



Zielona Góra 08.02.2023 r.

Nr referencyjny: NZ.280.5.2023

**Dotyczy:** Postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym na: *Sukcesywne dostawy drobnego sprzętu laboratoryjnego, szkiełek mikroskopowych oraz szkiełek nakrywkowych do posiadanej przez Zamawiającego automatycznej naklejarko-barwiarki Dako Coverstainer producenta Dako oraz szkiełek podstawowych do drukarek laserowych SlideMate AS.*

## ZAWIADOMIENIE O UDZIELENIU WYJAŚNIENI TRZEŚCI SWZ I ZMIANIE TRZEŚCI SWZ

### I. ZAWIADOMIENIE O UDZIELENIU WYJAŚNIENI TRZEŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający - Szpital Uniwersytecki im. Karola Marcinkowskiego w Zielonej Górze sp. z o.o., zgodnie z art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), niniejszym udostępnia treść złożonych przez Wykonawców zapytań wraz z wyjaśnieniami.

#### Pytanie nr 1

##### **Dotyczy zadania nr 3, poz. 2**

Prosimy o dopuszczenie do postępowania szkiełek podstawowych do drukarek SlideMate z lakierowanym polem do opisu w kolorze innym (np. białym, różowym, żółtym, zielonym, pomarańczowym lub niebieskim) niż beżowym - wskazanym przez Zamawiającego. Dopuszczenie takie spowoduje większą konkurencyjność ofert poprzez możliwość przystąpienia do postępowania większej ilości Wykonawców.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe, tym samym zmienia załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo-techniczny – zadanie nr 3, poz. 2.**

#### Pytanie nr 2

##### **Dotyczy wzoru umowy:**

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu/wykonawcy przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

#### Pytanie nr 3

##### **Dotyczy wzoru umowy:**

Prosimy o modyfikację zapisów § 6 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. 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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

#### Pytanie nr 4

##### **Dotyczy wzoru umowy:**

Wnosimy o zmianę stanowiska Zamawiającego w kwestii liczenia kar umownych za odstąpienie od umowy od kwoty niezrealizowanej lub niewłaściwie, nieterminowo zrealizowanej wartości umowy, a nie całkowitej, krzywdzącym jest, aby Wykonawca, bądź Zamawiający ponosił ewentualną karę za prawidłowo zrealizowaną już wartość umowy. Pozwoli to również na dostosowanie wysokości kar do wartości przedmiotu umowy, co zgodne będzie z zasadami prawa w tym zakresie. Wspomnieć w tym miejscu należy, iż, Zamawiający w projekcie umowy sam zastrzegł możliwość niezrealizowania 20% wartości umowy, zatem niestosownym jest oczekiwanie od Wykonawców uregulowania kar za całą wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

**Pytanie nr 5****Dotyczy wzoru umowy:**

W związku z tym iż zgodnie art. 431 ustawy PZP zarówno wykonawca jak i Zamawiający obowiązani są współdziałać przy wykonywaniu umowy w celu należytej realizacji zamówienia Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów projektu umowy w § 6, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą o poniższej treści:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % niezrealizowanej wartości netto umowy.

Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 3531 KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższego.**

**Pytanie nr 6****Dotyczy wzoru umowy:**

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy sformułowania, iż

„Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 300 zł. netto”?

Mając na względzie czynniki ekologiczne, chcielibyśmy dążyć do ograniczenia liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej. W związku z tym prosimy o ustanowienie minimalnej wartości zamówienia w kwocie 300 zł.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

**Pytanie nr 7****Dotyczy wzoru umowy:**

Zamawiający w projekcie umowy, pisze: Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne w przypadku:”...

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości:

1) 20% kwoty wymienionej w § 2 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy lub rozwiązania umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,...”

Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne w umowach o zamówienie publiczne powinny zmierzać do zabezpieczenia prawidłowego wykonania umowy. Natomiast wykorzystywanie przez Zamawiającego, będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia publicznego, jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, które byłyby należne niezależnie od sposobu wykonania przedmiotu zamówienia, jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 k.c. granice swobody umów. Wysokość kar umownych winna pozostawać w korelacji ze szkodą, co zgodne jest z naturą odpowiedzialności odszkodowawczej (art. 3531 w zw. Z art. 361 § 1 i 2 w zw. Z art. 483 § 1 KC), a nie prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się jednej strony umowy.

