

NO.26.19.2.2020

Radom, 2020-10-27

Wyjaśnienia do treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Numer referencyjny postępowania: **ZO/19/2020**

Nazwa zadania: **Dostawa zestawów pomiarowych**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), w związku z otrzymanymi pytaniami dotyczącymi przedmiotowego postępowania, udzielamy następujących wyjaśnień:

1. Czy jest możliwa modyfikacja § 3 ust. 3 umowy w następujący sposób „*Odbioru przedmiotu umowy dokonuje się w dniu dostawy urządzenia, w siedzibie Zamawiającego*” ? W szczególności chodzi tu o sytuacje w której dostawa przedmiotu umowy nastąpi osobiście przez pracownika Dostawcy.

Odpowiedź:

NIE. Przeprowadzenie odbioru w dniu dostawy może nie być możliwe z przyczyn technicznych lub organizacyjnych, o obiektywnym charakterze. Proponowana zmiana nakłada także dodatkowe obciążenie dla Zamawiającego, np. konieczność wykonania odbioru poza regulaminowym czasem pracy – jeżeli odbioru nie można przeprowadzić w normalnych godzinach pracy.

2. Czy jest możliwość zmiany § 3 ust. 7 pkt. 2) lit. a umowy w następujący sposób: „*Zamawiający w dniu dostawy urządzenia sporządza protokół i w formie elektronicznej przesyła go dostawcy na wskazany adres poczty elektronicznej.*” ?

Odpowiedź:

NIE. Wyjaśnienie jak w odpowiedzi na pytanie 1.

3. Czy jest możliwość wykreślenia postanowienia zawartego w § 4 ust. 4 umowy?

Odpowiedź:

NIE. Wykreślenie wymienionego postanowienia skutkowałoby przeniesieniem części kosztów naprawy gwarancyjnej na Zamawiającego (koszty transportu sprzętu do miejsca naprawy).

4. Czy możliwa jest modyfikacja § 4 ust. 7 umowy poprzez:

a) uzupełnienie terminów w następujący sposób: „*W przypadku wystąpienia wad uniemożliwiających właściwą pracę urządzenia w okresie gwarancyjnym, których Dostawca nie usunie w ciągu 30 dni od daty powiadomienia o wadzie, a w przypadku konieczności wykonania naprawy u producenta – w ciągu 60 dni, Zamawiający ma prawo zwrotu wadliwego urządzenia Dostawcy w celu wymiany na nowe, wolne od wad. Wymiana taka powinna nastąpić w ciągu 6 tygodni od dnia w którym upłynął termin 60 dni wskazany powyżej. (...)*”

Odpowiedź:

TAK.

- b) wykreślenie na końcu ust. 7 następujących słów „*wraz karami umownymi określonymi w § 5*” ,

Odpowiedź:

NIE. Niedotrzymanie przez Dostawcę postanowień zawartych w § 4 ust. 7 jest równoznaczne z odstąpieniem od umowy przez Dostawcę.

- c) dodanie w treści ust. 7 postanowienia, zgodnie z którym Zamawiający nie może odstąpić od umowy, jeżeli wada jest nieistotna? - jest to regulacja zgodna z 560 § 4 ustawy z dnia 23.04.1964 r. kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1740)

- docelowo, chodzi o zmianę § 4 ust. 7 umowy, tak aby uzyskał on następującą treść: „W przypadku wystąpienia wad uniemożliwiających właściwą pracę urządzenia w okresie gwarancyjnym, których Dostawca nie usunie w ciągu 30 dni od daty powiadomienia o wadzie, a w przypadku konieczności wykonania naprawy u producenta – w ciągu 60 dni, Zamawiający ma prawo zwrotu wadliwego urządzenia Dostawcy w celu wymiany na nowe, wolne od wad. Wymiana taka powinna nastąpić w ciągu 6 tygodni od dnia w którym upłynął termin 60 dni wskazany powyżej. W przeciwnym wypadku, Zamawiający może odstąpić od umowy z winy Dostawcy (poza przypadkiem gdy wada jest nieistotna), żądając przy tym zwrotu ceny.”

