



WSSz -NZIP – 546 / 23

Łódź, dnia 26. 07. 2023 r.

**Uczestnicy postępowania
przetargowego**

dotyczy: postępowania w trybie podstawowym na dostawę drobnego sprzętu laboratoryjnego i aptecznego jednorazowego użytku, sprawa ZP 30/23

I. Na podstawie art. 135 ustawy z dn. 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022r. poz. 1710 ze zm.) oraz w związku z pytaniami dotyczącymi przedmiotowego postępowania Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

1. *Dotyczy Pakietu 20, poz. 2: Czy Zamawiający dopuści torebki białe w rozmiarze 19cm x 12cm z nadrukiem recepturowym?*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

2. *Dotyczy Pakietu 20, poz. 3 i 4: Czy Zamawiający dopuści etykiety w rozmiarze 6cm x 3,5cm? Etykiety w takim rozmiarze występują standardowo na rynku, etykiety w większym rozmiarze powodują konieczność wykonania produktu na zamówienie, co zwiększa cenę towaru.*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

3. *Dotyczy Pakietu 21, poz. 9: Z uwagi na brak na rynku butelek o poj. 15ml i brak planów produkcyjnych w hucie na ten rok, czy Zamawiający dopuści butelkę o poj. 10ml lub 20ml z zakraplaczem?*

Wyjaśnienia: Zamawiający dopuszcza butelki o poj. 20ml.

4. *Dotyczy Pakietu 21, poz.12: Czy Zamawiający dopuści, jako produkt spełniający warunki, pudełka zakręcane o poj. 250g/310ml?*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

5. *Dotyczy zapisów SWZ - warunki udziału w postępowaniu: Czy w przypadku, gdy przedmiot zamówienia nie jest sklasyfikowany jako wyrób medyczny (Pakiety nr 15, 20, 21) i przepisy prawa nie wymagają dla tych produktów posiadania dokumentów dopuszczających do stosowania na terenie Polski, zgodnie z ustawą z dn. 7 kwietnia 2022 r. o wyrobach medycznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 974) [tj. wpisów do rejestru, dopuszczeń do obrotu i używania, deklaracji zgodności, certyfikatów CE], wystarczające będzie złożenie przez Wykonawcę oświadczenia własnego w ww. zakresie?*

Wyjaśnienia: Tak, Zamawiający uzna takie oświadczenie za wystarczające.

6. *Dotyczy zapisów wzoru umowy - § 3 ust. 1: Prosimy o odstąpienie dla Pakietów nr 15, 20, 21 od wymaganego terminu dostawy w trybie „na cito” – asortyment będący przedmiotem dostawy nie jest stosowany do ratowania ludzkiego życia.*

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

7. *Dotyczy § 10 ust. 2 pkt 5) wzoru umowy: Prosimy o potwierdzenie, że przedłużenie terminu obowiązywania umowy, o którym mowa w § 10 wzoru umowy stanowi jedynie możliwość dokonania takiej zmiany i Wykonawca może nie wyrazić na to zgody (np. w przypadku, gdy kontynuacja umowy będzie groziła poniesieniem straty w wyniku wzrostu cen towaru przewyższające zapisy klauzuli waloryzacyjnej lub braku towaru u dostawców).*

Wyjaśnienia: Zamawiający potwierdza, ewentualny aneks w powyższym zakresie zostanie zawarty za zgodą obu stron.

8. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustalenie dla pakietów 5, 10, 11, 13, 14, 17 minimalnego terminu dostawy wynoszącego 2 dni? Jednym z kryteriów oceny ofert w niniejszym postępowaniu jest termin dostawy. Waga tego kryterium została przez Zamawiającego ustalona na 40%. Ze sposobu liczenia punktów w tym kryteriów określonym w SIWZ wynika, że najwyżej oceniony zostanie termin dostawy wynoszący 1 dzień. Czyli wykonawca, który zaoferuje termin dostawy 1 dzień otrzyma 40 pkt., a wykonawca, który zaoferuje też bardzo krótki termin dostawy np. 3 dniowy - 0 pkt. Tak dużej różnicy punktowej drugi wykonawca nie jest w stanie zrekompenzować ceną.

Jednodniowy termin dostawy mogą zaoferować wykonawcy, którzy mają siedzibę blisko siedziby Zamawiającego, bądź wykonawcy, którzy za wszelką cenę, chcą uzyskać zamówienie publiczne i mimo świadomości tego, że nie są w stanie zagwarantować jednodniowego terminu dostawy, oferują go tylko po to, aby otrzymać przewagę punktową w kryterium oceny ofert.

