

Chełmno, 30.08.2021 r.

N/znak: ZOZ.II/ZP/54/2021

Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem zamówienia jest „Dostawa odczynników laboratoryjnych dla ZOZ w Chełmnie” nr post. 19/2021.

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2019 z późn. zm.) zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie nr 1

dotyczy: Pakietu nr 12 poz. 1, 3, 4, 10, 11, 12, 13, 14

Prosimy o dopuszczenie testów do wykrywania takich samych narkotyków jak wymienione w SIWZ, o parametrach przewyższających w stosunku do testów opisanych aktualnie w SIWZ (o wyższej czułości, tj. niższych wartościach cut-off dla poszczególnych narkotyków):

Oferowane testy mają czułości: THC (25 ng/ml), amfetamina (300 ng/ml), kokaina (100 ng/ml), metamfetamina (300 ng/ml), benzodiazepiny (200 ng/ml).

Większa czułość testu przedłuży okno detekcji i zwiększy pewność wykrycia narkotyku w przypadku pacjentów używających narkotyków sporadycznie.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe.

W przypadku wykonawców oferujących produkty o dopuszczonych parametrach, powinni oni dokonać adnotacji na załączniku formularza asortymentowo-cenowego, iż zaoferowano produkty zgodnie z dopuszczeniem zamawiającego.

Pytanie nr 2

dotyczy: projektu umowy, Par. 1 ust. 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę 40% na 20% całkowitej wartości umowy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3

dotyczy: projektu umowy, Par. 8 ust. 1 lit. c

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia "z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy" na "z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę"?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Par. 8 ust. 1 lit. c otrzymuje brzmienie:

„za rozwiązanie Umowy przez którąkolwiek ze Stron, z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę, w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części Umowy”.

Pytanie nr 4

dotyczy: projektu umowy, Par. 8 ust. 1 lit. d

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego / wykonania zastępczego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Uzasadnienie:

Zamawiający przyznaje sobie prawo do sankcjonowania za to samo przewinienie dwa razy. Zastrzeżenie kary umownej ma cel odszkodowawczy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna i nie może dążyć do przewyższenia poniesionej szkody. Poprzez dokonanie zakupu interwencyjnego następuje naprawienie szkody.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla z Par. 8 ust. 1 lit. d.

Pytanie nr 5

dotyczy: projektu umowy, Par. 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej, w szczególności w przypadku, gdy z uwagi na trwającą pandemię koronawirusa i związanymi z tym światowymi ograniczeniami w produkcji lub dostawach m. in. wyrobów medycznych oraz utrudnieniami w transporcie i logistyce, istnieje realne ryzyko, że określony w umowie termin realizacji dostaw częściowych przedmiotu umowy może nie zostać dotrzymany. Jednocześnie brak jest możliwości określenia orientacyjnego terminu zakończenia obecnej sytuacji.”?

Odpowiedź: Do kwestii kar umownych odnosi się art. 15r ust. 6 ustawy z 02.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1842 z późn. zm.) - dalej u.COVID-19, w brzmieniu: „Jeżeli umowa w sprawie zamówienia publicznego zawiera postanowienia dotyczące kar umownych lub odszkodowań z tytułu odpowiedzialności za jej niewykonanie lub nienależyte wykonanie z powodu oznaczonych okoliczności, strona umowy, o której mowa w ust. 1, w stanowisku, o którym mowa w ust. 3, przedstawia wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte jej wykonanie oraz wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19, na zasadność ustalenia i dochodzenia tych kar lub odszkodowań, lub ich wysokość”.

W związku z powyższym nie ma ogólnego zakazu naliczania kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, tym bardziej, jeśli wykonawca nie wskazywał na trudności czy niemożliwość należytego wykonania z uwagi na okoliczności związane z pandemią. Jeśli z kolei wykonawca skorzystał z możliwości, jaką daje art. 15r ust. 1 u.COVID-19 i poinformował zamawiającego o okolicznościach związanych z COVID-19, które uniemożliwiają mu wykonanie umowy w sposób należyty/terminowy, to w zależności od treści informacji i przedstawionych przez wykonawcę dowodów na wykazanie powyższego, zamawiający może rozważyć zasadność naliczenia kar umownych czy ich wysokość.

Pytanie nr 6

dotyczy: projektu umowy, Par. 10 ust. 5 pkt 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia i zamiast tego wprowadzenie do wzoru umowy postanowienia o następującym brzmieniu:

W przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT) w trakcie obowiązywania Umowy, Strony postanawiają, że do cen netto przedmiotów objętych umową doliczany będzie podatek od towarów i usług według nowej stawki od momentu wejścia w życie nowej stawki podatku VAT?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 7**dotyczy: projektu umowy, Par. 12**

Czy Zamawiający uznaje, że warunki trwającej pandemii stanowią okoliczności siły wyższej?

