

Szpital Specjalistyczny nr 2
Batorego 15
41-902 Bytom
Pismo: 14/14PN/2020/18

Bytom dnia: 2020-06-03

ODPOWIEDŹ **na zapytania w sprawie SIWZ**

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 2020-06-03 do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843) w trybie - **Przetarg nieograniczony na zakup i dostawę odczynników diagnostycznych dla potrzeb Szpitala Specjalistycznego Nr 2 w Bytomiu..**

Treść wspomnianej prośby oraz stanowisko (wyjaśnienia) Zamawiającego w przedmiotowej kwestii jest następujące:

Pytanie nr 1

Zamawiający w § 19 SIWZ wymaga dołączenia do oferty dokumentów potwierdzających oznaczenie przedmiotu zamówienia znakiem CE, o którym mowa w ustawie z dnia 20 maja 2010r. o wyrobach medycznych (Dz. U. 2015 poz. 876), aktualne na dzień składania oferty.

Zauważyć należy, że nie wszystkie wyroby objęte przedmiotem zamówienia zostały zakwalifikowane przez producenta jako wyroby medyczne w rozumieniu ustawy z dnia 20 maja 2010 r. o wyrobach medycznych. W związku z tym nie podlegają one przepisom cytowanej ustawy ani dyrektywom europejskim. Dla tych wyrobów nie wystawia się deklaracji zgodności ani innych dokumentów dopuszczających do obrotu. W związku z tym zwracamy się z prośbą o modyfikację cytowanego zapisu poprzez dodanie „dotyczy wyrobów medycznych”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje iż dotyczy to wyrobów do których jest wymagane CE.

Pytanie nr 2

Prosimy o potwierdzenie, że wykazanie dwóch dostaw na dostawę odczynników wraz z referencjami będzie wystarczające, bez względu na ilość pakietów na jakie Wykonawca składa ofertę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ceny jednostkowej za 1 ml wyrobów z dokładnością do 3 lub 4 miejsc po przecinku?

Zgodnie z orzeczeniem zespołu Arbitrów – sygn. akt UZP/ZO/0-2546/06 dopuszcza się podawanie cen z dokładnością do trzech a nawet 4 m-c po przecinku, dla wyrobów masowych, wówczas, cena jednostkowa jest elementem kalkulacyjnym ceny wynikowej, a nie ceną transakcyjną. W przypadku odmownej odpowiedzi prosimy o wyrażenie zgody na podanie ceny jednostkowej za opakowanie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 4

Zadanie 12

Prosimy o dopuszczenie kwasu octowego 5% w opakowaniach 1litr

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 5

Zadanie 14

Prosimy o dopuszczenie środka montującego używanego do łączenia preparatów histopatologicznych i cytologicznych, szybkoschnący (odpowiednik balsamu kanadyjskiego) o zawartości ksylenu 65 – 70 % pozostałe parametry bez zmian

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza, bez zawartości polistyrenu o temp. Zapłonu 26,7 C.

Pytanie nr 6

Zadanie 16

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 1 Hematoksylina Harrisa o zawartości etanolu 3,0 - 5 % oraz siarczanu glinu 1 – 3 %

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ

Pytanie nr 7

Zadanie 16

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 2 Oranżu G o zawartości alkoholu etylowego 80 – 90 %, alkoholu metylowego 1 – 3 % i izopropanolu 1-3%

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 8

Zadanie 16

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 4 barwnika EA36 o zawartości etanolu minimum 90%

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 9

Zadanie 16

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 4 barwnika EA50 o zawartości alkoholu metylowego 50 – 70% i glikolu etylenowego 15 - 25 %

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 10

Zadanie 17

Prosimy o dopuszczenie w pozycji 5 odwapniacza materiału biologicznego – szybkiego zawierającego: kwas solny 35 – 40%, polyvinyl pyrrolidone 5-10 %, fluorad < 1%, wodę 50-60%. Opakowanie 1 litr.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ

Pytanie nr 11

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów § 8 wzoru w ten sposób, że kara umowna będzie naliczana od wartości netto a nie brutto. Podatek VAT jako należność publicznoprawna jest odprowadzany przez Wykonawcę do urzędu skarbowego i nie prowadzi do powstania po stronie Wykonawcy jakiegokolwiek przysporzenia majątkowego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację terminów realizacji zobowiązań wskazanych w zapisach §7 ust. 3, ust. 8 i ust. 9 wzoru umowy poprzez wyrażenie go w dniach roboczych, tj. 7 dni roboczych? Wykonawca wskazuje, iż termin wykonania zobowiązań winien być terminem realnym, w którym strona ma obiektywną możliwość spełnić swoje świadczenie. Z uwagi na organizację pracy zakładów pracy

czy Zamawiającego czy Wykonawcy, Wykonawca może realizować przedmiot umowy w dni robocze (rozumiane jako dni od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni wolnych w rozumieniu ustawy z dnia 18 stycznia 1951 r. o dniach wolnych od pracy).

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podał i ma na myśli dni robocze (rozumiane jako dni od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni wolnych w rozumieniu ustawy z dnia 18 stycznia 1951 r. o dniach wolnych od pracy).

Pytanie nr 13

Czy Zamawiający może zadeklarować, iż minimalna wartość jednostkowego zamówienia będzie nie niższa niż 150 zł netto? Wykonawca wskazuje, iż określony w ten sposób próg minimalnej wartości zamówienia ma wpływ na właściwe dokonanie wyceny oferty z uwagi na ewentualne koszty dostaw, oraz uwzględnia czynniki ekologiczne, takie jak ograniczenie liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej.