Zapewnienie jednodniowego terminu dostawy dostaw ciągłych, cyklicznych dla wykonawcy, który ma siedzibę i magazyn w odległości większej niż 100 km od siedziby Zamawiającego jest trudne do spełnienia. Korzysta on bowiem na ogół z usług firm przewozowych, które co prawda gwarantują dostawy następnego dnia roboczego po odbiorze towaru z magazynu wykonawcy, ale należy pamiętać, że aby towar mógł być wydany kurierowi, musi być wcześniej zarejestrowane zamówienie, wystawione dokumenty WZ, FV, spakowany towar. Jeśli zamówienie wpłynie do wykonawcy po godzinie 12.00, wykonawca przy realizowaniu kilkudziesięciu zamówień dziennie, nie będzie w stanie zawsze nadążyć z realizacją zamówienia w dniu, w którym ono wpłynęło.

Dlatego też uważamy, że oferowanie jednodniowego terminu dostawy jest działaniem wykonawcy stanowiącym czynem nieuczciwej konkurencji. Za czyn nieuczciwej konkurencji KIO uznaje bowiem zachowania zmierzające do wygrania przetargu "za wszelką cenę" w postaci oferowania nierealnych warunków realizacji zamówienia. Jednoznacznie jest wskazane, że zaoferowanie warunków nierealnych, które nie są w warunkach rzeczywistych możliwe do spełnienia, godzi w dobre obyczaje i narusza zasadę uczciwej konkurencji.

Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 5 lipca 2012 r., o sygnaturze KIO 1306/12: "Utрудnieniem dostępu do rynku może być każde nieuczciwe działanie innego przedsiębiorcy, które powoduje eliminowanie z wolnej gry rynkowej innych przedsiębiorców rzetelnie oferujących swoje towary czy usługi (...). W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej, takie działania nakierowane by były na uzyskanie przedmiotowego zamówienia - zmierzały do wygrania za wszelką cenę przetargu prowadzonego przez zamawiającego, nawet jeśli w tym celu podano nierealny czas reakcji grupy interwencyjnej, co w istocie stanowiłoby zachowanie sprzeczne z dobrymi obyczajami w działalności gospodarczej, godzące w zasady uczciwej konkurencji. Takim zachowaniem z całą pewnością jest oferowanie świadczenia w konkretnych warunkach niewykonalnego do spełnienia (...) po to tylko, by uzyskać zamówienie.

Zamawiający, który jest zobowiązany do przestrzegania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz prowadzenia postępowania zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości nie powinien poprzez kryteria oceny ofert godzić się na nieuczciwe czyny wykonawców.

Za ustaleniem minimalnego terminu dostawy np. 2 dni robocze, który jest terminem najbardziej realnym i bezpiecznym dla wykonawców mających siedzibę w różnych miejscach kraju, przemawia również fakt, że przedmiotem pakietu 5, 10, 11, 13, 14, 17 nie są produkty unikatowe, ratujące życie. Zamawiający używa ich stale i może planować wcześniej zapotrzebowanie, dlatego brak jest merytorycznego uzasadnienia, dla jednodniowego terminu dostawy.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

9. dotyczy Projektu umowy § 3 ust. 1: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 200 zł netto” Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 200 zł koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury, koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

10. dotyczy Projektu umowy § 3 ust. 4: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zapisu Wykonawca nie ma prawa (...) wstrzymać dostaw towaru...” Zamawiający nie może swoim postępowaniem wyrządzać szkody stronie stosunku cywilnoprawnego, a może się tak zdarzyć, jeżeli przyjmiemy hipotetycznie, że z różnych powodów Zamawiający popadnie w kłopoty finansowe i nie będzie w stanie spełnić swoich zobowiązań pieniężnych względem Wykonawcy. Zamawiający nie może „zmuszać” Wykonawcy do dostarczania przedmiotu umowy w sytuacji niepłacenia za zakupiony przedmiot umowy. Nie może w końcu swoim postępowaniem powiększać szkody u Wykonawcy. Pozwalamy sobie przy tym zwrócić uwagę Zamawiającego,

iz niepłacenie za zakupiony towar jest poważnym, istotnym naruszeniem warunków zawartej umowy i w takiej sytuacji strona przeciwna umowy ma prawo w ogóle rozwiązać umowę i to w trybie natychmiastowym, domagając się przy tym wręcz naprawienia szkody. Trudne do zrozumienia jest w tym przypadku nałożenie na Wykonawcę określonego obowiązku, tj. zmuszania go do dostarczania przedmiotu umowy przez pewien okres, mimo niespełniania na czas przez Zamawiającego swoich zobowiązań pieniężnych, a więc mimo łamania w sposób istotny umowy.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