Uzasadnienie:

Trwanie pandemii stanowi okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch oraz ciągły rozwój 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, okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców w przypadku zarażenia lub kwarantanny, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia

Odpowiedź: Tak, przy czym pierwszeństwo stosowania ma ustawa z 2.03.2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19.

W związku z powyższym, możliwość zastosowania regulacji wskazanej w par. 12 projektu umowy w związku z trwającą pandemią, zaktualizuje się wyłącznie w sytuacji braku odpowiednich regulacji w ustawie o COVID-19. Do par. 12 Zamawiający dodaje ust. 6 o brzmieniu:

„Postanowienia przedmiotowego paragrafu stosuje się tylko w przypadku gdy nie istnieją w przepisach prawa powszechnie obowiązującego regulacje dotyczące możliwości zmiany treści stosunku umownego pomiędzy stronami i zmiany jego rozliczenia, które to zmiany następują w rezultacie wystąpienia konkretnie określonej Siły Wyższej (m.in. pandemii, klęski żywiołowej, akty administracji państwowej).”

Pytanie nr 8**dotyczy: projektu umowy**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej 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: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 9**dotyczy: pkt VI SWZ:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu poprzez zmianę określenia: z „od daty zawarcia umowy” na „od daty podpisania umowy przez obie Strony”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10**dotyczy: Załącznik nr 4 do SWZ, Projekt umowy: §1 ust. 8**

Czy Zamawiający dopuści możliwość uzyskania dostępu online 24h na dobę do aktualnych kart charakterystyk na stronie internetowej Wykonawcy?

Jeżeli tak proponujemy uzupełnienie zapisu: „lub zapewni całodobowy dostęp online do karty charakterystyki na stronie internetowej pod adresem: *www.....*”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 11

dotyczy: Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 2

Prosimy o doprecyzowanie zapisu dotyczącego składania zamówień. Proponujemy następujący zapis: „Zamówienia będą przesłane faxem (na numer) lub e-mailem (na adres). Minimalne dane niezbędne do prawidłowego zamówienia odczynników to: nazwa i adres Zamawiającego, nazwa handlowa i numer katalogowy zamawianych produktów, ilość, cena lub wskazanie właściwej umowy handlowej, miejsce dostawy. W przypadku materiału kontrolnego, niezbędną informacją jest również numer zamawianej serii (LOT), zgodnie z harmonogramem dostaw. Czas realizacji zamówienia biegnie od momentu jego skutecznego dotarcia do Wykonawcy.”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia §2 ust. 2 w brzmieniu: „Zamówienia będą przesłane faxem (na numer) lub e-mailem (na adres). Minimalne dane niezbędne do prawidłowego zamówienia odczynników to: nazwa i adres Zamawiającego, nazwa handlowa i numer katalogowy zamawianych produktów, ilość, cena lub wskazanie właściwej umowy handlowej, miejsce dostawy. W przypadku materiału kontrolnego, niezbędną informacją jest również numer zamawianej serii (LOT), zgodnie z harmonogramem dostaw. Czas realizacji zamówienia biegnie od momentu jego skutecznego dotarcia do Wykonawcy.”

Pytanie nr 12

dotyczy: Załącznik nr 4 do SWZ, §2 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w zakresie **pakietu 11** termin ważności odczynników do badań hematologicznych wynosił co najmniej 6 miesięcy, z wyłączeniem krwi kontrolnej, dla której termin ważności jest zgodny z harmonogramem dostaw materiału kontrolnego dostępnym na stronie www.....pl? Jeżeli tak prosimy o uzupełnienie o poniższe ww. postanowienia umowy:

„z wyłączeniem krwi kontrolnej, dla której termin ważności jest zgodny z harmonogramem dostaw materiału kontrolnego dostępnym na stronie www.....pl”

Odczynniki do analizatorów hematologicznych najnowszej technologii są odczynnikami specjalistycznymi, które nie posiadają aż tak długich okresów ważności jak wymaga Zamawiający. Dodatkowo Zamawiający zamawiał będzie odczynniki partiami, co gwarantuje nawet przy ważności odczynników min. 6 miesięcy, że odczynniki zawsze będą miały długi okres ważności. Krew kontrolna jest natomiast materiałem o krótkim okresie ważności ze względu na rodzaj materiału, dostarczana jest zgodnie z harmonogramem tak, aby Zamawiający miał zawsze ważną krew.

Odpowiedź: W pytaniu winno być §4 ust. 4. Zamawiający zmienia §4 ust. 4 w brzmieniu:

„Strony ustalają, że na opakowaniach zbiorczych będą znajdować się następujące informacje: nazwa producenta, adres siedziby, nazwa asortymentu, liczba sztuk znajdujących się w opakowaniu, termin przydatności do użycia - termin ważności w momencie dostawy nie może być krótszy niż 6 miesięcy, z wyłączeniem krwi kontrolnej, dla której termin ważności jest zgodny z harmonogramem dostaw materiału kontrolnego dostępnym na stronie www.....pl”

Pytanie nr 13

dotyczy: Załącznik nr 4 do SWZ, §5:

Zwracamy się z prośbą o uzupełnienie omyłek pisarskich.

