



WOJSKOWE CENTRUM
KRWIODAWSTWA i KRWIOLECZNICTWA
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
00-671 Warszawa 1, ul. Koszykowa 78



Warszawa, dnia 12.07.2022r.

Uczestnicy postępowania publicznego Nr 26/D/2022

WCKiK – SZP.2612.1.26/D/2022

Dotyczy: *pytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu publicznym Sprawa Nr 26/D/2022.*

Na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 - Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zmianami) Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami treści SWZ w postępowaniu publicznym prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 i następnym, którego przedmiotem jest **dostawa zestawów pojemników do pobierania KKP, zestawów do produkcji zlewnego ubogoleukocytarne KKP i roztworu wzbogacającego PAS do przechowywania KKP (Sprawa Nr 26/D/2022).**

Pytanie nr 1

§ 3 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Wnosimy o potwierdzenie, że sformułowanie „*jej niezrealizowanie nie może stanowić podstawy dla Wykonawcy dochodzenia jakichkolwiek roszczeń z tego tytułu*” nie dotyczy kwoty wskazanej w § 3 ust. 9 projektu umowy, gdzie Zamawiający gwarantuje zrealizować 50% wartości umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Tak. Przedstawione w pytaniu wyrażenia nie dotyczą kwoty wskazanej w § 3 ust. 9

Pytanie nr 2

§ 4 ust. 1 lit. a) projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by kara umowna za odstąpienie od umowy była naliczana od wynagrodzenia brutto za niewykonaną do daty odstąpienia część przedmiotu umowy.

Pytanie nr 3

§ 4 ust. 1 lit. b) projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by kara umowna za zwłokę w dostawie była naliczana od wynagrodzenia brutto za zaległą dostawę?

Pytanie nr 4

§ 4 ust. 1 lit. c) projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by kara umowna za nierozpatrzenie reklamacji w terminie była naliczana od wynagrodzenia brutto za dostawę reklamowanych wyrobów?

Na uzasadnienie pytań nr 2-4 wskazujemy, że kara umowna stanowi zryczałtowaną formę odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania. Z uwagi na kompensacyjną funkcję kary, wysokość kary powinna być proporcjonalna do stopnia niewykonania umowy przez wykonawcę.

Odpowiedź na pytanie nr 2, nr 3, nr 4

NIE. Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzonym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (*vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561*). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartości wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonanie. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (*vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137*).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób aby jej wysokość w minimalnym zakresie miała zrekompensować zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie nr 5

§ 5 ust. 7 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy wskazany tam termin liczony jest w godzinach przypadających w dni robocze (analogicznie jak w § 5 ust. 3)?

Odpowiedź na pytanie nr 5

TAK. Wskazany tam termin liczony jest w godzinach przypadających w dni robocze (analogicznie jak w § 5 ust. 3)

Pytanie nr 6

§ 5 ust. 3, 5 i 7 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu na rozpatrzenie reklamacji jakościowej (ustosunkowanie się do niej) z 2 dni roboczych do 14 dni roboczych lub na dodanie w § 5 ust. 5 sformułowania, że rozpatrzenie reklamacji może nastąpić w dłuższym terminie niż 2 dni robocze, jeżeli rozpatrzenie reklamacji wymagać będzie wykonania szczegółowych badań i Wykonawca powiadomi o tym niezwłocznie Zamawiającego.

Rozpatrzenie reklamacji jakościowej w wielu wypadkach wymaga udziału producenta wyrobów; z tego powodu w takich sytuacjach termin 2 dni roboczych jest niemożliwy do dotrzymania.

Odpowiedź na pytanie nr 6

NIE. Termin rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę w przypadku stwierdzenia wad ilościowych lub jakościowych w dostarczonym przedmiocie zamówienia został skalkulowany i dostosowany do specyfiki zadań realizowanych przez WCKiK SP ZOZ wynikających z ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o publicznej służbie krwi oraz zadań statutowych Centrum.

