



INSPEKCJA WETERYNARYJNA

WOJEWÓDZKI LEKARZ WETERYNARII

Krosno, 2021-06-15

WIWA.272.9.2021

- W Y K O N A W C Y -

WYJAŚNIENIA NR 1 SWZ

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawy krążków antybiotykowych, surowic, wzorców i szczepów.

Numer ogłoszenia w BZP: nr 2021/BZP 00078533/01 z dnia 2021-06-10

Wojewódzki Inspektorat Weterynarii z/s w Krośnie, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 19 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), przekazuje treść złożonych pytań w ww. postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz treść udzielonych odpowiedzi:

Pytanie nr 1

(§ 4) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczania kar od wartości NETTO niezrealizowanej dostawy?

Uzasadnienie: 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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia. Dlatego też zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na ww. zmiany umowy, licząc na



Wojewódzki Inspektorat Weterynarii z/s w Krośnie,
ul. Ks. P. Ściegiennego 6A, 38-400 Krosno,
tel.(13)43-259-23, (13)43-259-34, fax: (13)43-269-33
e-mail: krosno.wiw@wetgiw.gov.pl http: wiw.krosno.pl

brak konieczności naliczania kar umownych i należyta realizację umowy ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 2

(§ 4 ust.1, pkt.1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości NETTO przedmiotu umowy? Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie naliczania kar do 10 zł netto za każdy rozpoczęty dzień niedotrzymania terminu dostawy?

Uzasadnienie: Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na ww. zmiany umowy, licząc na brak konieczności naliczania kar umownych i należyta realizację umowy ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 3

(§ 4 ust.1, pkt.2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej 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 było 5% wartości netto umowy.

W/w dane zmiany zezwolą Wykonawcom na złożenie prawidłowej oferty, spełniającej oczekiwania Zamawiającego oraz przyczyni się to do zwiększenia konkurencyjności. Zezwoli to również na możliwość ubiegania się o jego udzielenie większej ilości wykonawców wg. obiektywnych i niedyskryminacyjnych kryteriów lub zasad. W przypadku braku zgody prosimy o uzasadnienie swojej odpowiedzi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę licząc na brak konieczności naliczania kar umownych i należyta realizację umowy ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 4

(§ 4 ust.3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do

20% wartości NETTO przedmiotu umowy?

Uzasadnienie: zgodnie z nową ustawą prawa zamówień publicznych, łączna kwota nie może być wyższa aniżeli 20%. W przypadku braku zgody na powyższe, proszę o podanie podstaw prawnych wraz z uzasadnieniem swojej odpowiedzi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zapisy wzoru umowy są zgodne z obowiązującymi w tym zakresie przepisami Prawa zamówień publicznych oraz kodeksu cywilnego. Obowiązujące przepisy nie przewidują maksymalnej wysokości kar umownych a jedynie określają w art. 436 pkt 3 ustawy, że umowa ma zawierać łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony. Zamawiający określając maksymalne kary umowne w wysokości 30% uważa to za racjonalne i zabezpieczające interes Skarbu Państwa. Ponadto liczymy na brak konieczności naliczania kar umownych i należyłą realizację umowy ze strony Wykonawcy.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający dopuści, po każdorazowej konsultacji z Zamawiającym w razie problemów z dostawą związaną z obecną sytuacją tj., opóźnienia w dostawach wynikające z sił wyższych – tj. zagrożenie Koronawirusem - możliwość zaoferowania zamiennika produktu w trakcie realizacji umowy, o innej nazwie, kodzie i/lub sposobie opakowania produktu oraz zbliżonych parametrach jakościowych w stosunku do produktu zaoferowanego w danej pozycji oferty w sytuacji, gdy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on niedostępny u producenta, termin dostaw jest wydłużony, trwają wydłużone kontrole w zakresie dostarczanych produktów od Producentów/ Dostawców? W przypadku innego sposobu pakowania (konfekcji), cena za opakowanie zbiorcze oferowanego zamiennika zostałaby przeliczona w ten sposób, że cena za sztukę lub oznaczenie zamiennika byłaby równa cenie za sztukę lub oznaczenie produktu znajdującego się danej pozycji umowy.

Uzasadnienie: Wprowadzenie niniejszego zapisu pozwoli zarówno na zabezpieczenie ciągłości procesu diagnostycznego i uchroni, zarówno Zamawiającego oraz Wykonawcę przed nieoczekiwanymi oraz niezależnymi od nich skutkami wypadków losowych, do których mogą należeć: obecna sytuacja związana z koronawirusem, czasowa awaria linii produkcyjnej u producenta, czasowe wycofanie produktu przez producenta brak dostępności surowców, niekorzystne zmiany makroekonomiczne czy wpływ klęsk żywiołowych.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że przewidział zmiany umowy w okolicznościach wskazanych w § 6 projektowanych postanowień umowy (załącznik nr 3 do SWZ).

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie we wzorze umowy następujące 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 zawarcia 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 wykonanie 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 SARC-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 podejmowanie przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic, 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 okoliczności 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: Zamawiający - w obecnym stanie prawnym - nie może w przedmiotowej umowie powoływać się na art. 144 PZP, gdyż treść przywołanego przez Wykonawcę artykułu 144 dotyczy terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu w przetargu ograniczonym. Jednocześnie Zamawiający informuje, że przewidział zmiany umowy w okolicznościach wskazanych w § 6 wzoru umowy (załącznik nr 3 do SWZ).

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający po podpisaniu umowy, w trakcie jej realizacji dopuści możliwość dostarczania dokumentacji produktowej do dostaw (specyfikacje produktów) w formie elektronicznej?

Odpowiedź: Zamawiający po podpisaniu umowy, w trakcie jej realizacji dopuści możliwość dostarczania dokumentacji produktowej do dostaw (specyfikacje produktów) w formie elektronicznej.

Pytanie nr 8

pakiet 2

Jako producent asortymentu z pakietu nr 2 zwracam się z prośbą do Zamawiającego o możliwość realizacji pozycji nr 10 od sierpnia 2021.


W tym momencie produkt jest w fazie produkcji oraz badań. W przypadku wcześniejszego pojawienia się Surowicy Vi w sprzedaży Wykonawca poinformuje o tym Zamawiającego. Jednocześnie umożliwi wcześniejszą realizację.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 9
pakiet 2

Jako producent asortymentu z pakietu nr 2 zwracam się z prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie produktów z terminem ważności min 12 miesięcy w dniu dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.



Podkarpacki Wojewódzki
Lekarz Weterynarii
Janusz Cielek