Odpowiedź: §5 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

1. **Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Strony umowy potwierdzają ten wpływ dołączając do informacji, o której mowa w zdaniu pierwszym, oświadczenia lub dokumenty, które mogą dotyczyć w szczególności:**

- 1.1) nieobecności pracowników lub osób świadczących pracę za wynagrodzeniem na innej podstawie niż stosunek pracy, które uczestniczą lub mogłyby uczestniczyć w realizacji zamówienia;
- 1.2) decyzji wydanych przez Głównego Inspektora Sanitarnego lub działającego z jego upoważnienia państwowego wojewódzkiego inspektora sanitarnego, w związku z *przeciwdziałaniem* COVID-19, nakładających na wykonawcę obowiązek podjęcia określonych czynności zapobiegawczych lub kontrolnych;
- 1.3) poleceń lub decyzji wydanych przez wojewodów, ministra właściwego do spraw zdrowia lub Prezesa Rady Ministrów, związanych z przeciwdziałaniem COVID-19, o których mowa w art. 11 ust. 1-3 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 (Dz. U. z 2020 r., poz. 1842, z późn. zm.);
- 1.4) wstrzymania dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu lub trudności w realizacji usług transportowych;
- 1.5) innych okoliczności, które uniemożliwiają bądź w istotnym stopniu ograniczają możliwość wykonania umowy;
- 1.6) okoliczności, o których mowa w pkt 1.1-1.5, w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.

1a. W przypadku wykonawców mających siedzibę lub wykonujących działalność *związaną* z realizacją umowy poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, w miejsce dokumentów, o których mowa w ust. 1 pkt 1.1-1.5, składa się dokumenty wydane przez odpowiednie instytucje w tych krajach lub oświadczenia tych wykonawców.

2. Każda ze stron umowy, o której mowa w ust. 1, może żądać przedstawienia dodatkowych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających wpływ okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy.
3. Strona umowy, o której mowa w ust. 1, na podstawie otrzymanych oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w ust. 1 i 2, w terminie 14 dni od dnia ich otrzymania, przekazuje drugiej stronie swoje stanowisko, wraz z uzasadnieniem, odnośnie do wpływu okoliczności, o których mowa w ust. 1, na należyte jej wykonanie. Jeżeli strona umowy otrzymała kolejne oświadczenia lub dokumenty, termin liczony jest od dnia ich otrzymania.
4. Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, wpływają na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje zmiany umowy, o której mowa w art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, w szczególności przez:
 - 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
 - 2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
 - 3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy,

- o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

4a. W przypadku stwierdzenia, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, o których mowa w ust. 1, mogą wpłynąć na należyte wykonanie umowy, o której mowa w ust. 1, zamawiający, w uzgodnieniu z wykonawcą, może dokonać zmiany umowy zgodnie z ust. 4.

5. W kwestiach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 02.03.2020r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.

Pytanie nr 14**dotyczy: Załącznik nr 4 do SWZ, §7 ust. 2:**

Prosimy o uzupełnienie ww. postanowienia wzoru umowy poprzez dodanie zapisu w brzmieniu:

„za wyjątkiem okoliczności, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 45 dni licząc od terminu zapłaty. Wówczas Wykonawca będzie uprawniony do powstrzymania się ze spełnieniem obowiązku kolejnych dostaw do dnia zapłaty całości zaległych należności”.

Wykonawca na mocy postanowień umowy zobowiązany jest do sukcesywnego świadczenia przedmiotu umowy na rzecz Zamawiającego. Powyższym zapisem Zamawiający dokonał ograniczeń praw Wykonawcy przynależnych mu w przypadku nie wykonania zobowiązania Zamawiającego, mianowicie, w przypadku braku zapłaty za dostarczoną część przedmiotu zamówienia. W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron, zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent swego świadczenia od kontrahenta, dlatego też zgodnie z art. 552 KC gdy kupujący dopuszcza się zwłoki z zapłatą ceny na dostarczony towar i powstaje przypuszczenie że zapłata za towar który będzie dostarczony później nie nastąpi, sprzedawca może powstrzymać się z dostarczeniem pozostałego towaru wyznaczając dodatkowy termin do zabezpieczenia zapłaty.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 15**dotyczy: Umowy**

Czy Zamawiający dopuści możliwość podpisania umowy w formie elektronicznej kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez osobę uprawnioną, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę umocowaną (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Ponadto, ze względu na błędną numerację ustępów w załączniku nr 2 do Umowy, w załączeniu zmieniona „Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych”.