Odpowiedź:

NIE. Wprowadzenie zapisu o „wadach nieistotnych” mogłoby prowadzić do rozbieżności interpretacyjnych, co można uznać za wadę nieistotną, a co nie, gdyż jest to termin nieprecyzyjny, nawet przy uwzględnieniu propozycji uszczegółowienia zawartej dalej w pytaniu 6 lit. b). Zamawiający nie może zgodzić się na ograniczenie „istotności” wady tylko do wad „mających wpływ na prawidłowe funkcjonowanie oraz użyteczność produktu”, gdyż takie zawężenie nie uwzględnia np. estetyki produktu, która dla Zamawiającego ma również istotne znaczenie.

5. Czy istnieje możliwość wskazania w umowie, iż rękojmia na produkt wynosi 12 miesięcy? – takie warunki rękojmi zapewnia producent.

Odpowiedź:

Nie ma takiej potrzeby. To Wykonawca deklaruje w formularzu ofertowym długość okresu gwarancyjnego (co Zamawiający uznaje także jako okres rękojmi). Minimalny, wymagany przez Zamawiającego okres gwarancji wynosi 12 miesięcy, zatem oferta z zadeklarowanym 12 miesięcznym okresem gwarancji spełnia te wymagania.

6. Czy jest możliwe dodanie do § 4 następujących postanowień:

- a) „Zamawiający oświadcza, iż zapoznał się z opisem technicznym przedmiotu umowy i że zamówione produkty są kompatybilne.”?

Odpowiedź:

NIE, ponieważ zgodnie z wymaganiami określonymi w SIWZ, to na Wykonawcy spoczywa obowiązek wykazania, że oferowana dostawa spełnia wymagania Zamawiającego, w tym dotyczące równoważności lub kompatybilności. Wykonawca potwierdza to w formularzu ofertowym poprzez oświadczenie następującej treści:

„4. Oświadczam, że oferowana przeze mnie dostawa spełnia wszystkie wymagania dotyczące przedmiotu zamówienia, określone w pkt III specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz załączniku nr 1 do SIWZ – w zakresie wszystkich części zamówienia, na które składam ofertę.”

- b) „Gwarancja i rękojmia nie obejmuje wad nieistotnych. Przez wady nieistotne rozumie się wady nie mające wpływu na prawidłowe funkcjonowanie oraz użyteczność produktu.” – prośba o jego dodanie wynika z tego, iż w tym zakresie gwarancję i rękojmię na przedmiot zamówienia również wyłącza producent. Chodzi tu o drobne wady produktu nie mające wpływu na jego prawidłowe funkcjonowanie np. delikatne porysowanie obudowy urządzenia.

Odpowiedź:

NIE. Wyjaśnienia jak w odpowiedzi na pytania 4 lit c).

- c) „Gwarancja nie obejmuje następujących przypadków: niepoprawnego użycia przedmiotu umowy, wadliwego zamontowania przedmiotu umowy przez Zamawiającego lub podmiot/osobę trzecią, naturalne zużycie rzeczy, niepoprawne lub niedbałe używanie przedmiotu umowy przez Zamawiającego lub podmiot/osobę trzecią, posługiwania się przedmiotem umowy przy użyciu nieodpowiednich materiałów, wadliwe prace konstrukcyjne, zamontowanie niewłaściwej podstawy, zastosowanie zastępczych materiałów, wpływ

środków chemicznych, środków elektrochemicznych lub elektrycznych (w przypadkach za które nie odpowiada Dostawca), modyfikacje albo prace naprawcze wykonane przez Zamawiającego albo podmioty/osoby trzecie które są niepoprawne lub dokonane bez wcześniejszego uzgodnienia z Dostawcą.”? – prośba wynika z warunków gwarancji, które zapewnia producent.

Odpowiedź:

Nie ma takiej potrzeby. Istniejące postanowienia umowy w pełni wyczerpują okoliczności uzasadniające odstąpienie od uprawnień z tytułu gwarancji przysługujących Zamawiającemu, ponieważ zgodnie z treścią § 4 ust. 8 umowy:

„8. Zasady dokonywania napraw gwarancyjnych nieujęte w niniejszej umowie są zgodne z warunkami przedstawionymi w ofercie Dostawcy. W sprawach nieokreślonych w ofercie obowiązują ogólne warunki gwarancji udzielane przez Dostawcę.”

7. Czy możliwe jest w § 5 ust. 1 i 2 umowy zastąpienie zwrotu „opóźnienie dostawy” zwrotem „zwłoka w dostawie”?

Odpowiedź:

NIE.

