

Szpital Chorób Płuc im. Św. Józefa w Pilchowicach
ul. Dworcowa 31
44-145 Pilchowice

.....
[nazwa zamawiającego, adres]

Nr spr. 13/ZP/2020/P

WYKONAWCY
ubiegający się o zamówienie publiczne

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetarg nieograniczony na **"Dostawy odczynników i sprzętu laboratoryjnego dla Szpitala w Pilchowicach"** – znak sprawy **13/ZP/2020/P**.

Zamawiający, **Szpital Chorób Płuc im. Św. Józefa w Pilchowicach**, działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), przedstawia poniżej treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SIWZ").

Zapytanie nr 1

Pytanie 1

pakiet 1 pozycja 3.

Zwracamy się do Zamawiającego o usunięcie pozycji 3 z pakietu 1, gdyż produkt nie jest już aktualnie dostępny w ofercie ze względu na zaprzestanie produkcji.

Odpowiedź na pyt. nr 1:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z formularza oferty pozycji 3 w pakiecie 1.

Pytanie 2

- dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający może zagwarantować realizację przedmiotu zamówienia na poziomie nie mniejszym niż 80 % ilości wyszczególnionych w ofercie? Pozytywna odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji oferowanej ceny. Zgodnie z poglądem Krajowej Izby Odwoławczej wyrażonym m.in. w wyroku z dnia 18 czerwca 2010 r. KIO 1087/10, z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wynika obowiązek dokładnego określenia przez Zamawiającego ilości zamawianych produktów; zamawiający nie jest zwolniony z tego obowiązku nawet, jeżeli nie jest w stanie przewidzieć dokładnych ilości zamawianych produktów. W wyroku z dnia 7 maja 2014 r. KIO 809/14 Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że "nie można zaakceptować postanowień umowy dających zamawiającemu całkowitą, nieograniczoną pod względem ilościowym i pozostającą poza wszelką kontrolą dowolność w podjęciu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw będących przedmiotem zamówienia."

Odpowiedź na pyt. nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę na określenie poziomu realizacji przedmiotu zamówienia i dokonuje

zmiany w paragrafie 3 ust. 8 lit a wzoru umowy:

Było:

- a) możliwość niewykorzystania w pełni asortymentu dostaw wskazanego w załączniku nr 3, z czego nie wynikają dla Wykonawcy żadne roszczenia,

po zmianie jest:

- a) możliwość niewykorzystania w pełni asortymentu dostaw wskazanego w załączniku nr 3, z czego nie wynikają dla Wykonawcy żadne roszczenia. Zmniejszenie nie może przekroczyć 30 % całkowitej wartości umowy.

Pytanie 3

- dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający dopuści zmianę wysokości kary umownej: z uwagi na nieadekwatność jej wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?

Naszym zdaniem, ewentualne zabezpieczenie interesów Zamawiającego poprzez wprowadzanie wysokich kar umownych, jest błędnym poglądem, bo jeżeli dochodzi już z różnych przyczyn do niespełnienia świadczenia w całości, to przecież bez względu na wysokość kary, Zamawiający nagle nie otrzyma towaru. Kara sama w sobie nie stanowi panaceum na niebezpieczeństwo niedostarczenia towaru i wyrządzenia tym szkody Zamawiającemu.

W związku z powyższym sugerujemy modyfikację zapisu § 6 ust. 2 b

§ 6 ust. 2 b

" w wysokości 0,5 % wartości brutto niedostarczonych produktów, za każdy dzień opóźnienia - w przypadku niedotrzymania terminu dostaw lub dostaw niezgodnych pod względem asortymentu bądź ilości z zamówieniami,"

Odpowiedź na pyt. nr 3:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości kary umownej i dokonuje zmiany w paragrafie 6 ust. 2 b wzoru umowy:

Było:

- b) w wysokości 2 % wartości brutto zamówionej i niedostarczonej dostawy, za każdy dzień opóźnienia - w przypadku niedotrzymania terminu dostaw lub dostaw niezgodnych pod względem asortymentu bądź ilości z zamówieniami,

po zmianie jest:

- b) w wysokości 1 % wartości brutto niedostarczonych produktów, za każdy dzień opóźnienia - w przypadku niedotrzymania terminu dostaw lub dostaw niezgodnych pod względem asortymentu bądź ilości z zamówieniami,

Zapytanie nr 2

Pytanie nr 1:

Dotyczy § 6 ust. 3b) Projektu umowy:

Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na zmniejszenie wysokości kar umownych do 1% wartości brutto niewykonanej dostawy.

