



NAJWYŻSZA IZBA KONTROLI

BGO-BGZ.261.039.2021.DP

Warszawa, dnia 2 lutego 2022 r.

do Wykonawców

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn. „Dostawa tonerów, kaset atramentowych oraz innych materiałów eksploatacyjnych do drukarek komputerowych, urządzeń wielofunkcyjnych”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 w związku z art. 284 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129, ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, **Zamawiający udziela następujących wyjaśnień** dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SWZ”) oraz działając na podstawie art. 286 ust. 1 i ust. 7 ustawy Pzp zmienia treść SWZ, tj.:

Pytanie 2:

W poz. 66-68 Zamawiający wyspecyfikował tonery kolor serii C-EXV 51. Tonery kolor C-EXV 51 (CMY) występują w dwóch wersjach: 26 000 stron oraz 60 000 stron. W celu zaoferowania odpowiedniego produktu, **prosimy o uszczegółowienie wymienionych pozycji formularza.**

Odpowiedź i zmiana SWZ:

Zamawiający informuje, że wymaga produktów o wydajności 26 000 stron i w związku z tym zmienia pozycje 66-68 formularza ofertowego stanowiącego Załącznik Nr 2 do SWZ (*zmiany zaznaczono kolorem czerwonym*):

66	Canon iRA C5535i III	Toner Cyjan C-EXV 51 C 0485C002	szt.	1		
67	Canon iRA C5535i III	Toner Magenta C-EXV 51 M 0486C002	szt.	1		
68	Canon iRA C5535i III	Toner Żółty C-EXV 51 Y 0487C002	szt.	1		

Jednocześnie Zamawiający informuje, że na stronie internetowej prowadzonego postępowania zamieszcza nowy wzór Załącznika Nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy (po zmianie 1.02.2022 r.).

Pytanie 3:

Zamawiający wymaga dostarczenia produktów z bieżącej produkcji, wyprodukowanych 6 miesięcy przed dostawą zawartych w Formularzu cenowym w pozycjach:

- Nr 69-72- Q6000A, Q6001A, Q6002A, Q6003A do drukarki Hewlett- Packard Color LJ 2605
- Nr 73- Q6511X do drukarki Hewlett- Packard LJ 2420
- Nr 99- Q2610A do drukarki Hewlett- Packard LJ P2300
- Nr 100-103- C9720A, C9721A, C9722A, C9793A do drukarki Hewlett- Packard Color LJ CP4650

Jako certyfikowany partner Hewlett- Packard z zakresu materiałów eksploatacyjnych do urządzeń drukujących informujemy, że wskazane urządzenie drukujące jak i materiały eksploatacyjne do niego w wersji oryginalnej zostały wycofane z produkcji

W związku z powyższym wnosimy o całkowite wykreślenie tych pozycji lub w przypadku żądania wyceny w tych pozycjach materiałów w wersji równoważnej ograniczenie wymaganych dokumentów do dokumentów potwierdzających równoważność np. karty katalogowe, specyfikacje techniczne wystawione przez producenta.

Powyższy wniosek podyktowany jest faktem braku dostępu do nowych w pełni sprawnych w/w drukarek, na których można by było przeprowadzić, zgodnie z przywołanymi przez Zamawiającego normami, testy wydajności.

Nadmieniamy, że informacje znajdujące się w sklepach internetowych dotyczące możliwości zakupu w/w asortymentu nie znajdują potwierdzenia przy próbach złożenia zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie ww. produktów firmy Hewlett – Packard oraz na ograniczenie katalogu żądanych przedmiotowych środków dowodowych w przypadku zaproponowania produktów równoważnych.

Pytanie 4:

Dotyczy poz. 12,13,14

Według informacji producenta rekomendowanymi materiałami eksploatacyjnymi dla drukarki Lexmark C748/C746 są odpowiednio:

- poz. 12 C746, C748 Zwrotna kaseta z tonerem cyjan C746A1CG
- poz. 13. C746, C748 Zwrotna kaseta z tonerem magenta C746A1MG
- poz. 14 C746, C748 Zwrotna kaseta z tonerem żółtym C746A1YG

https://www.lexmark.com/pl_pl/printer/7159/Lexmark-C748de

I.p.	MODEL URZĄDZENIA	NAZWA TONERA NAZWA KASETY ATRAMENTOWEJ NAZWA INNEGO MATERIAŁU EKSPLOATACYJNEGO ZALECANEGO PRZEZ PRODUCENTA URZĄDZEŃ	NAZWA PRODUCENTA KOD PRODUKTU WYDAJNOŚĆ NALEŻY WYPEŁNIĆ W PRZYPADKU ZAOFEROWANIA PRODUKTU RÓWNOWAŻNEGO	j.m.	ŁĄCZNA ILOŚĆ
1	2	3	4	5	6
12	DRUKARKA Lexmark C748/C746	Toner C746A2CG (cyan) do Lexmark C746 de, 7000 str.		szt	8
13	DRUKARKA Lexmark C748/C746	Toner C746A2MG (magenta) do Lexmark C746 de, 7000 str.		szt	7
14	DRUKARKA Lexmark C748/C746	Toner C746H2KG(czarny) do Lexmark C746 de, 12000 str.		szt	10

Prosimy o weryfikację i poprawienie kodów PN w formularzu ofertowym.