11. *dotyczy Projektu umowy § 7 ust. 4 Czy Zamawiający dopuści zmianę wysokości kar umownych: z „10%” na „10% wartości niezrealizowanej umowy netto” z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy? Zamawiający zastrzegł sobie prawo do częściowej realizacji umowy, a zatem prawo zmniejszenia wartości zakupionego towaru. W kontekście tego prawa, naliczanie kar przez Zamawiającego od wartości całej umowy w przypadku odstąpienia od umowy z winy wykonawcy jest niesprawiedliwe i krzywdzące wykonawcę. Zapis § 7 ust. 4 umowy powoduje, że wykonawca który ponosi ryzyko braku zamierzonego zysku, ponosi dodatkowo ryzyko obciążenia karami za pułap cenowy, które jest szacunkowy i nie wiążący Zamawiającego. W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy.*

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

12. *dotyczy Pakietu 4 poz. 1-2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie końcówek z filtrem typu Gilson, spełniających pozostałe wymogi swz?*

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

13. *dotyczy Pakietu 11 poz. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na kuwety pół micro o poj. 0,5-2,5 ml?*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

14. *dotyczy Pakietu 13 poz. 3-6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie pipet automatycznych bez blokady zmiany objętości, spełniających pozostałe wymogi swz?*

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

15. *dotyczy Pakietu 13 poz. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na pipetę zmiennopojemnościową o pojemności w zakresie 5-50 µl.*

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

16. *pytanie do pakietu nr 1: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie pozycje nr 2,3,4,5,6,14 (wymazówki) z pakietu 1 i utworzenie dla nich osobnego pakietu?*

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

17. *pytanie do pakietu nr 1: Czy Zamawiający dopuszcza w poz. 5 i 6 pakietu 1, wymazówki z końcówką z flokowanego nylonu?*

Wyjaśnienia: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

18. *pytanie do pakietu nr 1: Czy Zamawiający dopuszcza w poz. 6 pakietu 1, wymazówka w probówce transportowej z płynnym podłożem (3 ml), pozostałe cechy zgodnie z SWZ?*

Wyjaśnienia: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

19. *pytanie do pakietu nr 1: Czy Zamawiający dopuszcza w poz. 14 pakietu 1, wymazówki z wacikiem wiskozowym pakowane pojedynczo w papierowym opakowaniu?*

Wyjaśnienia: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

20. *Przesyłam pytanie do: Pakiet 1 Pozycja 17 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu, gdzie opakowanie zbiorcze zawiera 6 butelek po 50 ml olejku immersyjnego?*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

21. *Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie zamieszczenie we wzorze umowy zapisu dot. możliwości zmiany ceny łącznej brutto, spowodowanej uzasadnioną przez producenta zmianą klasyfikacji wyrobu i możliwością zaprzestania stosowania uprzywilejowanej stawki VAT.*

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę, patrz pkt II niniejszego pisma.

22. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie instrukcji używania wyrobów medycznych dla użytkowników profesjonalnych w języku angielskim? Obowiązująca Ustawa o wyrobach medycznych z 07.04.2022, Art.12 oficjalnie to umożliwia.

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

23. 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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę, patrz pkt II niniejszego pisma.

24. (§ 7 ust. 1 pkt. 4) 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.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

25. Dot. Pakietu 4 Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktów, które nie są zaklasyfikowane jako wyroby medyczne?

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

26. Czy Zamawiający dopuści wpisanie w formularzu cenowym ceny jednostkowej netto z dokładnością do 4 miejsc po przecinku? Pozwoli to na podanie dokładnej wartości pojedynczego produktu z opakowania zbiorczego.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Zamawiający oczekuje podania cen jednostkowych netto za opakowanie.

27. Pytanie do pakietu numer 4, pozycji 1. Czy Zamawiający dopuści aby końcówka miała długość 39 mm ?

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

28. Pytanie do pakietu numer 5. Czy Zamawiający dopuści końcówki innego producenta niż Eppendorf, pozostające w kompatybilności z pipetami automatycznymi i wielokanałowymi firmy Eppendorf oraz o tych samych parametrach?

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

29. W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 6 ust. 2 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

Wyjaśnienia: § 6 ust. 2 projektu umowy przewiduje 5 dni roboczych na rozpatrzenie reklamacji.

30. Czy Zamawiający dokona modyfikacji w §3 ust. 4 projektu umowy i dopuści prawo Wykonawcy do wstrzymania dostaw towaru, w przypadku braku zapłaty zobowiązań Zamawiającego, do czasu uregulowania przez niego płatności?

