



Szczecin, dnia 01.06.2023 r.

WZZ-2375-20-578-05/23

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne, o jakich stanowi art. 3 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710) pn.: „Dostawa środków kontrastowych i materiałów eksploatacyjnych do tomografu komputerowego dla SP ZOZ MSWiA w Szczecinie”.

Nr postępowania: 20/2023.

Na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej MSWiA w Szczecinie informuje, że od Wykonawców wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści SWZ o następującej treści:

Pytanie nr 1, dotyczy Pakietu nr 2

Dotyczy pakiet 2 pozycja 1,2,3,5,6,7, czy Zamawiający dopuści wycenę leku pakowanego po 10 butelek z przeliczenia tak aby liczba sztuk była zgodna z siwz odpowiednio dla pozycji 1-24 op; 2-120 op; 3-24; 5-24; 6-48; 7-12 op (producent nie posiada opakowania x 1)?

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dopuszcza wycenę leku w podanych wyżej ilościach, z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań, tak aby zamawiana ilość sztuk przez Zamawiającego była zgodna z SWZ. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.

Pytanie nr 2, dotyczy Pakietu nr 2

Dotyczy pakiet 2 pozycja 4,8 czy Zamawiający dopuści wycenę leku pakowanego po 6 butelek z przeliczenia tak aby liczba sztuk była zgodna z siwz odpowiednio dla pozycji 5-24 op i 8-16 op?

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający dopuszcza możliwość wyceny produktu w opakowaniu innej wielkości niż podana w opisie przedmiotu zamówienia z jednoczesnym przeliczeniem ilości opakowań aby liczba sztuk była zgodna z zamawianą. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.

Pytanie nr 3, dotyczy Pakietu nr 2

Dotyczy pakiet 2 pozycja 4, czy Zamawiający dopuści wycenę opakowania x 6 butelek w ilości 160 op (brak opakowania x 1)?

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający dopuszcza wycenę leku w podanych wyżej ilościach, z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań, tak aby zamawiana ilość sztuk przez Zamawiającego była zgodna z SWZ. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.

Pytanie nr 4, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o rozdzielenie pakietu numer 1 postępowania oraz utworzenie z pozycji 1 i 2 dwóch osobnych pakietów. Podział zadania zwiększy konkurencyjność asortymentowo-cenową w przedmiotowym postępowaniu. Wykonawca jest w stanie zaoferować bardzo korzystną cenę, która przełoży się na wygenerowanie przez Zamawiającego znaczących oszczędności.



Odpowiedź: nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie do ofertowania w pakiecie 1 alternatywnych zamienników dla oryginalnych wężyków.

Odpowiedź: nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 6, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie do ofertowania w pakiecie 1 poz.1 produktu - wężyk pompy o wytrzymałości ciśnieniowej 24bar.

Odpowiedź: nr 6:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 7, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie do ofertowania w pakiecie 1 poz.1 produktu - wężyk pompy o czasie pracy 12h.

Odpowiedź: nr 7:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 8, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie do ofertowania w pakiecie 1 poz.2 produktu - wężyk pacjenta o wytrzymałości ciśnieniowej 24bar.

Odpowiedź: nr 8:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9, dotyczy Pakietu nr 1

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie do ofertowania w pakiecie 1 poz.2 produktu - wężyk pacjenta o objętości 12ml.

Odpowiedź: nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10, dotyczy § 1 ust. 9 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ, dotyczy Pakietu nr 1

Prosimy o potwierdzenie, że realizacja dostaw częściowych będzie w ilościach obejmujących pełne opakowania zbiorcze. Ze względu na zachowanie sterylności jesteśmy zobowiązani, aby materiały dostarczać w oryginalnych opakowaniach od producenta, w związku z czym nie mamy możliwości przepakowania. Prosimy o modyfikacje w tym zakresie umowy.

Odpowiedź: nr 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie nr 11, dotyczy Wzoru umowy, pkt. II stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

W związku z tym, że w spółce komandytowej nie występuje pojęcie kapitału zakładowego, prosimy o dopuszczenie nie wypełnienia tego w umowie.