Odpowiedź:

Tonery zwrotne i bezzwrotne są równoważne. Zamawiający nie zmieni pozycji formularza ofertowego. Natomiast Zamawiający dopuści tonery zwrotne C746A1CG, C746A1MG i C746A1YG.

Pytanie 5:

Według informacji producenta prawidłowy kod dla materiałów eksploatacyjnych dla drukarki E-STUDIO 2555/3555 to **TBFC505E**

I.p.	MODEL URZĄDZENIA	NAZWA TONERA NAZWA KASETY ATRAMENTOWEJ NAZWA INNEGO MATERIAŁU EKSPLOATACYJNEGO ZALECANEGO PRZEZ PRODUCENTA URZĄDZEŃ	NAZWA PRODUCENTA KOD PRODUKTU WYDAJNOŚĆ NALEŻY WYPEŁNIĆ W PRZYPADKU ZAOFEROWANIA PRODUKTU RÓWNOWAŻNEGO	j.m.	ŁĄCZNA ILOŚĆ
1	2	3	4	5	6
60	TOSHIBA E-STUDIO 2555/3555	Pojemnik TB-FC50E		szt.	2

Prosimy o weryfikację i poprawienie kodu PN w formularzu ofertowym.

Odpowiedź i zmiana SWZ:

Zamawiający zmienia pozycję 60 w Załączniku Nr 2 do SWZ - formularz ofertowy (zmianę zaznaczono kolorem czerwonym):

I.p.	MODEL URZĄDZENIA	NAZWA TONERA NAZWA KASETY ATRAMENTOWEJ NAZWA INNEGO MATERIAŁU EKSPLOATACYJNEGO ZALECANEGO PRZEZ PRODUCENTA URZĄDZEŃ	NAZWA PRODUCENTA KOD PRODUKTU WYDAJNOŚĆ NALEŻY WYPEŁNIĆ W PRZYPADKU ZAOFEROWANIA PRODUKTU RÓWNOWAŻNEGO	j.m.	ŁĄCZNA ILOŚĆ
1	2	3	4	5	6
60	TOSHIBA E-STUDIO 2555/3555	Pojemnik TB-FC505E		szt.	2

Jednocześnie Zamawiający informuje, że na stronie internetowej prowadzonego postępowania zamieszcza nowy wzór Załącznika Nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy (po zmianie 1.02.2022 r.).

Pytanie 6:

Chcielibyśmy zwrócić uwagę Zamawiającego, że sposób wyliczenia wysokości kary umownej w przytoczonym punkcie wzoru umowy Załącznik nr 3 do SWZ § 8 pkt 1 może spowodować, że wysokość kary umownej będzie niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości towaru dostarczonego z opóźnieniem. Przykładowo przy szacunkowej wartości umowy 500 000,00 zł brutto 2-dniowa zwłoka w dostarczeniu towaru o wartości 100 zł spowoduje naliczenie kary w wysokości 1000, 00 zł brutto.

W związku z powyższym, w celu zachowania zasady proporcjonalności i zasady równowagi stron umowy, proponujemy zmianę wysokości kar umownych na następujący: „za każdy dzień zwłoki w terminie dostawy określonym w § 3 ust. 3 Umowy, w wysokości 0,1% wartości towaru brutto niedostarczonego w terminie”.

Równocześnie chcielibyśmy zwrócić uwagę, że nieproporcjonalność wysokości kar umownych była wielokrotnie rozważana przez Urząd Zamówień Publicznych oraz Krajowej Izby Odwoławczej. W ocenie UZP, który wskazuje, że kara umowna nie może być środkiem do wzbogacenia się Zamawiającego i przytacza wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13: „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przynajmniej mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody”. Takie samo stanowisko zajmuje Krajowa Izba Odwoławcza m.in. w wyroku z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15:

„Uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z przywołanych powyżej ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 kc, zgodnie z którą nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego, a takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. (...) W kontekście powyższych rozważań podkreślenia wymaga, że obowiązkiem Zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji wykonawcy oraz ciążących na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z wykonawcą. W ocenie Izby na tle analizowanego stanu faktycznego zasadne jest uznanie, że Zamawiający przy ustalaniu wysokości oraz ilości kar umownych nadużył przysługującego mu prawa.”