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

31. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust. 1:

1. Strony ustalają, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania warunków umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości:

1) 0,5 % wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie

2) 0,5 % wartości brutto zareklamowanego przez Zamawiającego towaru złej jakości, za każdy dzień zwłoki w wymianie towaru na nowy, ponad termin określony w umowie, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto zareklamowanego przez Zamawiającego towaru złej jakości

- 3) 2,5% wartości umowy brutto, w przypadku odmowy przyjęcia zamówienia przez Wykonawcę, wstrzymania dostawy towaru lub dokonania niezgodnionej podmiany asortymentu zamówionego towaru,
- 4) 10% wartości niezrealizowanej części umowy brutto, gdy nastąpi rozwiązanie umowy z winy Wykonawcy, w tym przez Wykonawcę bez uzasadnionej przyczyny.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

32. Dot. pakietu nr 7 poz. 1 Prosimy o dopuszczenie sterylnych pojemników na kał z łopatką, które nie są pakowane indywidualnie, pakowanych po 500 szt. w opakowanie handlowe i spełniające pozostałe wymagania SWZ.

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

33. Dot. pakietu nr 8 poz. 1 i 2 Prosimy o dopuszczenie sterylnych probówek z poz. 1, które nie są pakowane indywidualnie, pakowanych po 25 szt. w opakowanie handlowe oraz probówek z poz. 2, które nie są pakowane indywidualnie, pakowanych po 50 szt. w opakowanie handlowe i spełniające pozostałe wymagania SWZ.

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę.

34. Dot. pakietu nr 9 poz. 1 Prosimy o dopuszczenie kapilar do gazometrii o poj. 100 ul i wymiarach: średnica 2,05 mm, długość 100 mm wystandaryzowanych do wszystkich analizatorów RKZ i spełniające pozostałe wymagania SWZ.

Wyjaśnienia: Zamawiający nie wyraża zgody.

35. Dot. pakietu nr 22 poz. 1 Prosimy o dopuszczenie sterylnych pojemników do moczu zabezpieczonych banderolą przed przypadkowym otwarciem, które nie są pakowane indywidualnie, pakowanych po 5 szt. w opakowanie handlowe i spełniające pozostałe wymagania SWZ

Wyjaśnienia: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

36. Dot. zapisów SIWZ rozdz. II pkt. 1, ppkt. 4) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dopisanie uwagi, że zamówienie telefoniczne musi być potwierdzone drogą pisemną (mailem lub faxem)? Ten wymóg pozwoli na uniknięcie ewentualnych niedomówień oraz na prawidłowe uwzględnienie ewentualnych reklamacji.

Wyjaśnienia: Zgodnie z ust. 1 w paragrafie 3 umowy zamówienia będą składane przez Zamawiającego pisemnie tj. mailem lub faxem.

37. Dot. załącznika nr 1 do SWZ – OFERTA pkt. 8 Zgodnie z Ustawą z dnia 7 kwietnia 2022r. o wyrobach medycznych (Dz. U. z 2022r. poz. 974) klasyfikacji i kwalifikacji wyrobów dokonuje wytwórca produktu. Produktów z pakietu nr 2 i 3 wytwórca nie zaklasyfikował jako wyrób medyczny i zgodnie z ww ustawą dla tego typu produktów nie wystawiana jest deklaracja zgodności ani inny dokument dopuszczający do obrotu. Powyższe nie dyskwalifikuje jednak w/w wyrobów z używania w placówkach leczniczych. Dlatego zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o zmianę zapisu w pkt. 8 formularza OFERA poprzez dopisanie: „Oświadczamy, że przedmiot zamówienia zamieszczony w ofercie **będący wyrobem medycznym** posiada (.....)”

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę, patrz pkt II niniejszego pisma.

38. Dot. Umowa § 2 ust. 3 Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o modyfikację zapisu: „W cenie (...) i transportu” na zapis: „**W cenie (.....) i transportu przy jednorazowym zamówieniu powyżej 200,00 zł netto (.....)**”. Prośbę swoją motywujemy tym, że dla zamówień poniżej 200,00 zł, koszty transportu, na które składają się m.in. koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych, koszty dostarczenia towaru do przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

39. Dot. Umowa § 7 ust. 1 Zwracamy się z prośbą do Zmawiającego o modyfikację zapisów § 7 ust. 1 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 osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Wyjaśnienia: Patrz pytanie nr 23 oraz pkt II niniejszego pisma.

