



WOJSKOWE CENTRUM

KRWIODAWSTWA I KRWIOLECZNICTWA

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

00-671 Warszawa 1, ul. Koszykowa 78



Warszawa, dnia 22 czerwca 2023 r.

Wykonawcy postępowania nr 37/D/2023

WCKiK – SZP.2612.1.37/D/2023

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „dostawę zestawów do inaktywacji wirusów w osoczu przeznaczonym do użytku klinicznego otrzymywanym z krwi pełnej kompatybilne z systemem inaktywacji Mirasol BCT produkcji Terumo BCT użytkowanym przez Zamawiającego oraz zestawów „ADAM - rWBC Kit” do automatycznego licznika leukocytów resztkowych „ADAM rWBC” firmy NanoEnTec” - Sprawa 37/D/2023.

Zamawiający na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 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 oraz załączników, na pytania skierowane przez Wykonawców w związku z prowadzonym ww. postępowaniem.

Pytanie 1 w zakresie części 1 (zestawy Mirasol).

Punkt 4 w załączniku nr 2/1 do SWZ (arkusz asortymentowo – cenowy)

Wnosimy o wykreślenie wskazanego postanowienia o treści „Wykonawca zapewnia przegląd, aktualizację i dostosowanie urządzenia oraz przeszkolenie personelu przed pierwszym użyciem zestawu” lub jego zmianę na postanowienie o treści: „Wykonawca zapewni przeszkolenie personelu przed pierwszym użyciem zestawu oraz ewentualną aktualizację i dostosowanie urządzenia, jeżeli będzie to konieczne do używania zestawów.”

Przedmiotem zamówienia jest dostawa zestawów jednorazowych kompatybilnych z urządzeniami posiadanymi przez Zamawiającego. Urządzenia nie wymagają przeglądu, aktualizacji i dostosowania przed pierwszym użyciem kompatybilnego z nimi zestawu. Wskazane postanowienie jest zatem niezwiązane z przedmiotem zamówienia.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu na: „Wykonawca zapewni przeszkolenie personelu przed pierwszym użyciem zestawu oraz ewentualną aktualizację i dostosowanie urządzenia, jeżeli będzie to konieczne do używania zestawów”

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Arkusz asortymentowo-cenowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r – załącznik nr 2/1.

Pytanie 2.

§ 3 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 8 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.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, Zamawiający potwierdza, że § 3 ust. 2 nie dotyczy kwoty, o której mowa w § 3 ust. 9

Pytanie 3.

§ 4 ust. 1 pkt 1) projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Wnosimy na zmianę tego postanowienia w ten sposób, że podstawę naliczania kary umownej stanowić będzie wartość części/zakresu umowy, która nie została zrealizowana do daty odstąpienia od umowy (a nie cała wartość umowy). Tak określona kara umowna będzie proporcjonalna do zakresu niewykonania umowy przez wykonawcę (funkcja kompensacyjna kary umownej), a z uwagi na przewidywaną wartość umowy równocześnie zachowana zostanie funkcja dyscyplinująca kary umownej.

Odpowiedź Zamawiającego:

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 zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 4.

§ 4 ust. 1 pkt 2) projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Wnosimy o zmianę tego postanowienia w ten sposób, że podstawą naliczania kary umownej za niedotrzymanie terminu dostawy będzie wartość niedostarczonej w terminie partii zamówionego towaru.

Tak określona kara umowna będzie proporcjonalna do zakresu niewykonania umowy przez wykonawcę (funkcja kompensacyjna kary umownej), a z uwagi na przewidywaną wartość umowy równocześnie zachowana zostanie funkcja dyscyplinująca kary umownej. Zwracamy uwagę na wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 25 października 2022 r. KIO 2532/22.

Odpowiedź Zamawiającego:

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 zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 5.

§ 4 ust. 1 pkt 3) projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Wnosimy o zmianę tego postanowienia w ten sposób, że podstawą naliczania kary umownej za nierozpatrzenie reklamacji w terminie będzie wartość zareklamowanego towaru. Uzasadnienie jak w poprzednim pytaniu.

Odpowiedź Zamawiającego:

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 zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 6.

§ 4 ust. 1 pkt 2) projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Czy w przypadku wyrażenia przez Zamawiającego zgody na dostarczenie zamówionych wyrobów częściami kara umowna za zwłokę w dostawie będzie liczona od wartości poszczególnych dostarczonych części?

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, kara umowna będzie liczona od wartości poszczególnych części, o których mowa w § 3 ust. 1

Pytanie 7.

§ 6 ust. 2 i ust. 4 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Czy terminy odpowiednio rozpatrzenia reklamacji i dostarczenia towaru wolnego od wad są liczone w godzinach przypadających w dni robocze?