„W tym stanie rzeczy bardzo ważne jest wyważenie interesów obu stron stosunku zobowiązaniowego wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego. Z jednej strony zamawiający, uwzględniając funkcje, jakie kary umowne mają realizować przy wykonywaniu przedsięwzięć publicznych, powinni tak kształtować postanowienia umowne dotyczące tego zagadnienia, aby odpowiednio zabezpieczyć interes publiczny i właściwą realizację zamówienia publicznego. Z drugiej zaś strony powinność zamawiających do należytego zabezpieczenia interesu publicznego nie może prowadzić do przerzucenia na wykonawców odpowiedzialności za zdarzenia, które pozostają poza ich kontrolą, czyli na których powstanie nie mają oni wpływu. Niedopuszczalne jest również kształtowanie wysokości kar w sposób całkowicie dowolny, bez jakiegokolwiek racjonalnego powiązania z uszczerbkiem po stronie zamawiającego. W tym kontekście kary umowne powinny być określone w wysokości adekwatnej do ewentualnej szkody – tak aby spełniały swoje funkcje, ale nie zniechęcały do udziału w zamówieniach publicznych. (...) Zbyt represyjne reguły odpowiedzialności w karach umownych mogą zniechęcać do składania ofert i mogą stanowić przyczynę małego zainteresowania wykonawców ubieganiem się o uzyskanie zamówienia publicznego, co wpływa na konkurencyjność postępowań oraz niekiedy konieczność ich unieważnienia. W takim przypadku wykonawcy na etapie sformułowania warunków umownych mają pełne prawo kwestionować czynności podjęte przez zamawiających jako naruszające zasadę proporcjonalności udzielania zamówień publicznych, a przez to niezgodne z ustawą Prawo zamówień publicznych.(...)”

W związku z powyższym, w celu zachowania zasady proporcjonalności i zasady równowagi stron umowy wnioskujemy o zmianę powyższego zapisu.

Ponadto, informujemy, że w dobie obecnego kryzysu na rynkach światowych spowodowanego epidemią wirusa, obserwuje się opóźnienia w procesowaniu złożonych wniosków, a czas oczekiwania na udzielenie rabatów przez producentów materiałów eksploatacyjnych wydłużył się i wynosi aktualnie kilkanaście dni roboczych. Jest to czas niezbędny na przeprocesowanie wniosków o wsparcie. Jednocześnie pragniemy zwrócić uwagę, iż cena ustalona na poziomie 100% jako kryterium oceny ofert stanowi główny aspekt wyboru oferenta i jest zarówno dla Zamawiającego jak i dla Wykonawców znaczącym czynnikiem stanowiącym ofertę. Ponadto, ze względu na stan obecny niektórzy z kontrahentów znacząco ograniczyli swoją działalność, co dodatkowo utrudnia dostęp do cen preferencyjnych. Biorąc pod uwagę powyższą argumentację, a także uwzględniając różnorodność przedmiotu zamówienia, w tym także ilość pozycji asortymentowych oraz ewentualną konieczność wprowadzenia stosownych modyfikacji w oparciu o zmiany przedmiotu zamówienia niemożliwym jest przygotowanie i złożenie rzetelnej oferty w wymaganym przez Zamawiającego terminie. Z uwagi na powyżej opisaną wyjątkową sytuację, zwracamy się z prośbą o przesunięcie terminu składania ofert do dnia 09.02.2022 r.

Odpowiedź i zmiana SWZ:

Zamawiający pozostawia wysokość kar umownych bez zmian.

W celu umożliwienia Wykonawcom przygotowania ofert Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ. Wyznaczony do dnia 4 lutego 2022 r., do godz. 09:00 termin składania ofert ulega zmianie. Nowy termin składania ofert wyznacza się do dnia **9 lutego 2022 r. do godz. 09:00.**

Zmiana w SWZ przedstawia się następująco:

1. Zmienia się postanowienie punktu XX. SWZ pn. „SPOSÓB I TERMIN SKŁADANIA OFERT”, strona 12, ppkt 2:

z:

2. **„Ofertę należy złożyć, w terminie do dnia 4 lutego 2022 r., do godz. 9:00.”**

na:

2. **„Ofertę należy złożyć, w terminie do dnia 9 lutego 2022 r., do godz. 9:00.”**
2. Zmienia się postanowienie punktu XVI. SWZ pn. „TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA”, strona 8, ppkt 1:
 - z:
 1. „Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 5 marca 2022 r. (**30 dni** licząc włącznie od dnia, w którym upływa termin składania ofert)”.
 - na:
 1. Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 10 marca 2022 r. (30 dni licząc włącznie od dnia, w którym upływa termin składania ofert).”

Zamawiający informuje również, że dokonał zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie opisanym w odpowiedzi na Pytanie Nr 6.

Pozostałe zapisy SWZ nie ulegają zmianie.

p.o. Dyrektora Biura Organizacyjnego

/-/ Jarosław Melnarowicz