****

**Adres: ul. Artwińskiego 3C, 25-734 Kielce, Sekcja Zamówień Publicznych**

**tel. 41 36 74 474**

**strona www:** [**http://www.onkol.kielce.pl/**](http://www.onkol.kielce.pl/)

**e-mail:** **zampubl@onkol.kielce.pl** **/** **joannag@onkol.kielce.pl**

|  |  |
| --- | --- |
| AZP.2411.127.2022.JG | Kielce, dn. 26 lipca 2022 r. |

**WSZYSCY WYKONAWCY**

**WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SWZ**

*Dot. przetargu nieograniczonego o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wydanych
na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych na:
 „*Zakup wraz z dostawą odczynników do sekwencjonowania NGS dla Zakładu Diagnostyki Molekularnej Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach”.

 Na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SWZ wraz z odpowiedziami i wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

1. **Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 1, podpunkt d.**

Zamawiający zapisał:

„- transportem Wykonawcy do Zamawiającego w dni robocze tj. od poniedziałku do czwartku w godz. od 7:00 do 14:00, w piątki do godz. 12:30.”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„- transportem Wykonawcy do Zamawiającego w dni robocze tj. od poniedziałku **do piątku** w godz. od 7:00 do 14:00, **~~w piątki do godz. 12:30~~**.”

Dostawy są realizowane z magazynu centralnego znajdującego się poza granicami kraju przy pomocy transportu lotniczego. Ceny produktów nie uwzględniają kosztów dostawy

w określonych godzinach. Nie jesteśmy w stanie spełnić dostaw do określonej godziny. Producent nie przewiduje tego typu usługi.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, z uwagi na skrócony czas pracy Zamawiającego w piątki zapis powinien brzmieć:

„ transportem Wykonawcy do Zamawiającego w dni robocze tj. od poniedziałku do czwartku w godz. od 7:00 do 14:00, w piątki do godz. 12:30.”

1. **Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 3.**

Zamawiający zapisał:

„Zgłoszone zamówienia Wykonawca zrealizuje w terminie do 21 dni od daty otrzymania zapotrzebowania. W sytuacjach pilnych w ciągu 14 dni. Dostawa do Magazynu Głównego Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach.”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Zgłoszone zamówienia Wykonawca zrealizuje w terminie do 21 dni od daty otrzymania zapotrzebowania. **~~W sytuacjach pilnych w ciągu 14 dni. Dostawa do Magazynu Głównego Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach~~**.”

Dostawy są realizowane z magazynu centralnego znajdującego się poza granicami kraju przy pomocy transportu lotniczego. Odczynniki są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Producent nie gwarantuje dostaw w przeciągu do 14 dni,.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §3, ustęp 2.**

Zamawiający zapisał:

„Termin ważności minimum 12 miesięcy od daty dostawy do Zamawiającego“

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Termin ważności minimum 75% maksymalnego terminu deklarowanego przez producenta licząc od daty dostawy do zamawiającego“

Produkty wymienione w niniejszym postępowaniu charakteryzują różne długości ważności. Duża część odczynników nie jest w stanie spełnić wymogu 12 miesięcy terminu ważności. Brak zgody Zamawiającego uniemożliwi nam przystąpienie do postępowania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §3, ustęp 5.**

Zamawiający zapisał:

„Wykonawca zapewnia, że dostarczy wszystkie wyroby fabrycznie nowe, kompletne, o wysokim standardzie jakościowym. Gwarantuje także, że wyroby te są dopuszczone do stosowania
w zakładach opieki zdrowotnej, posiadają wymagane świadectwa, atesty, certyfikaty i terminy ważności.“

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Wykonawca zapewnia, że dostarczy wszystkie wyroby fabrycznie nowe, kompletne, o wysokim standardzie jakościowym. **~~Gwarantuje także, że wyroby te są dopuszczone do stosowania
w zakładach opieki zdrowotne~~**j, posiadają wymagane świadectwa, atesty, certyfikaty i terminy ważności **o ile wymóg ten dotyczy**.“

Produkty wymienione w postępowaniu to odczynniki służące do badań naukowych. Nie posiadają statusu produktów medycznych. Stąd też nie może być mowy o dopuszczeniu do stosowania

w zakładach opieki zdrowotnej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §5, ustęp 1.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany w ramach reklamacji z 10 dni roboczych do 21 dni roboczych?