40. **Dotyczy zał. nr 2 - Pakiet 25 Probówko-strzykawki „Probówko-strzykawki do gazometrii, 2 ml”.** Prosimy o informację czy Zamawiający oczekuje probówkostrzykawek kompatybilnych z mieszadłem magnetycznym wbudowanym w analizatory parametrów krytycznych, które są użytkowane w Szpitalu? Kompatybilność proponowanego rozwiązania zapewni Zamawiającemu najwyższą możliwą jakość wykonywanych badań i wydawanych wyników oraz bezpieczeństwo Personelu. Zapewni także wdrożenie standaryzacji pracy na Oddziałach Szpitalnych i w Laboratorium. Proponowane kompatybilne rozwiązanie: minimalizuje ryzyko błędów przedanalitycznych (minimalizacja powstawania skrzepów lub hemolizy), zmniejsza ryzyko uszkodzenia wszystkich analizatorów parametrów krytycznych użytkowanych przez Szpital, zapewnia całkowity brak kontaktu z krwią Pacjenta zarówno w fazie przedanalitycznej, jak i w trakcie podawania próbki do analizatora (nie ściągamy zatyczki przed podaniem próbki do analizatora), dzięki zatyczce minimalizuje ryzyko kontaminacji powietrzem, zapewnia prawidłowe wymieszanie próbki dzięki wykorzystywaniu mieszadeł magnetycznych wbudowanych w analizatory użytkowane przez Szpital tym samym standaryzując procedury. Proponowane rozwiązanie celem oszczędności krwi Pacjentów wymaga objętości próbki 0,7 ml, zawiera suchą heparynę balansowaną elektrolitowo, zatyczkę odpowietrzającą próbkę oraz złotą kulkę mieszającą próbkę.

Wyjaśnienia: Tak, Zamawiający oczekuje probówkostrzykawek kompatybilnych z mieszadłem magnetycznym wbudowanym w analizatory parametrów krytycznych, które są użytkowane w Szpitalu, tj. ABL 90 FlexPlus.

41. 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.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

42. Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

Wyjaśnienia: Zamawiający modyfikuje treść SWZ – patrz pkt II niniejszego pisma.

43. Prosimy o modyfikację zapisów § 5 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.

Wyjaśnienia: Patrz pytanie nr 23 oraz pkt II niniejszego pisma.

44. 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 § 5, 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.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

45. 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 nadmieniał, 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.

Wyjaśnienia: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

II. Wojewódzki Specjalistyczny Szpital im. dr Wł. Biegańskiego w Łodzi na podst. art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022r. poz. 1710 ze zm) **modyfikuje treść SWZ** w zakresie:

1. załącznika nr 5 do SWZ Projekt umowy:

1) pkt 4) w ust. 2 w paragrafie 10 przyjmuje brzmienie: **„4) w zakresie zmiany wysokości stawki podatku VAT, z dniem wejścia w życie aktów prawnych zmieniających te stawki lub zmiany ceny brutto, spowodowanej uzasadnioną przez producenta zmianą klasyfikacji wyrobu,”**

2) ust. 1 w paragrafie 7 umowy – w każdym z punktów od 1) do 4) w ustępie 1 wartość kary naliczana będzie od wartości netto

3) w paragrafie 9 dopisuje się ust. 6 o następującej treści: **„6. Rozwiązanie / odstąpienie od umowy przez Zamawiającego ze skutkiem natychmiastowym może nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn leżących po stronie Wykonawcy stanowiących podstawę do odstąpienia Zamawiającego od umowy lub ich skutków, zawierającym zagrożenie odstąpieniem od umowy i wskazującym dodatkowy termin min. 5 dni roboczych na wykonanie zamówienia.”**

Zmodyfikowany załącznik nr 5 do SWZ Projekt umowy stanowi załącznik do niniejszego pisma.

2. załącznika nr 1 do SWZ Formularz oferta.

Punkt 8 formularza przyjmuje brzmienie:

„8. Oświadczam/-my, że przedmiot zamówienia zamieszczony w ofercie, **będący wyrobem medycznym**, posiada właściwe dokumenty dopuszczające do stosowania na terenie Polski, zgodnie z ustawą z dn. 20 maja 2010 r. o wyrobach medycznych (Dz. U. z 2020 r. poz. 186 ze zm.), odpowiednio w zależności od klasyfikacji wyrobu medycznego, oraz zobowiązuję się do przedstawienia tych dokumentów na każde żądanie Zamawiającego.”

Zmodyfikowany załącznik nr 1 do SWZ Formularz oferta stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Z poważaniem

Wersja elektroniczna dokumentu.

*Dokument podpisany w oryginale przez Dyrektora Szpitala
mgr Krzysztofa Zarychtę*