Odpowiedź: nr 11:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 12, dotyczy zapisów rozdziału XX SWZ, pkt. 2 oraz formularza ofertowego pkt. 3 i 5, stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie możliwości przesłania umowy drogą korespondencyjną na wniosek Wykonawcy wysłany po informacji o wyborze oferty.

Odpowiedź: nr 12:

Zamawiający wyraża zgodę na przesłanie umowy do Zamawiającego drogą korespondencyjną.

Pytanie nr 13, dotyczy § 2 ust. 2 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Prosimy Zamawiającego o wydłużenie terminu dostawy z 2 dni roboczych na 3 dni robocze. Jednocześnie informujemy, że zamówienie są realizowane niezwłocznie.

Odpowiedź: nr 13:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 14, dotyczy § 7 ust. 1, ppkt 2,3,4 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

W naszej opinii zaproponowana kara umowna 2,5% jest rażąco wysoka. Przyjęło się, że na rynku wyrobów medycznych wynosi ona około 0,1 – 0,2 % za każdy dzień zwłoki. Zadaniem kar umownych winno być skuteczne zmotywowanie i skłonienie kontrahenta do prawidłowego wykonania umowy, a nie do zniechęcenia do udziału w zamówieniach publicznych. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego do obniżenia kary umownej do poziomu 1%.

Odpowiedź: nr 14:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 15, dotyczy § 7 ust. 1, ppkt 1 oraz ust. 2 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 7 ust. pkt.1.1 oraz pkt. 2 wzoru umowy wyrażenie "karę umowną, z tytułu rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 10% maksymalnej wartości umowy określonej w § 6 ust. 2, z wyłączeniem sytuacji, o których mowa w § 8 ust. 1 pkt 4 i § 10 ust. 1 Umowy." zostało zastąpione wyrażeniem „10% niezrealizowanej części.

Uzasadnione jest aby kara umowna za odstąpienie/wypowiedzenie/rozwiązanie umowy była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, w przypadku odstąpienia/wypowiedzenia/rozwiązania umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna byłaby niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy.

Odpowiedź: nr 15:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 16, dotyczy § 8 ust. 1, ppkt 1-3 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Prosimy Zamawiającego o wyrażenie zgody (oraz zmianę zapisów umowy w tym zakresie) na przesłanie przez Zamawiającego wezwania do należytego wykonania umowy przed odstąpieniem z przyczyn wskazanych w § 8. ust. 1 pkt 1-3 wraz z podaniem terminu nie krótszego niż 7 dni na należyte wykonanie umowy. Bezskuteczny upływ przedmiotowego terminu uprawnia Zamawiającego do odstąpienia od umowy. Odstąpienia dokonuje się w formie pisemnej pod rygorem nieważności takiego oświadczenia i powinno zawierać uzasadnienie. Oświadczenie doręcza się adresatowi listem poleconym za potwierdzeniem odbioru na adres wskazany w komparycji umowy. Przesyłkę dwukrotnie awizowaną i niepodjętą w terminie uważa się za skutecznie doręczoną.

Odpowiedź: nr 16:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 17, dotyczy § 7 ust. 4 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

„łączna maksymalna wartość kar umownych naliczonych przez Zamawiającego w związku z realizacją umowy przez Wykonawcę nie może przekroczyć 50% maksymalnej wartości umowy określonej w § 6 ust. 2.”

W naszej opinii zaproponowana łączna maksymalna wysokość wszystkich kar umownych na poziomie nieprzekraczającym 50% jest wysoka. Przyjęło się, że na rynku wyrobów medycznych, wynosi najczęściej 20 – 30 %. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego do obniżenia łącznej maksymalnej wysokości wszystkich kar umownych do poziomu nie przekraczającego 30 % wartości umowy (danej części) i prosimy o modyfikację zapisów umowy w tym zakresie.