Czy wobec powyższego, Zamawiający dopuszcza możliwość rewizji swojego stanowiska w zakresie kar umownych i stosownego ograniczenia ich wysokości, zakresu stosowania itp., tak by wprowadzić zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą i pozbawienia kar umownych charakteru rażąco wygórowanych dokonując złagodzenia ich rangi do 10%?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższego.**

**Pytanie nr 8****Dotyczy wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna suma kar umownych nie przekroczyła poziomu 20% wartości netto umowy?

Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawią wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrytykowanej przez KIO sytuacji.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższego.**

#### **Pytanie nr 9**

##### **Dotyczy wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, działania producentów, gwałtowną dekonjunkturę, inne nieprzewidziane zdarzenia polityczne, w tym akty władzy państwowej, akty organów unijnych, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

#### **Pytanie nr 10**

##### **Dotyczy Zadania nr 3:**

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o wprowadzenie konieczności złożenia wraz z ofertą próbek dla Pakietu nr 3 w ramach kryterium oceny jakości i tym samym dokonanie modyfikacji w zakresie kryterium oceny ofert dla Pakietu nr 3. W przykładowym zakresie kryteriów: Cena 60%, jakość 30%, termin dostawy 10%.

Bądź w przypadku zgody na powyższe, wprowadzenie konieczności złożenia wraz z ofertą próbek oferowanego asortymentu jako przedmiotowego środka dowodowego celem zweryfikowania zgodności z OPZ (również poprzez dokonanie sprawdzenia możliwości stosowania w wymienionych urządzeniach) co pozwoli Zamawiającemu uniknięcia sytuacji w której zaoferowany asortyment nie będzie przystosowany do pracy z posiadanymi przez Zamawiającego urządzeniami (drukarkami do szkiełek wskazanymi w OPZ).

W przypadku otrzymania próbek asortymentu Zamawiający będzie mógł zweryfikować możliwość właściwego używania poszczególnych szkiełek na posiadanych urządzeniach, co pozwoli na uniknięcie dokonania wyboru szkiełek, które dopiero po zawarciu umowy mogą okazać się problematycznie w ich codziennym użytkowaniu.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

#### **Pytanie nr 11**

##### **Dot. zadania nr 3, poz. 1**

Czy zamawiający dopuści szkiełka nakrywkowe o grubości 1,0-1,2 mm ?. Pozostałe parametry wymagane lub dopuszczone pozostają bez zmian.

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza powyższego.**

#### **Pytanie nr 12**

##### **Dot. zadania nr 3, poz. 2**

Czy zamawiający dopuści szkiełka w innym kolorze niż beżowy tj. Niebieskie, białe, różowe, zielone, pomarańczowe, żółte. Kolor beżowy szkiełka nie jest powszechnie występującym kolorem co mocno ogranicza możliwość składania ofert przez innych wykonawców.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe, tym samym zmienia załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo-techniczny – zadanie nr 3, poz. 2.**



**Pytanie nr 13**

**Dot. zadania nr 3, poz. 2**

Czy zamawiający dopuści szkiełka podstawowe szlifowane pod kontem 90° z szkła borokrzemowego? Pozostałe parametry wymagane lub dopuszczone pozostają bez zmian.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe, tym samym zmienia załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo-techniczny – zadanie nr 3, poz. 2.**

**Pytanie nr 14**

**Dot. zadania nr 3, poz. 2**

Czy zamawiający dopuści szkiełka z napisem? Napis na szkiełku wskazuje na autentyczność i pochodzenie szkiełka. Pozostałe parametry wymagane lub dopuszczone pozostają bez zmian.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza szkiełka z napisem pod warunkiem, że pole do zapisu będzie miało wysokość 1,9 do 2,0 cm a napis nie będzie się znajdował na polu zapisu i nie będzie zajmował więcej niż 0,3 cm. Tym samym zmienia załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo-techniczny – zadanie nr 3, poz. 2.**

## II. ZAWIADOMIENIE O ZMIANIE TREŚCI SWZ

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych oraz w związku z udzielonymi wyjaśnieniami, zmienia treść SWZ w następujący sposób:

W miejsce dotychczasowego załącznika:

- **Załącznik nr 4 do SWZ – Formularz cenowo-techniczny - Zadanie nr 3**

wprowadza się:

- **Załącznik nr 4 do SWZ – Formularz cenowo-techniczny - Zadanie nr 3 – po zmianach**

**PREZES ZARZĄDU**  
**dr Marek Działoszyński**  
**(podpis na oryginale)**