



Gliwice 2021-06-18

Wyjaśnienia treści SWZ do postępowania na dostawy testów do wykrywania genów ORF8 i N Sars-COV-2 wraz z dzierżawą analizatora. (nr sprawy: 102-P-21).

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

Uzasadnienie:

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 odręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

- **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

2. Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 7 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Uzasadnienie:

VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

- **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający podkreśla, że jako instytucja zobowiązana do sprawowania opieki zdrowotnej musi stawiać duży nacisk na dbałość i profesjonalizm współpracujących z nim Wykonawców, terminowość realizacji zadań i staranność w realizacji zawartych umów. Przedmiot postępowania ma ogromne znaczenie nie tylko dla istoty funkcjonowania zakładu opieki zdrowotnej, ale w oczywisty sposób przekłada się na zdrowie i życie pacjentów. Wykonawcy-profesjonalni przedsiębiorcy, o znacznym doświadczeniu, dysponujący potencjałem technicznym, ekonomicznym oraz ludzkim - gwarantować winni najwyższą staranność zawodową. Kara umowna zaś stanowi w swej istocie jedynie zastrzeżoną sankcję cywilnoprawną na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.**

3. (§ 7 ust. 1a) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości naliczanej kary do max. 200 zł?

- **Zamawiający postanawia o zmniejszeniu kary do 500,00 zł**

4. (§ 7 ust. 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji nie budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o okazanie kalkulacji przyszłej, hipotetycznej szkody, jaką ma ponieść zamawiający w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy- zgodnie z przepisami.\

- **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. W sytuacji rażącego naruszenia warunków umowy przez Wykonawcę, pod koniec okresu obowiązywania umowy, naliczona wówczas kara byłaby niewspółmierna do wyrządzonej szkody. Zamawiający ze względu na specyfikę swojej działalności (służba zdrowia) w każdym momencie obowiązywania umowy musi mieć zagwarantowaną ciągłość dostaw, zarówno na początku obowiązywania umowy, jak i pod koniec. Szpital nie może odmówić realizacji świadczenia swoich usług pacjentom, dlatego że Wykonawcy pod koniec obowiązywania umowy zaczną zaniedbywać swoje zobowiązania, tylko dlatego, że grożą im za to minimalne kary.**

5. Czy Zamawiający dopuści zmianę określenia "opóźnienie" na "zwłoka"?"

Uzasadnienie:

Terminy „opóźnienie” i „zwłoka” mają walor prawny, przy czym „zwłoka” oznacza opóźnienie zawinione. W sytuacji objętej niniejszą umową dowodzenie winy Wykonawcy przez Zamawiającego byłoby niecelowe a po części niemożliwe. Zwracamy uwagę, iż Wykonawca, realizując przedmiot umowy, ponosi zwykłe ryzyko biznesowe prowadzonej przez siebie działalności.

- **Zamawiający postanawia o zastąpieniu w projektowanych postanowieniach umownych §7 ust. a oraz b słowa „opóźnienia” na „zwłoka”.**

6. Czy Zamawiający może zagwarantować realizację przedmiotu zamówienia na poziomie nie mniejszym niż 80% ilości wyszczególnionych w ofercie?

Uzasadnienie:

Pozytywna odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji ofertowej ceny. Zgodnie z poglądem Krajowej Izby Odwoławczej wyrażonym min. w wyroku z dnia 18 czerwca 2010 roku KIO 1087/10 art. 29 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych wynika obowiązek dokładnego określenia przez Zamawiającego ilości zamawianych produktów; zamawiający nie jest zwolniony z tego obowiązku nawet , jeżeli nie jest w stanie przewidzieć dokładnych ilości zamawianych produktów. W wyroku z dnia 7 maja 2014 roku KIO 809/14 Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła , że „nie można zaakceptować postanowień umowy dających zamawiającemu całkowitą , nieograniczoną pod względem ilościowym i pozostającą poza wszelką kontrolą dowolność w podejmowaniu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw będących przedmiotem zamówienia”.

- **Zamawiający dołożył należytej staranności przy ustalaniu wartości zamówienia i tym samym dokładnie określił ilości zamawianych produktów, uwzględniając m.in. zużycie produktów stanowiących przedmiot niniejszego zamówienia w okresie 12 miesięcy, jak również przewidywane potrzeby Szpitala w okresie objętym zamówieniem. Dokładniejsze określenie procentu zamówionych wyrobów nie jest możliwe, ponieważ przedmiot zamówienia jest ściśle związany z epidemią COVID – czyli z sytuacją nadzwyczajną. Zamawiający mając na uwadze konieczność zapewnienia Wykonawcom minimalnego poziomu realizacji umowy, wskazał poziom 50% wartości umownej jako zagwarantowanego poziomu realizacji.**

7. Czy Zamawiający dopuści zmianę stawki VAT dla produktu w przypadku uzasadnionej przez producenta zmiany klasyfikacji wyrobu i możliwości zastosowania uprzywilejowanej stawki VAT, zgodnie z zapisami Ustawy o VAT?
8. Czy Zamawiający dopuści zmianę stawki VAT w przypadku uzasadnionej przez producenta zmiany klasyfikacji wyrobu i braku możliwości dalszego stosowania uprzywilejowanej stawki VAT, zgodnie z zapisami Ustawy o VAT, z jednoczesnym podwyższeniem ceny jednostkowej brutto?
 - **Dotyczy wniosku o wyjaśnienia nr 8 i 9. Zastosowanie ma §9 ust. 1 pkt. 1.2.**
9. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Uzasadnienie:

Zezwoli to Zamawiającemu na dokonanie aneksowania umowy bez podejrzenia naruszenia ustawy Pzp, w związku z tym, iż Zamawiający przewidział takowy wariant już na etapie uruchomienia procedury przetargowej.

- **Powyższe zmiany (poprawki) nie mają charakteru merytorycznego, a więc nie stanowią zmiany treści umowy i w przypadku ich zauważenia (w razie konieczności) zostaną odpowiednio skorygowane.**

Powyższe wyjaśnienia stanowią integralną część SWZ.

Pozostałe postanowienia SWZ pozostają bez zmian.

UWAGA: Treść i pisownia wniosków o udzielenie wyjaśnień jest oryginalna, skopiowana z korespondencji przesyłanej przez Wykonawców. Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za błędy w treści wniosków o wyjaśnienia.