Odpowiedź: nr 17:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 18, dotyczy formularza cenowego pakiet nr 1, poz. 2, stanowiącego załącznik nr 2 do SWZ

Prosimy Zamawiającego o wyodrębnienie sterylnej wężyka pacjenta o długości 320 cm Objętość wężyka: 16 ml. do osobnej pozycji. Ze względu na różne ceny wyrobów oraz konieczność zapewnienia odpowiednich stanów magazynowych, niezbędna jest dla nas możliwość wyceny każdego z produktów osobno.

Odpowiedź: nr 18:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 19, dotyczy formularza cenowego pakiet nr 1, stanowiącego załącznik nr 2 do SWZ

Czy Zamawiający wymaga, aby wężyki były zatwierdzone przez producenta wstrzykiwacza automatycznego będącego własnością Zamawiającego? Zgodnie z instrukcją obsługi urządzenia: „Stosowanie kombinacji lub systemów wężyków, które nie są dopuszczone przez firmę ulrich medical, zagraża bezpieczeństwu pacjenta i/lub użytkownika oraz nienagannemu działaniu wstrzykiwacza. (...) Imitacje i inne fabrykaty nie są zaprojektowane dla wstrzykiwacza ani nie są sprawdzone do stosowania ze wstrzykiwaczem”

Odpowiedź: nr 19:

Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.

Pytanie nr 20, dotyczy formularza cenowego pakiet nr 1, stanowiącego załącznik nr 2 do SWZ

Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, czy nie doszło do omyłki pisarskiej w kolumnie nr.5 Cena jednostkowa netto za opakowanie oraz kolumna nr 7 Cena jednostkowa brutto za opakowanie i Zamawiający miał na myśli Cenę jednostkową za sztukę .

Odpowiedź: nr 20:

Zamawiający potwierdza, że miał na myśli cenę jednostkową za sztukę. Zamawiający informuje, że działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji Szczegółowej oferty cenowej, stanowiącej załącznik nr 2 do SWZ.

Pytanie nr 21, dotyczy § 7 ust. 1 ppkt 1, ust. 2 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §7 ust. 1 pkt 1, ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu naliczenia kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy w taki sposób, że naliczana ona będzie od wartości niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: nr 21:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 22, dotyczy § 7 ust. 1 ppkt 2 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §7 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 1% wartości asortymentu niedostarczonego w terminie za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: nr 22:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 23, dotyczy § 7 ust. 1 ppkt 3 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §7 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 1% wartości asortymentu reklamowanego za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: nr 23:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 24, dotyczy § 7 ust. 1 ppkt 4 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §7 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 1% wartości asortymentu reklamowanego za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: nr 24:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 25, dotyczy § 8 ust. 1 ppkt 4 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §8 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §8 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy, mając na uwadze, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust.1 PZP powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, które nie może być wprowadzane do umowy w sprawie zamówienia publicznego, a nadto stanowi zakazaną praktykę na podstawie art. 9 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, co w konsekwencji obarcza czynność prawną sankcją nieważności.

Zastrzeżenie §8 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy skutkuje przyjęciem niedopuszczalnej praktyki, iż Wykonawca nie będzie w stanie ustalić minimalnej wielkości przyszłego swojego świadczenia oraz wysokości odpowiadającego mu świadczenia Zamawiającego. Próba jednostronnego kształtowania przez Zamawiającego zasad realizacji zamówienia naraża Wykonawcę na realne straty finansowe w związku z koniecznym zabezpieczeniem świadczenia w maksymalnym zakresie na etapie składania oferty, podczas gdy rzeczywisty zakres realizacji umowy może okazać się znikomy albo w ogóle nierealizowany. Powyższe działanie Zamawiającego jest sprzeczne z art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2021 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021, poz. 1129) - dalej zwane jako PZP, w sposób rażąco naruszając równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia.

