



WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24
40-027 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 259-16-50
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl
www.spskm.katowice.pl

CENTRALA :
Tel. (32) 259-12-00

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę odczynników 2, Nr sprawy: ZP-23-041UN

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1. Dotyczy załącznika cenowego, zadania nr 5, pozycji 17, Uprzejmie prosimy o podanie referencyjnego nr katalogowego lub wyrażenie zgody na zaferowanie produktu równoważnego nr kat. SM0613, O'RangeRuler 50 bp DNA Ladder, ready-to-use, z prążkami 1000, 950, 900, 850, 800, 750, 700, 650, 600, 550, 500, 450, 400, 350, 300, 250, 200, 150, 100 oraz 50 pz, przy czym wzmocnione są prążki 200, 500 i 1000 pz. Produkt w stężeniu 0.05 µg/µL, wystarczający na 100 aplikacji.

Odpowiedź: Zamawiający używa produktu o numerze katalogowym 10416014.

Pytanie 2. Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 7, podpunkt b) – zadanie 5 i 6. Zamawiający zapisał:

„W okresie obowiązywania umowy Wykonawca dostarczy przedmiot umowy do siedziby Zamawiającego w ilościach wskazanych w zamówieniu w terminieod dnia złożenia zamówienia. Strony ustalają, iż dostawa następować będzie na podstawie pisemnych zamówień składanych przez Zamawiającego drogą listową, faksową lub środkami komunikacji elektronicznej, szczegółowo określających ilości towaru Dostawy mogą odbywać się w godzinach pracy zamawiającego tj. od godz. 8.00 do godz. 13.00. w dni robocze ”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W okresie obowiązywania umowy Wykonawca dostarczy przedmiot umowy do siedziby Zamawiającego w ilościach wskazanych w zamówieniu w terminieod dnia złożenia zamówienia. Strony ustalają, iż dostawa następować będzie na podstawie pisemnych zamówień składanych przez Zamawiającego drogą listową, faksową lub środkami komunikacji elektronicznej, szczegółowo określających ilości towaru Dostawy mogą odbywać się w godzinach pracy zamawiającego tj. od godz. 8.00 do godz. 16.00. w dni robocze ”

Prośbę naszą motywujemy tym, iż odczynniki wymienione w zadaniach 5 i 6 są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Ich transport odbywa się drogą lotniczą. Producent nie zawarł w cenie produktu kosztów dostawy w oznaczonych godzinach. Aby móc spełnić postawiony przez Zamawiającego warunek wykonawca musiałby uwzględnić w cenie produktów specjalny serwis dostawy co znacznie podniosłoby cenę końcową oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie może wyrazić zgody na dostawy w godzinach od 08:00 do 16:00. Dopuszcza możliwość dostawy od godziny 08:00 do 14:00.

Pytanie 3. Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 9, podpunkt b) – zadanie 5 i 6. Zamawiający zapisał:

„Wykonawca zobowiązuje się:

- a) realizować zamówienia terminowo
- b) w przypadku dostarczenia przedmiotu zamówienia z wadami, Wykonawca zobowiązany jest do wymiany go na wolny od wad w terminie nie dłuższym niż 10 dni od daty zgłoszenia reklamacji, na własny koszt”



Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Wykonawca zobowiązuje się:

a) realizować zamówienia terminowo

b) w przypadku dostarczenia przedmiotu zamówienia z wadami, Wykonawca zobowiązany jest do wymiany go na wolny od wad w terminie nie dłuższym niż 21 dni od daty zgłoszenia reklamacji, na własny koszt”

Producent dla produktów wymienionych w w/w zadaniach deklaruje czas dostawy do 21 dni. Odczynniki te są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Nie jesteśmy w stanie spełnić warunku dostawy w ramach reklamacji w ciągu 10 dni. **Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie czasu na wymianę produktu z wadami na wolny od wad w terminie nie dłuższym niż 21 dni od daty zgłoszenia reklamacji.**

Pytanie 4.Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 11 – zadanie 5 i 6.