Odpowiedź Zamawiającego:

48 godzin liczy się w każdy dzień kalendarzowy. WCKiK SPZOZ zobowiązane jest do zapewnienia ciągłości pracy przez cały rok.

Pytanie 8.

§ 6 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Wnosimy o wyrażenie zgody, by w przypadku reklamacji jakościowych, których rozpatrzenie wymaga udziału producenta wyrobu, termin na rozpatrzenie reklamacji jakościowej wynosił co najmniej 21 dni roboczych od zgłoszenia reklamacji.

Aktualne brzmienie tego postanowienia, zobowiązujące do rozpatrzenia reklamacji w ciągu 48 godzin od jej zgłoszenia, uniemożliwia wykonawcy zbadanie zasadności zgłoszonej reklamacji z udziałem producenta wyrobu.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę aby w przypadku reklamacji jakościowych, których rozpatrzenie wymaga udziału producenta wyrobu, termin na rozpatrzenie reklamacji jakościowej wynosił co najmniej **10 dni roboczych** od zgłoszenia reklamacji.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r – załącznik nr 2/1.

Pytanie 9.

§ 6 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

W przypadku negatywnej odpowiedzi na poprzednie pytanie, wnosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający zapłaci cenę zarówno za reklamowane, jak i wymienione wyroby, jeżeli z uwagi na krótki termin rozpatrzenia reklamacji wykonawca nie zdoła zbadać reklamacji pod względem merytorycznym i wymieni reklamowany towar celem dotrzymania terminów umownych, a następnie producent wyrobu uzna reklamację za nieuzasadnioną, okaże się, że reklamacja jakościowa była nieuzasadniona, y?

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający płaci tylko raz.

Pytanie 10.

§ 6 ust. 4 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu na wymianę wadliwego towaru na wolny od wad z 48 godzin do 7 dni?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu z 48 godzin do 7 dni.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r – załącznik nr 2/1.

Pytanie 11.

§ 6 ust. 4 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

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

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12.

§ 6 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by termin rękojmi był równy terminowi ważności dostarczonych wyrobów, nie dłuższy jednak niż 24 miesiące od daty dostawy wyrobu do Zamawiającego?

Po upływie terminu ważności wyroby nie mogą być wykorzystywane. W konsekwencji wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności z tytułu rękojmi za ewentualne wady wyrobów, które nie ujawnią się w terminie ważności wyrobów.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na wskazanie terminu rękojmi.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r – załącznik nr 2/1.

Pytanie 13.

§ 9 projektu umowy (załącznik nr 8 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, lub

- zmianę specyfikacji przedmiotu umowy, która nie spowoduje pogorszenia jakościowego przedmiotu umowy lub zmiany jego funkcjonalności, w szczególności w przypadku wprowadzania do obrotu zmodyfikowanego lub ulepszonego wyrobu, wraz z ewentualnie towarzyszącą jej zmianą numeru katalogowego lub nazwy wyrobu, lub
- zmianę sposobu pakowania lub konfekcjonowania wyrobu,

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

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu pod warunkiem spełnienia wszystkich wymogów opisu przedmiotu zamówienia.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r – załącznik nr 2/1.

Pytanie 14.

Kryterium II Część XV SWZ oraz tabela nr 2 parametry wymagane Termin ważności produktu (Arkusz asortymentowo-cenowy, załącznik nr 1 2/1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie terminu ważności zestawów z 12 miesięcy na 6 miesięcy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 15.

§ 9 projektu umowy (załącznik nr 8 do SWZ)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dopuszczenie możliwości zmiany umowy, stosownie do przepisu art. 455 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP, w formie aneksu do umowy, poprzez dostarczenie partii wyrobów o krótszym niż wymagany terminie ważności, w przypadku braku na rynku wyrobów z wymaganym terminem ważności, np. wskutek opóźnień w zwolnieniu serii, jeżeli będzie to korzystne dla Zamawiającego, np. wykonawca obniży cenę na wyroby z krótszym terminem ważności.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody. Jeżeli ustalony został jeden termin ważności 12 miesięcy to nie ma możliwości aby Wykonawca dostarczył towar, z krótszym terminem ważności. Będzie to działanie niezgodne z opisem przedmiotu zamówienia.

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 **29.06.2023 r. do godziny 09:00.**
2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **29.06.2023 r. o godzinie 09:15.**
3. Załączniki:
 - Projekt umowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r. – załącznik nr 8 do SWZ.
 - Arkusz asortymentowo – cenowy po zmianach z dnia 22.06.2023 r. – załącznik nr 2/1 do SWZ.

W imieniu kierownika Zamawiającego