Odpowiedź Zamawiającego:

Pytanie nr 14

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zapisu §11 ust. 71 wzoru umowy następującej treści: „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, akty władzy państwowej, akty organów unijnych, które uniemożliwiają prawidłowe wykonanie umowy, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 15

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy, w ramach zapisu §11 ust. 3 lit. d, klauzuli waloryzacyjnej w odniesieniu do tzw. wskaźnika inflacji?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Ustalone wynagrodzenie Wykonawcy będzie waloryzowane raz w roku w miesiącu lutym o wartość wskaźnika inflacji za rok poprzedni ogłoszony przez prezesa GUS (wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w roku).”

Niewątpliwym jest, iż w okresie obowiązywania umowy długoterminowej może nastąpić zmiana siły nabywczej pieniądza, w szczególności jako efekt społeczno-gospodarczy epidemii COVID-19. Wprowadzenie klauzuli umożliwi zaktualizowanie wynagrodzenia Wykonawcy pod kątem rzeczywistej wartości ekonomicznej świadczonych dostaw, co przyczyni się zarówno do jak najpełniejszego wykonywania umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 16

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli umożliwiającej rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: Każdej ze Stron przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.

Wykonawca wskazuje, iż art. 353 (1) Kodeksu Cywilnego dopuszcza swobodę stron w kształtowaniu stosunku prawnego, nadto do niniejszej umowy nie będą miały zastosowania przepisy ustawy PZP, które sprzeciwiałyby się proponowanemu rozwiązaniu. Dodatkowo, wprowadzenie powyższego zapisu uczyni zadość zasadzie równości stron umowy poprzez uwzględnienie prawa Wykonawcy do zakończenia współpracy - aktualne brzmienie wzoru umowy dopuszcza bowiem opcję zakończenia współpracy jedynie z inicjatywy zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 17

Czy Zamawiający przewiduje stosowanie do zawartej w ramach niniejszego postępowania umowy zamówienia publicznego regulacji wskazanych w art. 15r. i n. ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. 2020 r., poz. 374 ze zm.)?

Wykonawca wskazuje, iż ww. ustawa nie wskazuje wprost, do których umów w sprawie zamówienia publicznego należy stosować jej przepisy, czy do umów zawartych przed stanem epidemii COVID-19, czy także do umów zawieranych w czasie stanu epidemii COVID-19. Cel wprowadzenia przepisów sugeruje, iż wspomniane mechanizmy dotyczą umów już wykonywanych, tj. zawartych przed wystąpieniem epidemii choroby COVID-19, czyli okoliczności nieprzewidzianej. Z uwagi, iż wystąpienie epidemii choroby COVID-19 nie jest nieprzewidywalne, mogą pojawić się wątpliwości odnośnie stosowania zapisów ww. ustawy do umowy zawartej w wyniku niniejszego postępowania. W ocenie Wykonawcy, mając na uwagę występujące w obecnym czasie niestabilność i niepewność procesów gospodarczych, a także nieprzewidywalność dalszych skutków społeczno – gospodarczych epidemii choroby COVID-19 (np. wciąż utrzymujące się zakłócenia w łańcuchu dostaw, coraz większe ryzyko wystąpienia braków niektórych komponentów oraz wzrostu cen m. in. z uwagi na przewagę popytu nad podażą niektórych produktów) regulacje ww. ustawy winny być stosowane w drodze analogii także do umów zawartych po wystąpieniu epidemii. Przełoży się to na większą elastyczność przy wykonywaniu takich umowy, a także pozwoli na pełną ich realizację pomimo zmieniających się warunków otoczenia prawnego i gospodarczego. Dodatkowo, zapewnienie w ten sposób większej efektywności i prawdopodobieństwa bezkonfliktowej realizacji umowy jest zgodne z intencją ustawodawcy wskazaną w uzasadnieniu ww. ustawy: Kontynuowanie wykonania umowy o udzielenie zamówienia publicznego w okresie występowania COVID-19 może być uzależnione od odpowiedniej modyfikacji treści łączącego je stosunku prawnego. Dokonanie takiej modyfikacji, po wystąpieniu okoliczności wywołanych COVID-19, ale również zanim dojdzie do naruszenia przez którąkolwiek ze stron umowy pierwotnych warunków wykonania umowy, pozwoli uniknąć potencjalnych sporów na tle odpowiedzialności odszkodowawczej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 18

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary umownej, o której mowa w zapisie §8 ust. 2 umowy od wartości netto niezrealizowanej części pakietu, w jakiej następuje odstąpienie od umowy? Wykonawca wskazuje, iż w przypadku zawarcia umowy obejmującej realizację kilku pakietów zakończenie współpracy może dotyczyć

całości przedmiotu umowy bądź jedynie wybranych pakietów. W tym ostatnim przypadku Zamawiający nie poniesie żadnej szkody w zakresie dalej wykonywanej części umowy. Oznacza to, iż nie wystąpią podstawy do żądania zapłaty ewentualnych kar umownych, które mają charakter kompensacyjny. Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym zakresie (przykładowo od zrealizowanych lub realizowanych części umowy) została wskazana na stronach Urzędu Zamówień Publicznych jako klauzula kontrowersyjna, naruszająca równowagę stron w sposób nadmierny, bowiem „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).

(https://www.uzp.gov.pl/__data/assets/pdf_file/0012/41313/Lista-klauzul-naruszajacych-rownowage-kontraktowa-w-sposob-nadmierny.pdf).

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wskazuje, iż naliczanie kar umownych dotyczy tylko części niezrealizowanych dostaw.

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy, stanowisko Zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ i zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego.

W imieniu Zamawiającego