Zamawiający zapisał:

„Wykonawca, na każde żądanie Zamawiającego, w ciągu trzech dni roboczych, jest zobowiązany do dostarczenia kart charakterystyki odczynników, a jeżeli odczynnik nie wymaga karty charakterystyki należy dostarczyć oświadczenie, że odczynnik nie zawiera substancji niebezpiecznej”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Wykonawca, na każde żądanie Zamawiającego, w ciągu trzech dni roboczych, jest zobowiązany do dostarczenia kart charakterystyki odczynników, a jeżeli odczynnik nie wymaga karty charakterystyki należy dostarczyć oświadczenie, że odczynnik nie zawiera substancji niebezpiecznej lub zapewni stały dostęp 924h/7 dni w tygodniu) do w/w dokumentów na stronie producenta ”

Producent którego reprezentujemy ze względu na politykę ekologiczną firmy udostępnia karty charakterystyki na swojej stronie internetowej. Dokumenty te nie są wysyłane wraz z dostawą.

Aby móc spełnić postawiony warunek wykonawca musiałby w cenie oferty uwzględnić dodatkowy serwis co znacznie podniosłoby cenę końcową oferty. **Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis umowy w §2, ustęp 11 w następujący sposób: Wykonawca, na każde żądanie Zamawiającego, w ciągu trzech dni roboczych, jest zobowiązany do dostarczenia kart charakterystyki odczynników, a jeżeli odczynnik nie wymaga karty charakterystyki należy dostarczyć oświadczenie, że odczynnik nie zawiera substancji niebezpiecznej lub zapewni stały dostęp 924h/7 dni w tygodniu) do w/w dokumentów na stronie producenta.**

Pytanie 5.Dotyczy wzoru umowy, § 3, ustęp 3 - zadanie 5 i 6.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu płatności z „ do 60 dni” na „do 30 dni” **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie terminu płatności do 30 dni.**

Pytanie 6.Dotyczy wzoru umowy, §4 ustęp 1 - zadanie 5 i 6.

Zamawiający zapisał:

„W przypadku nie wykonania dostawy przez Wykonawcę, powstania zwłoki w realizacji zamówienia lub braku wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie określonym w § 2 pkt 9b niniejszej umowy Zamawiający naliczy, a Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 2% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu umowy – za każdy dzień zwłoki”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W przypadku nie wykonania dostawy przez Wykonawcę, powstania zwłoki w realizacji zamówienia lub braku wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie określonym w § 2 pkt 9b niniejszej umowy Zamawiający naliczy, a Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,2% wartości brutto nie dostarczonego przedmiotu umowy – za każdy dzień zwłoki”

Zamawiającemu przysługują odsetki karne w wysokości 2%, podczas gdy Wykonawca może dochodzić swoich roszczeń jedynie na poziomie odsetek ustawowych (sic!).



Zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta o którą wnosimy, w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter umowy.

W treści kodeksu cywilnego nie znajdziemy takich postanowień, które by wskazywały na preferowanie Zamawiającego zawierającego akurat umowę w sprawie zamówienia publicznego. Zasada równości stron zatem nie doznaje żadnych ograniczeń w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Także żaden zapis ustawy Prawo Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia wyłomu w przestrzeganiu zasady równości stron i prymatu zasad zawartych w kodeksie cywilnym, przy zawieraniu umów w sprawie zamówienia publicznego.

Wręcz przeciwnie, art. 14 i 139 ust. 1 ustawy Pzp odsyłają do stosowania Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej przesądając o czysto cywilistycznym stosunku jaki powstaje pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Powyższy zapis skutkuje:

1.naruszeniem art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. zasady która zakazuje prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję

2.naruszenie art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego

3.naruszenie art. 5, 58 § 1 i 2 oraz 3531 k.c. w związku z art. 14 i art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. bezprawne wprowadzenie do umowy, zapisów naruszających w rażąco sposób interes prawny i majątkowy wykonawcy, niezgodnych z przepisami ogólnymi k.c., a w konsekwencji z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 4, ustęp 1 projektu umowy.

Wartość kary umownej 2% wartości zamawianego towaru brutto (za jakiegokolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i nie spotykana w obrocie prawnym.

