej załącznika Nr 5 do SIWZ – Umowa poprzez nadanie nowego brzmienia w § 5 pkt a): *„a) żądać zapłacenia kary umownej w wysokości 0,5 % kwoty wynagrodzenia za niedostarczenie w terminie partii towaru, za każdy dzień opóźnienia, nie wyższej jednak niż 10 % wartości przedmiotu zamówienia. Zapłata kary umownej nastąpi w terminie 14 dni od wezwania skierowanego przez Zamawiającego do Wykonawcy listem poleconym. Wezwanie do zapłaty kary umownej zawierało będzie każdorazowo szczegółowe wyliczenie wysokości naliczonej kary umownej,„*

Pytanie 4: Par. 5 lit. a - b Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

Odpowiedź 4: Zamawiający nie wyraża zgody.



Pytanie 5: Par. 5 lit. c Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze?

Odpowiedź 5: Zamawiający wyraża zgodę. Tym samym dokonuje się modyfikacji SIWZ dotyczącej załącznika Nr 5 do SIWZ – Umowa poprzez nadanie nowego brzmienia w § 5 pkt c): „rozwiązać umowę bez wypowiedzenia przy przekroczeniu terminu wyznaczonego w trybie lit. b), po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze, przy zachowaniu prawa do naliczania kary umownej w wysokości określonej w lit. a).”

Pytanie 6: Par. 6 ust. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej na odstąpienie „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”? Uzasadnienie: Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Ponadto zaproponowany zapis nieproporcjonalnie rozszerza odpowiedzialność Wykonawcy, w tym także w przypadku, gdy Wykonawca z uzasadnionych względów chciałby odstąpić od umowy.

Odpowiedź 6: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 7: Par. 8 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury? Uzasadnienie: Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje, iż niemożliwe może być dokładne określenie terminu płatności.

Odpowiedź 7: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 8: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie pisemnej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę? W obecnej sytuacji epidemii Urząd Zamówień Publicznych zachęca zamawiających do komunikowania się z wykonawcami za pomocą środków komunikacji elektronicznej. Kwalifikowany podpis elektroniczny ma skutek prawny równoważny podpisowi własnoręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

Odpowiedź 8: Zamawiający dopuszcza powyższą możliwość. Tym samym dokonuje się modyfikacji SIWZ dotyczącej Rozdziału XIV pkt.2 SIWZ poprzez nadanie nowego brzmienia: „2. Wykonawca, który przedstawił najkorzystniejszą ofertę pod względem kryteriów oceny ofert zamówienia, będzie zobowiązany do podpisania umowy zgodnej ze wzorem umowy załączonym do SIWZ. Zamawiający



wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie pisemnej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego”.

Dotyczy Pakietu nr 3 - dostawa zestawów diagnostycznych do wykrywania DNA wirusa afrykańskiego pomoru świń (ASF) u świń i dzików.

Pytanie 9: Czy poprzez określenie: kontrola dodatnia, Zamawiający rozumie, że zestaw powinien zawierać kontrolę dodatnią z docelowym wirusowym DNA dostarczoną w formie gotowej do użytku w reakcji PCR?

Odpowiedź 9: Zamawiający zgodnie z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia wymaga, aby zestaw zawierał kontrolę pozytywną.

Pytanie 10: Czy Zamawiający będzie wymagał aby dostarczone zestawy odznaczały się 100% czułością i specyficznoscią wg krajowego laboratorium referencyjnego?

Odpowiedź 10: Zamawiający zgodnie z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia wymaga specyficznosci na poziomie 100% potwierdzonej przez producenta i krajowe laboratorium referencyjne.

Pytanie 11: Czy Zamawiający wymaga, aby wszystkie części składowe dostarczonych zestawów takie jak: mieszanina reakcyjna, kontrola dodatnia, kontrola ujemna były dostarczane w stanie gotowym do użycia bez konieczności wykonywania dodatkowych czynności przed przygotowaniem reakcji PCR?

Odpowiedź 11: Zamawiający zgodnie z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia wymaga aby mieszanina reakcyjna była gotowa do użycia lub w postaci liofilizatu.



Potwierdzam zgodność kopii z dokumentem elektronicznym:

Identyfikator dokumentu	327405.770611.733263
Nazwa dokumentu	Wyjaśnienie zmiana treści SIWZ Wykonawcy wszyscy nr spr WIW-AD.272.16.2020.pdf
Tytuł dokumentu	Wyjaśnienie zmiana treści SIWZ Wykonawcy wszyscy nr spr WIW-AD.272.16.2020
Sygnatura dokumentu	WIW-AD.272.16.2020
Data dokumentu	2020-03-30 11:39:57
Skrót dokumentu	12148906DB2E5EB6AE55A77F7CDC7A58A91620 C2
Wersja dokumentu	1.4
Data podpisu	2020-03-30
Podpisane przez	Anna Duras Z-ca Maz. Woj. Lekarza Weterynarii
	EZD 3.96.1.1.14738
Data wydruku:	2020-03-30 14:07:28
Autor wydruku:	Pośrednik Piotr