8. Czy możliwe jest doprecyzowanie § 5 ust. 1 pkt. 1 umowy przez zastąpienie zwrotu „za odstąpienie od umowy” zwrotem „za odstąpienie Zamawiającego od umowy z winy Dostawcy” ?

Odpowiedź:

NIE, ponieważ taka zmiana uprawniałaby Dostawcę do odstąpienia od umowy bez żadnych konsekwencji prawnych i skutków finansowych

9. Czy jest możliwe prerעדagowanie § 5 ust. 3 umowy tak, żeby zastrzegął również możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego karę umowną również przez Dostawcę? W aktualnym brzmieniu umowy, takie uprawnienie ma wyłącznie Zamawiający.

Proponowane brzmienie § 5 ust. 3 umowy po zmianie: *„Jeżeli szkoda poniesiona przez Stronę będzie wyższa od kary umownej, Strona może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych określonych w kodeksie cywilnym”*,

Odpowiedź:

TAK.

10. Czy możliwe jest następujące doprecyzowanie § 5 pkt. 4 umowy: *„Zamawiający zapłaci Dostawcy karę umowną za odstąpienie przez Dostawcę od umowy z winy Zamawiającego w kwocie 10% wartości brutto przedmiotu umowy wymienionej w § 2 ust. 1”* ?

Odpowiedź:

NIE.

11. Czy możliwe jest wykreślenie z umowy postanowienia § 5 ust. 7 ?

Odpowiedź:

NIE.

12. Czy jest możliwa zmiana § 6 ust. 3 umowy poprzez określenie, iż ewentualny spór będzie rozstrzygany przez sąd powszechny właściwy miejscowo dla siedziby strony pozwanej? W związku z tym, iż każda strona umowy wolałaby zostawić swoją właściwość proponujemy rozwiązanie kompromisowe. Zostawmy właściwość ogólną, czyli siedzibę strony pozwanej.

Odpowiedź:

NIE.

13. Czy ze względu na wzrost zachorowań COVID-19 jest możliwe dodanie w do umowy następujących postanowień:

„1. Strony nie ponoszą odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z niniejszej umowy (w tym m.in. za opóźnienia w dostawie), spowodowane siłą

wyższą, a w szczególności okolicznościami mającymi pośredni lub bezpośredni związek z trwaniem lub rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 (COVID-19).

2. Za siłę wyższą uznaje się m.in. niewywołane działaniem Stron przeszkody takie jak: zawieszenie lub ograniczenie funkcjonowania zakładu/zakładów produkujących sprzęt lub jego części, brak możliwości wstępu na teren miejsca dostarczenia sprzętu u Zamawiającego, brak możliwości odbioru sprzętu od producenta, zawieszenie lub znaczne ograniczenie przekraczania granic państwa/państw (wpływające na możliwość wykonania lub należytego wykonania zobowiązań umownych) i inne okoliczności spowodowane wprowadzeniem lub trwaniem na terenie Polski (lub innych krajów z łańcucha produkcji lub dostawy sprzętu) stanu zagrożenia epidemicznego, stanu epidemii, stanu nadzwyczajnego (tj. stanu klęski żywiołowej lub stanu wyjątkowego) oraz innych stanów lub przeszkód w wykonaniu umowy związanych z trwaniem lub rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 (COVID-19).

3. Strona, która napotkała się z przeszkodą spowodowaną siłą wyższą (mającą wpływ na wykonanie niniejszej umowy) jest zobowiązana do tego, aby niezwłocznie po uzyskaniu informacji o przeszkodzie, poinformować o niej drugą stronę.

4. W przypadku wystąpienia przeszkody spowodowanej siłą wyższą, strony mają prawo do przesunięcia terminu realizacji umowy o czas jej trwania. W takim przypadku żadnej ze Stron nie przysługuje uprawnienie do naliczania kary/kar umownych.”?

Odpowiedź:

NIE. Przepisy dotyczące wpływu epidemii COVID-19 m.in. na umowy z zakresu zamówień publicznych obowiązują na podstawie art. 15r ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.

Jednocześnie informuję, że z uwagi na udzielone wyjaśnienia termin składania ofert został wydłużony do dnia 2020.10.30 do godz. 11:30. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 2020.10.30 o godz. 12:00

Podpisał:

mgr inż. Wojciech Karsznia – Główny Specjalista ds. Planowania i Zamówień Publicznych