Zamawiający winien pamiętać o treści art. 58 kc, który stanowi, że czynność prawna sprzeczna z ustawą albo mająca na celu obejście ustawy jest nieważna. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający do umów stosuje odpowiednio przepisy kc.

Wobec powyższego, iż treść umowy należy oceniać przede wszystkim pod kątem jej zgodności z przepisami ogólnymi, wprowadzając takowy zapis, Zamawiający wymusza się na wykonawcach w przyszłej umowie warunki, które naruszają ich interes prawny i gospodarczy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej.

Pytanie 7.Dotyczy wzoru umowy, § 9 ustęp 1 - zadanie 5 i 6.

Prosimy o uzupełnienie w/w ustępu o zapis:

„- wycofania produktu bez zapewnienia produktu zamiennego”

Prośbę naszą motywujemy tym, iż umowa ma charakter umowy na dostawy sukcesywne w ciągu 24 miesięcy. W tym okresie może zdarzyć się tak, że producent wycofa dany odczynnik z produkcji bez zapewnienia zamiennika (o czym wykonawca nie może wiedzieć w momencie składania oferty).

Odpowiedź: Zgonie z § 5 projektu umowy, Zamawiający przewidział sytuację, o której mowa w ww. pytaniu. W razie wystąpienia nieprzewidzianych i niezależnych od Wykonawcy okoliczności takich jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC. W takim przypadku postanowienia o karze umownej nie mają zastosowania.



Pytanie 8. Dot. SWZ pkt 4.1:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie następującego postanowienia, w zgodzie z dyspozycją art. 107 PZP: „Jeżeli wykonawca nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie.” Uzasadnienie: zgodnie z powołanym wyżej przepisem, możliwość wezwania do złożenia brakujących przedmiotowych środków dowodowych lub ich uzupełnienia istnieje, o ile Zamawiający przewidział to w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia. **Odpowiedź: Zamawiający określił w SWZ, że przedmiotowe środki dowodowe Wykonawca ma złożyć wraz z ofertą zgodnie z art. 107 ust. 1 PZP. Jeżeli wykonawca nie złoży przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, Zamawiający nie wezwie do ich złożenia lub uzupełnienia i odrzuci ofertę.**

Pytanie 9. Zadanie 3 - Odczynniki i materiały zużywalne do analizatora MagNa Pure 24 Roche

W Zadaniu nr 3 w pozycji nr 3 MagNA Pure Tip Waste Tray wskazana została wymagana wielkość opakowania 1 szt. Faktycznie opakowanie składa się z 24 sztuk, czy Zamawiający wymaga 4 op. po 24 sztuki? **Odpowiedź: Zamawiający koryguje omyłkę pisarską i wyjaśnia, że wymaga 4 opakowania po 24 sztuki. Zamawiający załącza poprawiony formularz asortymentowo-cenowy excel.**

Pytanie 10. Par. 2. Ust. 11 dostarczenia kart charakterystyki odczynników zadajemy pytanie o dokumenty w formie elektronicznej. **Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis umowy w §2, ustęp 11 w następujący sposób: Wykonawca, na każde żądanie Zamawiającego, w ciągu trzech dni roboczych, jest zobowiązany do dostarczenia kart charakterystyki odczynników, a jeżeli odczynnik nie wymaga karty charakterystyki należy dostarczyć oświadczenie, że odczynnik nie zawiera substancji niebezpiecznej lub zapewni stały dostęp 924h/7 dni w tygodniu) do w/w dokumentów na stronie producenta**

Pytanie 11. Par. 4 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia "z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy" na "z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę"?

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.**

Pytanie 12. Par. 4 ust. 4 Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie "do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"? Ewentualnie dodanie: „wyłączona jest odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu utraconych korzyści”? **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.**

Pytanie 13. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?? Ponadto, czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w jego treści, że Zamawiający może skorzystać z prawa do zakupu interwencyjnego „po bezskutecznym upływie przynajmniej 5- dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie 14. Par. 5 ust, 1 pkt 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych, wyznaczonego w pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.