Pytanie nr 7

§ 5 ust. 3, 5 i 7 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Wnosimy o wyrażenie zgody, by w przypadku reklamacji jakościowej termin na wymianę wadliwych wyrobów był liczony od uznania reklamacji (w tym w trybie § 5 ust. 6), a nie od jej zgłoszenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 7

TAK. Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej zmiany umowy

W § 5 ust. 3 otrzymuje brzmienie:

“3. Wykonawca udziela Zamawiającemu 12 miesięcznej gwarancji na zestawy, o których mowa w § 1 ust. 1 pkt 1 i 2 oraz 9 miesięcy na roztwór, o którym mowa w § 1 ust. 1 pkt 3, oświadczając, że są dobrej jakości, a w razie stwierdzenia w okresie gwarancji wad zestawu lub roztworu, zostanie on bezpłatnie wymieniony przez Wykonawcę na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych od daty uznania reklamacji przez Wykonawcę. Dopuszcza się przesłanie zawiadomienia drogą elektroniczną na wskazany przez Wykonawcę adres e-mail:.....”

Pytanie nr 8

§ 5 ust. 3, 5 i 7 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

W przypadku negatywnej odpowiedzi na dwa poprzednie pytania, wnosimy o wyjaśnienie, czy jeżeli po wymianie towaru zgłoszonego przez Zamawiającego jako wadliwy, okaże się, że reklamacja jakościowa była nieuzasadniona, Zamawiający zapłaci cenę zarówno za reklamowane, jak i wymienione wyroby?

Odpowiedź na pytanie nr 8

NIE. Zamawiający wyraża zgodę na dostawę towaru po uznaniu reklamacji. Zatem sytuacja wskazana w pytaniu nie będzie miała miejsca.

Pytanie nr 9

§ 5 ust. 3, 5 i 7 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Wnosimy o wyrażenie zgody, by jeżeli reklamacja jakościowa okaże się uzasadniona, Wykonawca miał obowiązek wymiany wadliwych wyrobów na nowe jedynie, gdy reklamacja jakościowa dotyczy całej dostarczonej partii wyrobów, natomiast w przypadku reklamacji pojedynczych wyrobów, po potwierdzeniu zasadności reklamacji, by wykonawca był zobowiązany do korekty faktury VAT i zwrotu ceny zapłaconej przez Zamawiającego za wadliwe wyroby.

Odpowiedź na pytanie nr 9

NIE. Zamawiający nie wyraża zgody by jeżeli reklamacja jakościowa okaże się uzasadniona, Wykonawca miał obowiązek wymiany wadliwych wyrobów na nowe jedynie, gdy

reklamacja jakościowa dotyczy całej dostarczonej partii wyrobów, natomiast w przypadku reklamacji pojedynczych wyrobów, po potwierdzeniu zasadności reklamacji, by wykonawca był zobowiązany do korekty faktury VAT i zwrotu ceny zapłaconej przez Zamawiającego za wadliwe wyroby.

Pytanie nr 10

§ 5 ust. 10 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Wnosimy o wyrażenie zgody, by okres rękojmi za wady był równy okresowi gwarancji (czyli wynosił odpowiednio 12 miesięcy w przypadku zestawów i 9 miesięcy w przypadku roztworu PAS).

Okres gwarancji jest równy okresowi ważności wyrobów, po upływie którego wyroby nie mogą być wykorzystywane. W konsekwencji po upływie ważności wyrobów wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne wady wyrobów, w tym również z tytułu rękojmi.

Odpowiedź na pytanie nr 10

TAK. Zamawiający wyraża zgodę, by okres rękojmi za wady był równy okresowi gwarancji (czyli wynosił odpowiednio 12 miesięcy w przypadku zestawów i 9 miesięcy w przypadku roztworu PAS).

Pytanie nr 11

§ 7 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy wskazany tam termin liczony jest w godzinach przypadających w dni robocze (analogicznie jak w § 5 ust. 3)?

Odpowiedź na pytanie nr 11

TAK. wskazany tam termin liczony jest w godzinach przypadających w dni robocze (analogicznie jak w § 5 ust. 3).

Pytanie nr 12

§ 7 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy wskazane postanowienie dotyczy wyłącznie reklamacji ilościowych, skoro reklamacje jakościowe są uregulowane w § 5 umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 12

Przepis reguluje sam fakt dostarczenia towaru i jego ocenę w tym momencie.

Pytanie nr 13

§ 10 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający dopuści w projekcie umowy, stosownie do art. 455 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP, możliwość zmiany umowy, w formie aneksu, poprzez:

- zmianę producenta wyrobu (w ramach grupy kapitałowej, do której należy producent wyrobu zaoferowanego przez Wykonawcę), wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu,
- zmianę specyfikacji przedmiotu umowy, która nie spowoduje pogorszenia jakościowego przedmiotu umowy lub zmiany jego funkcjonalności, w szczególności w przypadku wprowadzania do obrotu zmodyfikowanego lub ulepszanego wyrobu, wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu,

o ile zmienione wyroby będą nadal spełniać wymagania zawarte w opisie przedmiotu zamówienia i zostanie utrzymana cena z oferty.

