



WOJSKOWE CENTRUM

KRWIODAWSTWA I KRWIOLECNICTWA

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

00-671 Warszawa 1, ul. Koszykowa 78



Warszawa, dnia 13 marca 2023 r.

Wykonawcy postępowania nr 19/D/2023

WCKiK – SZP.2612.1.19/D/2023

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na dostawę gazy opatrunkowej niesterylnej, pipety PS oraz końcówek do pipet automatycznych, Sprawa 19/D/2023

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą PZP”, przekazuje wyjaśnienia dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, skierowane przez Wykonawców w związku z prowadzonym ww. postępowaniem.

Pytanie 1.

Dotyczy: postępowania 19/D/2023, Część nr 3.

Pytanie do Część nr 3, poz. 1 oraz 2: Czy Zamawiający wymaga aby końcówki były niskoretencyjne?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i załączników.

Pytanie 2.

Dotyczy: postępowania 19/D/2023, Część nr 3.

Pytanie do Część nr 3, poz. 1 oraz 2:
Czy Zamawiający dopuści produkt w kolorze żółtym (klarownym)?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza produkt w kolorze żółtym (klarownym).

Pytanie 3.

Część 1 Czy Zamawiający dopuści wycenę gazy opatrunkowej w roli za opakowanie 100 mb z przeliczeniem ilości?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 4.

Pytania dotyczące treści SWZ:

1.Czy Zamawiający dopuści do podawania cen jednostkowych za 1 szt. wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku?

Zgodnie z orzecznictwem Zespołu Arbitrów (**Orzecznictwo Zespołu Arbitrów - sygn. akt UZP/ZO/0-2546/06**) „dopuszcza się podawanie cen z dokładnością do trzech, a nawet 4 m-c po przecinku, dla wyrobów masowych, wówczas, cena jednostkowa jest elementem kalkulacyjnym ceny wynikowej, a nie ceną transakcyjną (nie ma, bowiem możliwości zakupienia jednej sztuki ezy, końcówki czy szkiełka)”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie ma możliwości podawania cen wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku, ponieważ w systemie Zamawiającego są tylko dwa miejsca po przecinku.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Pytanie 5.

Dotyczy § 2 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do powyższego paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 200 zł. netto”?

Prośbę motywujemy tym, że dla zamówień poniżej 200 zł. koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury, koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do powyższego paragrafu sformułowania iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 100 zł. netto”.

W związku z powyższymi zmianami, Zamawiający udostępnia uaktualniony plik - Projekt umowy po zmianach z dnia 13.03.2023 r.

Pytanie 6.

Dotyczy § 4 ust. 1a

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „w wysokości 10% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy”?

Zamawiający zastrzegł sobie prawo do częściowej realizacji umowy, a zatem prawo zmniejszenia wartości zakupionego towaru. W kontekście tego prawa, naliczanie kar przez Zamawiającego od wartości całej umowy w przypadku odstąpienia od umowy z winy wykonawcy jest niesprawiedliwe i krzywdzące wykonawcę. Zapis § 4 ust. 1a umowy powoduje, że wykonawca który ponosi ryzyko braku zamierzonego zysku, ponosi dodatkowo ryzyko obciążenia karami za pułap cenowy, które jest szacunkowy i nie wiążący Zamawiającego.

W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy.

Pytanie 7.

Dotyczy § 4 ust. 1b i 1c

Czy Zamawiający dopuści zmianę zapisu powyższego paragrafu na: „w wysokości 0,2% wartości brutto niedostarczonej w terminie części zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki i odpowiednio nierozpatrzonej reklamacji”?

Wprawdzie nie istnieją przepisy ściśle regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności, a nadto czynić zadość zasadom współżycia społecznego. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej przekracza wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej od wartości całej umowy jest wysoce niesprawiedliwe i narusza w/w zasady z uwagi na fakt, iż wartość ta jest wartością czysto teoretyczną i bardzo często różni się od faktycznej wartości wykonanej umowy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

Liczenie kar od wartości całej umowy jest w stosunku do wykonawcy działaniem niesprawiedliwym i na jego szkodę, gdyż wykonawca, który spóźnił się z dostawą o wartości np. 500 zł., będzie obciążony karą liczoną od wartości np. 50000 zł., a zatem niewspółmierną do przewinienia. To tak, jakby wykonawca liczył Zamawiającemu odsetki za nieterminowe płatności od wartości całej umowy, a nie od wartości nieuregulowanej w terminie faktury. Na taką sytuację Zamawiający nie wyraziłby zgody, dlatego więc Wykonawca ma być obciążany karami liczonymi od całej wartości umowy tj. od wartości towarów dostarczonych w terminie + od towarów, na które jeszcze Zamawiający nie złożył zamówienia?

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 6 oraz pytanie 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym 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 wykonania. 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 ma zrekompensować zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 8.

Dotyczy § 6 ust. 2

Czy Zamawiający dopuści zmianę terminu, w którym Wykonawca ma być zobowiązany do rozpatrzenia reklamacji na termin realny tj.:

- dla reklamacji ilościowych – realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 3 dni roboczych od chwili jej otrzymania,
- dla reklamacji jakościowych - realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 5 dni roboczych od chwili otrzymania próbek reklamowanego towaru.

Wykonawca, aby rozpatrzyć reklamację jakościową musi najpierw **otrzymać i zbadać** zwrócony towar i następnie podjąć decyzję o uznaniu reklamacji. Załatwienie reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też właściwe rozpatrzenie reklamacji w ciągu 48 godzin jest niemożliwe do wykonania.

Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że fakt złożenia reklamacji na piśmie u Wykonawcy nie jest jednoznaczny z możliwością zapoznania się ze stanem faktycznym towaru. Ten powinien być odebrany najpierw przez Wykonawcę, co wymaga czasu dla spedytora, który na swoje działania ma właśnie na ogół 48 godzin. Dopiero po tym czasie Wykonawca dysponuje fizycznie obiektem reklamacji.

Zamawiający nie uwzględnił także dni wolnych od pracy. Oczywiście jest, że Wykonawcy nie pracują w dni wolne ustawowo od pracy. Zatem do terminu 48 godzin, które wyznaczył Zamawiający powinien być dodany zapis „obejmujących dni robocze”.

W razie pozostawienia dotychczasowego zapisu wątpliwa będzie jego ważność w świetle przepisów kodeksu cywilnego, bowiem zapis nosi znamiona świadczenia niemożliwego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu.

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 oraz zadań statutowych Centrum.

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia i są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Uwaga:

Dotychczasowy termin składania i otwarcia ofert NIE ULEGA zmianie tj.:

1. Ofertę wraz z załącznikami należy złożyć za pośrednictwem platformy pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/wckik> na stronie dotyczącej odpowiedniego postępowania do dnia **15.03.2023 r. do godziny 09:00.**
2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **15.03.2023 r. o godzinie 09:15.**
3. **Załącznik** - Projekt umowy po zmianach z dnia 13.03.2023 r.

W imieniu kierownika Zamawiającego