Praktyka ta jest również niezgodna z brzmieniem art. 99 ust. 1 PZP ponieważ Zamawiający w projekcie umowy zastrzega możliwość niewykonywania zamówienia już na etapie jego realizacji. Zastrzeżenie prawa nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw (precyzyjnie wskazaną w opisie przedmiotu zamówienia),

poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy zostało zakwestionowane w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej w wyr. z 2.01.2017 r. (KIO 2346/16, niepubl.). KIO uznała za niedopuszczalny brak pewności po stronie wykonawcy co do jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw, warunkującego rzetelną wycenę oferty. Podobnie w orzeczeniu z dnia 8 listopada 2021 r. sygn. 3107/21 KIO stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w przypadku braku zgody wykonawcy na odpowiednie obniżenie ceny, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. Takie jednostronne narzucanie warunków realizacji umowy należy kwalifikować jako bezwzględnie zakazane na gruncie z art. 9 ust.2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2021 poz. 275).

Wreszcie podnieść należy, iż kwestionowane postanowienie umowne wpisuje się w katalog niedozwolonych praktyk Zamawiających, które są publikowane przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. Organ ten w ramach realizacji swoich obowiązków ustawowych przewidzianych w art. 469 pkt 8 PZP jako jedną z przykładowych klauzul umownych, którą należy uznać za niezgodną z art. 433 PZP wskazuje następujące postanowienie: Zamawiającemu przysługuje prawo do niezrealizowania pełnej ilości i asortymentu umowy określonych w umowie. W takiej sytuacji Wykonawcy nie będą przysługiwać żadne roszczenia.

Odpowiedź: nr 25:

Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający informuje, że działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji zapisów § 8 Wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ, który otrzymuje brzmienie:

„§ 8.

1. Zamawiający uprawniony jest do jednostronnego odstąpienia od umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku, gdy:
 - 1) Wykonawca pozostaje w zwłoce z dostawą częściową przedmiotu umowy (daną partią zamówienia) przez okres co najmniej 7 dni;
 - 2) Wykonawca minimum trzy razy pozostał w zwłoce się z dostawą częściową partii zamówienia (daną partią zamówienia) przez okres co najmniej 5 dni;
 - 3) Wykonawca dostarcza towar wadliwy lub nie realizuje roszczeń z tytułu gwarancji lub rękojmi, przez okres co najmniej 10 dni;
2. Zamawiający uprawniony jest do odstąpienia od umowy w terminie 60 dni od daty powzięcia przez Zamawiającego informacji o zaistnieniu którejkolwiek z przesłanek, o których mowa w ust. 1, będącej podstawą odstąpienia od umowy.
3. Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy w przypadku, gdy Zamawiający opóźnia się z dokonaniem zapłaty przez okres dłuższy niż 60 dni.
4. W przypadku odstąpienia od umowy, Wykonawcy nie przysługują inne roszczenia do Zamawiającego, poza roszczeniem o wynagrodzenie należne mu z tytułu wykonania części umowy. Strony zgodnie oświadczają, iż w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn wskazanych w § 8 umowy, odstąpienie będzie miało charakter ex nunc, tj. będzie dotyczyło jedynie niewykonanej części umowy”.

Pytanie nr 26, dotyczy § 9 ust. 4 ppkt 5 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §9 ust. 4 pkt 5 wzoru umowy. Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

Odpowiedź: nr 26:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 27, dotyczy § 9 ust. 4 ppkt 5 Wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ

Do §9 ust. 4 pkt 5 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §9 ust. 4 pkt 5 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Odpowiedź: nr 27:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Nadto, Zamawiający informuje, że działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, zmienia treść SWZ, tj. Załącznik nr 2 – Szczegółowa oferta cenowa oraz Załącznik nr 3 - Wzór umowy.

Zamawiający informuje, że udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania https://platformazakupowa.pl/pn/spzozmswia_szczecin: zmodyfikowany Załącznik nr 2 - Szczegółowa oferta cenowa oraz zmodyfikowany Załącznik nr 3 – Wzór umowy.

Dyrektor
SP ZOZ MSWIA w Szczecinie
dr Elżbieta Kasprzak