Odpowiedź na pyt. nr 1:

Patrz: odpowiedź na zapytanie nr 1, pyt nr 3.

Pytanie nr 2:

Dotyczy Zadania 1 - Dostawy podłoży Loewensteina-Jensena i testów do diagnostyki prątku gruźlicy, pkt. 3 - Kontrola testu niacynowego TB, krążki nasycone amidem kwasu nikotynowego, które dają reakcję dodatnią z paskiem do testu niacynowego ,50 krążków.

W związku z zaprzestaniem produkcji kontroli testu niacynowego przez firmę Becton Dickinson zwracamy się z prośbą o wykreślenie tego produktu z tabeli.

Odpowiedź na pyt. nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę – patrz: odpowiedź na zapytanie nr 1, pyt nr 1.

Zapytanie nr 3**Pytanie nr 1:**

Dot. Załącznik nr 3 - umowa

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 na pyt. nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2:

Par. 2 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do niniejszego postanowienia umowy następującego zapisu:

"Obowiązek ciągłości dostaw nie dotyczy sytuacji gdy opóźnienie Zamawiającego w zapłacie ceny zakupu przekracza 30 dni."?

Uzasadnienie:

Obecne postanowienie wzoru umowy jest jednostronne i jako takie narusza normę art. 487 par. 2 k.c., który mówi, że umowa jest wzajemna, kiedy obie strony zobowiązują się w ten sposób, że świadczenie jednej z nich ma być odpowiednikiem świadczenia drugiej (zasada symetrii zobowiązań umownych). W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent tego świadczenia od kontrahenta. Dlatego też, zgodnie z art. 490 k.c., gdy spełnienie świadczenia przez drugą stronę staje się wątpliwe ze względu na stan majątkowy, strona zobowiązana do wcześniejszego świadczenia może powstrzymać się z jego spełnieniem do czasu gdy druga strona zaoferuje świadczenie wzajemne lub nie da stosownego zabezpieczenia. Zamawiający dokonał ograniczenia praw Wykonawcy przynależnych mu w przypadku niewykonania zobowiązania przez Zamawiającego.

Skoro Zamawiający zapisuje cały szereg sankcji wobec Wykonawcy za niewłaściwą realizację umowy, to tym bardziej nie powinien pozbawiać Wykonawcy części jego ustawowych praw przysługujących w przypadku niewłaściwego wykonania umowy wzajemnej przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pyt. nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 3:

Par. 3 ust. 8 lit. a Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu: "Zmniejszenie nie może przekraczać 20% całkowitej wartości umowy"?

Odpowiedź na pyt. nr 3:

Patrz odpowiedź na zapytanie nr 1 – pytanie nr 3.

Pytanie nr 4:

Par. 5 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury?

Odpowiedź na pyt. nr 4:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 5:

Par. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: "Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej."

Odpowiedź na pyt. nr 5:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 6:

Par. 6 ust. 2 lit. b Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa "opóźnienia" na "zwłoki"?

Odpowiedź na pyt. nr 6:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 7:

Par. 6 ust. 2 lit. c - d Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Odpowiedź na pyt. nr 7:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 8:

Par. 7 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do rozwiązania umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze?

Odpowiedź na pyt. nr 8:

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

Pytanie nr 9:

Par. 9 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 należyłą 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 niewykonanie lub nieprawidłowe wykonanie Umowy, gdy ponosi winę umyślną za naruszenia. 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 na pyt. nr 9:

Zamawiający wyraża zgodę i dodaje pkt. 5 w paragrafie 9 wzoru umowy o następującej treści:

„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 należyłą 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 niewykonanie lub nieprawidłowe wykonanie Umowy, gdy ponosi winę umyślną za naruszenia. 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.”

Zamawiający

D Y R E K T O R


lek. med. Joanna Nestrój-Ostrowska