Prośbę swoją motywujemy tym, iż w przypadku złożenia reklamacji niezbędne jest przeprowadzenie samej analizy słuszności reklamacji. Biorąc pod uwagę ten aspekt jak również

i fakt, że nasze odczynniki produkowane są i magazynowane poza granicami kraju, podany tutaj termin jest niewystarczającym i naraża Wykonawcę na ponoszenie kar umownych tytułem nieterminowej realizacji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §6, ustęp 1, podpunkt b.**

Zamawiający zapisał:

„Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w formie kar umownych w następujących wysokościach:

1. w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej części umowy netto,
2. w razie opóźnienia w dostarczeniu towaru albo opóźnienia w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości zamówionej dostawy netto, licząc za każdy dzień opóźnienia.”

Wnosimy o korektę w/w ustępu tak by brzmiał:

„Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w formie kar umownych w następujących wysokościach:

1. w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej części umowy netto,
2. w razie opóźnienia w dostarczeniu towaru albo opóźnienia w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,5%** wartości zamówionej dostawy netto, licząc za każdy dzień opóźnienia.”

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 6, ustęp 1 projektu umowy.

Wartość kary umownej 5 % wartości wartości zamawianego towaru brutto (za jakiekolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i nie spotykana w obrocie prawnym. Doświadczenie pokazuje, że zawnioskowana granica 5% odpowiada rzeczywistości prawnej zamówień publicznych tylko w przypadkach gdy Zamawiający odstępuje od umowy z winy wykonawcy.

Zamawiający winien pamiętać o treści art. 58 kc, który stanowi, że czynność prawna sprzeczna
z ustawą albo mająca na celu obejście ustawy jest nieważna. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający do umów stosuje odpowiednio przepisy kc.

Wobec powyższego, iż treść umowy należy oceniać przede wszystkim pod kątem jej zgodności
z przepisami ogólnymi, wprowadzając takowy zapis, Zamawiający wymusza się na wykonawcach
w przyszłej umowie warunki, które naruszają ich interes prawny i gospodarczy.

W innym postępowaniu Zamawiającego znajdujemy kary na poziomie 0,2% - patrz przetarg nr AZP.2411.186.2021.MK. Wnosimy więc o korektę jak powyżej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §6, ustęp 2.**

Zamawiający zapisał:

„Suma naliczonych kar umownych nie może przekroczyć kwoty 20% maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy.“

Wnosimy o korektę w/w ustępu tak by brzmiał:

„Suma naliczonych kar umownych nie może przekroczyć kwoty **10%** maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy.“

Prośbę naszą motywujemy tym, iż Zamawiający gwarantuje realizację dostaw zaledwie na poziomie 50% wartości umowy. Maksymalny pułap kar może więc osiągnąć poziom 40% wartości zrealizowanych dostaw.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

1. **Dotyczy wzoru umowy, §8, ustęp 6.**

Prosimy o uzupełnienie w/w ustępu o dodatkowy przypadek:

„Wycofania z produkcji”

Umowa ma charakter umowy na dostawy sukcesywne w okresie 12 miesięcy.

W trakcie trwania umowy producent może wycofać dany odczynnik bez zaoferowania zamiennika.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Powyższe odpowiedzi i zmiany są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania i należy
je uwzględnić w składanej ofercie. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Z poważaniem

*Kierownik Sekcji Zamówień Publicznych*

*mgr Mariusz Klimczak*