

Warszawa, dnia 24.03.2022 r.

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej także „ustawa Pzp” na „Dostawę tonerów oraz innych materiałów eksploatacyjnych do drukarek komputerowych oraz urządzeń wielofunkcyjnych wraz z odbiorem zużytych materiałów” Numer sprawy 3/02/2022/D

**WYJAŚNIENIA/ZMIANA
do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia**

Zamawiający: Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA ul. Kocjana 3, 01-473 Warszawa, tel. (22) 328 60 01; fax. (22) 328 60 50 www.igbmazovia.pl informuje, że na podstawie art. 284 ust. 1 jeden z Wykonawców zwrócił się o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz., 1129) wyjaśnia:

Pytanie 1.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów Projektowanych postanowień umowy (załącznik nr 4 do SWZ) w zakresie kwoty bazowej dla §6 §6. pkt 1 lit b), c) i d), od której będą naliczane kary umowne, tj. zmiana zapisu „[...]wartości umowy brutto [...]” na „[...] wartości zamówienia częściowego brutto”. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Poziom kar wyszczególnionych ww. podpunktach może znacznie przewyższać (nawet kilkukrotnie) wartość przedmiotu umowy, którego dotyczy opóźnienie.

Przy założeniu, że wartość umowy będzie równa podanej przez Zamawiającego kwocie przeznaczonej na sfinansowanie zamówienia, tj 328 099,93 zł brutto, kara umowna za opóźnienie wyszczególnione w punktach b, ci d będzie wynosić 3 281,00 zł brutto za 1 dzień. Tymczasem cena pojedynczego produktu wyszczególnionego w formularzu cenowym nie przekroczy 2 000,00 zł brutto, przeciętna wartość 1 sztuki wyszczególnionego asortymentu będzie wynosić około 460,00 zł brutto, a niektóre ceny nie będą przekraczać kwoty 30,00 zł brutto. Z pobieżnej analizy widać, że w niektórych przypadkach kara będzie nawet stukrotnie większa niż wartość niedostarczonych produktów lub produktów, których będą dotyczyć wady.

Zgodnie z orzecznictwem takie kształtowanie kar narusza art. 16 pkt 1 i 3 w zw. z art. 134 ust. 1 pkt 20 oraz w zw. art. 8 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 5 i art. 353(1) Kodeksu cywilnego poprzez skonstruowanie dokumentów zamówienia, tj. §6. pkt 1 lit b), c) i d) projektowanych postanowień umowy w sposób, który powoduje — niezasadnione potrzebami zamawiającego — uprzywilejowanie pozycji zamawiającego i naruszenie zasady:

1. uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców prowadząc od ograniczenia dostępu do zamówienia dla określonej grupy wykonawców zdolnych do realizacji zamówienia, w tym także małym i średnim przedsiębiorstwom zdolnym
2. do uczestniczenia w wykonaniu zamówienia a także
2. proporcjonalności poprzez zastosowanie środków dyskryminujących oraz nadmiernych i wykraczających poza to, co jest konieczne dla osiągnięcia celu jakiemu służyć ma kara umowna,
3. równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, co pozostaje w sprzeczności z zasadami współzycia społecznego, godzi w naturę stosunku prawnego, naruszając tym samym równowagę kontraktową stron oraz stanowi nadużycie przez zamawiającego przysługującego mu prawa podmiotowego do ukształtowania istotnych postanowień umownych, co

Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA

01-473 Warszawa, ul. Kocjana 3, sekretariat@igbmazovia.pl, tel. 22 328 60 01, fax 22 328 60 50, www.igbmazovia.pl

stanowi także naruszenie art. 99 ust. 1 Pzp przez ustalenie warunków zamówienia w sposób uniemożliwiający dokonanie rzetelnej kalkulacji ceny oferty. Powyższe stanowisko znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie, m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 1 października 2021 r. (KIO 2149/21) - w załączeniu.

Wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym sprzeczną z zasadami współzycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współzycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę zapisów Projektowanych postanowień umowy jak wyżej.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający informuje, że zmienia zapisy § 6 które otrzymują brzmienie:

§ 6

1. Wykonawca jest zobowiązany zapłacić Zamawiającemu kary umowne:
 - a) za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 10% wartości umowy brutto;
 - b) za opóźnienie w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze – w wysokości 10 % wartości zamówienia częściowego brutto, za każdy dzień opóźnienia;
 - c) za opóźnienie w dostawie przedmiotu umowy – w wysokości 10% wartości niedostarczonego materiału eksploatacyjnego zamawianego w danym zamówieniu, za każdy dzień opóźnienia.
 - d) za opóźnienie w usunięciu wad ukrytych, o których mowa w § 5 ust. 2 – 10% wartości zamówienia częściowego brutto, za każdy dzień opóźnienia.
3. Zastrzeżenie bądź zapłata kar umownych nie uchyla prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.
4. Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie naliczonych kar umownych z wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy.