Odpowiedź na pytanie nr 13

TAK. Zamawiający dopuści w projekcie umowy, stosownie do art. 455 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP, możliwość zmiany umowy, w formie aneksu, poprzez:

- zmianę producenta wyrobu (w ramach grupy kapitałowej, do której należy producent wyrobu zaoferowanego przez Wykonawcę), wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu,
- zmianę specyfikacji przedmiotu umowy, która nie spowoduje pogorszenia jakościowego przedmiotu umowy lub zmiany jego funkcjonalności, w szczególności w przypadku wprowadzania do obrotu zmodyfikowanego lub ulepszanego wyrobu, wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu,

o ile zmienione wyroby będą nadal spełniać wymagania zawarte w opisie przedmiotu zamówienia i zostanie utrzymana cena z oferty.

Pytanie nr 14

§ 10 projektu umowy (załącznik nr 6 do SWZ)

Czy Zamawiający dopuści w projekcie umowy, stosownie do art. 455 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP, możliwość zmiany umowy poprzez skrócenie terminu ważności poszczególnych partii wyrobów, w przypadku braku rynku wyrobów z wymaganym terminem ważności, np. wskutek opóźnień w zwolnieniu serii lub zakończenia produkcji, jeżeli zmiana będzie korzystna dla Zamawiającego, np. wykonawca obniży cenę na wyroby z krótszym terminem ważności?

Odpowiedź na pytanie nr 14

TAK. Zamawiający dopuści w projekcie umowy, stosownie do art. 455 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP, możliwość zmiany umowy poprzez skrócenie terminu ważności poszczególnych partii wyrobów, w przypadku braku rynku wyrobów z wymaganym terminem ważności, np. wskutek opóźnień w zwolnieniu serii lub zakończenia produkcji, jeżeli zmiana będzie korzystna dla Zamawiającego, np. wykonawca obniży cenę na wyroby z krótszym terminem ważności, o ile termin ważności nie będzie krótszy niż 6 miesięcy, a ilość zamówionego asortymentu nie będzie większa niż 1 opakowanie.

Pytanie nr 15

Pozycji I Arkusza asortymentowo-cenowego (załącznik nr 2 do SWZ)

Wnosimy o umożliwienie zaoferowania zestawów pojemników do pobrania jednostki krwi pełnej (KPK) i przetworzenia jej metodą automatyczną, pochodzących od tego samego

producenta, ale o różnych numerach katalogowych, oraz zamiennego dostarczania tych zestawów w zależności od tego, jakie zestawy będą dostępne na rynku w trakcie realizacji zamówienia. Wyjaśniamy, że producent zestawów produkuje te zestawy w dwóch fabrykach. W zależności od miejsca produkcji zestawy mają różne numery katalogowe i są pakowane w różny sposób (tj. różna ilość zestawów w opakowaniu). Zestawy te są jednak takie same pod względem konstrukcji i zastosowania, dzięki czemu mogą być stosowane zamiennie w systemie Reveos.

Producent organizuje proces produkcji i dystrybucji w ten sposób, że nie możemy zagwarantować, że w okresie realizacji zamówienia będą dostępne zestawy pochodzące z danej fabryki. W tej sytuacji konieczne jest zaoferowanie zestawów pochodzących z obu fabryk i umożliwienie ich zamiennego dostarczania w zależności od tego, jakie zestawy będą dostępne na rynku w momencie realizacji dostaw.

Odpowiedź na pytanie nr 15

TAK. Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie zestawów pojemników do pobrania jednostki krwi pełnej (KPK) i przetworzenia jej metodą automatyczną, pochodzących od tego samego producenta, ale o różnych numerach katalogowych, oraz zamiennego dostarczania tych zestawów w zależności od tego, jakie zestawy będą dostępne na rynku w trakcie realizacji zamówienia.

Pytanie nr 16

Wymagane wraz z ofertą – próbki dla Pozycji I i II Arkusza asortymentowo-cenowego (załącznik nr 2 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie wymogu przedłożenia wraz z ofertą próbek?

Odpowiedź na pytanie nr 16

TAK. Zamawiający dokonuje zmiany Arkusza asortymentowo-cenowego w pozycji I i II i wykreśla wymóg przedłożenia wraz z ofertą próbek.

W imieniu Zamawiającego