Jednocześnie zamawiający informuje, że w § 1 dodano zapis:

§ 1

2. Niniejsza umowa zawarta jest na czas określony 12 miesięcy od dnia jej zawarcia, z zastrzeżeniem, że jeśli przed upływem 12 miesięcy od dnia jej zawarcia Zamawiający nabędzie u Wykonawcy moduły drukujące w łącznej kwocie określonej w § 1 ust. 1 Umowy, Umowa wygaśnie.

Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA

01-473 Warszawa, ul. Kocjana 3, sekretariat@igbmazovia.pl, tel. 22 328 60 01, fax 22 328 60 50, www.igbmazovia.pl

Pytanie 2

Proszę o doprecyzowanie poniższej pozycji z formularza FORMULARZ CENOWY NUMER SPRAWY 3/02/2022/D (załącznik nr 2.1). Z naszej najlepszej wiedzy wynika, że toner o kodzie CF217X do urządzenia HP LaserJet Pro M102w nie istnieje. Według strony producenta urządzenia prawidłowy kod tonera to CF217A o wydajności 1600 str.

83	Toner HP CF217X lub równoważny do drukarki HP LaserJet Pro M102w	6
Powinno być:		
83	Toner HP CF217A lub równoważny do drukarki HP LaserJet Pro M102w	6

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający informuje, że zmienia treść opz w pozycji 83, która otrzymuje brzmienie:

83	Toner HP CF217A lub równoważny do drukarki HP LaserJet Pro M102w	6
----	--	---

Pytanie 3

Proszę o doprecyzowanie poniższej pozycji z formularza FORMULARZ CENOWY NUMER SPRAWY 3/02/2022/D (załącznik nr 2.1). Z naszej najlepszej wiedzy wynika, że toner o kodzie MX-321GT do urządzenia SHARP MX-M314N nie istnieje. Według strony producenta urządzenia prawidłowy kod tonera to MX-312GT wydajności 25000 str.

Jest:

176	Toner SHARP MX-321GT lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego SHARP MX-M314N	5
Powinno być:		
176	Toner SHARP MX-312GT lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego SHARP MX-M314N	5

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający informuje, że zmienia treść opz w pozycji 176, która otrzymuje brzmienie:

176	Toner SHARP MX-312GT lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego SHARP MX-M314N	5
-----	---	---

Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA

01-473 Warszawa, ul. Kocjana 3, sekretariat@igbmazovia.pl, tel. 22 328 60 01, fax 22 328 60 50, www.igbmazovia.pl

Pytanie 4.

Proszę o doprecyzowanie poniższej pozycji z formularza FORMULARZ CENOWY NUMER SPRAWY 3/02/2022/D (załącznik nr 2.1). Z naszej najlepszej wiedzy wynika, że toner o kodzie SCX-4521D3 do urządzenia Samsung SCX-4521F jest już nie produkowany. Według strony producenta urządzenia został zastąpiony tonerem o kodzie MLT-D119S na 2000 str.

Jest:

172	Toner Samsung SCX-4521D3 lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego Samsung SCX-4521F	2
Powinno być:		
172	Toner Samsung MLT-D119S lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego Samsung SCX-4521F	2

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający informuje, że zmienia treść opz w pozycji 172, która otrzymuje brzmienie:

172	Toner Samsung MLT-D119S lub równoważny do urządzenia wielofunkcyjnego Samsung SCX-4521F	2
-----	---	---

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmianie uległ:

- 1) Załącznik nr 4 do SWZ Projektowe postanowienia umowy
- 2) Załącznik nr 2.1 Formularz cenowy.

Dyrektor
Mazowieckiej Instytucji Gospodarki Budżetowej
MAZOVIA

Artur DZIADOSZ

Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA

01-473 Warszawa, ul. Kocjana 3, sekretariat@igbmazovia.pl, tel. 22 328 60 01, fax 22 328 60 50, www.igbmazovia.pl

Bank Gospodarstwa Krajowego nr rachunku 47 1130 1017 0020 1458 9320 0001 * NIP 5222967596 * Regon 142732693
KRS: 0000373652, Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy w Warszawie, XIII Wydział Gospodarczy KRS