

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
ul. Żołnierska 18
10 – 561 Olsztyn

PYTANIA I ODPOWIEDZI Część nr II

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wybór dostawcy wyrobów diagnostycznych, odczynników chemicznych oraz drobnego sprzętu laboratoryjnego (Ogłoszenie nr 2018/S 082-183510 Suplementu do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej z dnia 27 kwietnia 2018 r.)

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych, informujemy, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły do Zamawiającego następujące zapytania:

Pytania dotyczące projektu umowy (Załącznik nr 4 do SIWZ) :

1. pozycja 15 Mając na względzie przepisy Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, a w szczególności definicję zamówień publicznych zawartą w art. 2 ust. 13 Ustawy, z której wynika, że umowa zawierana między zamawiającym a wykonawcą musi być odpłatna, jak i art. 32 ust. 1 i 2 Ustawy zabraniający zaniżania wartości zamówienia publicznego, uprzejmie prosimy o wyjaśnienie, czy zamieszczenie przez Zamawiającego w §2 ust. 1 projektu umowy w zakresie części 18 wymogu włączenia automatycznego czytnika OB do systemu informatycznego DDL Szpitala oznacza wymaganie przez Zamawiającego świadczenia przez wykonawcę tej części wchodzącej w zakres przedmiotu zamówienia usług bezpłatnie (w formie darowizny), co nie jest w świetle przepisów ustawy – Prawo zamówień publicznych dopuszczalne? Czy też wykonawca ma prawo – zgodnie z ustawą – doliczyć koszty związane z włączeniem aparatu do systemu do ceny dzierżawy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w powyższym zakresie dokonał modyfikacji zapisów Specyfikacji Istotnych warunków Zamówienia (załącznik nr 4 – projekt umowy)

2. poz. 15 oraz §3 ust. 4 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ):
Czy Zamawiający odstąpi od wymogu corocznych przeglądów dla aparatu, który dokonuje codziennej samokontroli i którego instrukcja obsługi producenta nie wymaga przeglądów?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

3. poz. 15 oraz §2 ust. 3 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ):

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu zapewnienia użytkownikom urządzenia udziału w zewnątrzlaboratoryjnej, międzynarodowej lub ogólnopolskiej kontroli jakości badań laboratoryjnych i dostarczenia nieodpłatnych materiałów kontrolnych i statystyczne opracowanych wyników w ilości niezbędnej do otrzymania certyfikatu? Analizator do OB posiada automatyczną funkcję „self-test”, przeprowadzaną przy każdorazowym włączeniu aparatu, która zapewnia jego gotowość do pracy bez konieczności stosowania dodatkowych materiałów kontrolnych?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

4. Dotyczy §3 ust. 4 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na rozpatrywanie terminu usunięcia awarii w dni robocze.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w powyższym zakresie dokonał modyfikacji zapisów Specyfikacji Istotnych warunków Zamówienia (załącznik nr 4 – projekt umowy).

5. Dotyczy §3 ust. 4 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na wydłużenie czasu reakcji serwisu do 12 godzin.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

6. Dotyczy §3 ust. 5 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę ww. zapisu na następujący: „Wykonawca zobowiązuje się zapewnić ciągłą dostępność do serwisu, tak by Zamawiający miał możliwość zgłoszenia awarii *faxem, mailem i telefonicznie w godz. 7:00 – 18:00 w dni robocze.*”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

7. Dotyczy §5 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu: „niskiej jakości pasków z suchą fazą”, ponieważ nie dotyczy on analizatora OB.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w powyższym zakresie dokonał modyfikacji zapisów Specyfikacji Istotnych warunków Zamówienia (załącznik nr 4 – projekt umowy).

8. Dotyczy §9 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na rozpatrywanie terminów wymienionych w powyższym paragrafie w dni robocze.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

9. Dotyczy §10 ust. 1 projektu umowy w zakresie części nr 18 (Załącznik nr 4 do SIWZ): Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę ww. zapisu na następujący: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości brutto towaru niedostarczonego w

terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

10. Dotyczy § 2 ust. 3 Co Zamawiający rozumie przez pojęcie „udział w zewnątrzlaboratoryjnej, międzynarodowej lub ogólnopolskiej kontroli jakości badań laboratoryjnych i dostarczy w tym celu nieodpłatnie materiały kontrolne i statystyczne opracowanie wyników w ilości niezbędnej do otrzymania certyfikatu”?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż udział w zewnątrzlaboratoryjnej kontroli jakości jest jednym z wymogów, jakie musi spełniać laboratorium ubiegające się o akredytację.

11. Dotyczy § 3 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu reakcji serwisu z „max. 60 min” do „max. 2 dni roboczych”?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

12. Dotyczy § 3 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu w jakim Wykonawca zobowiązany będzie do usunięcia awarii z „48 godzin” do „3 dni roboczych”?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

13. Dotyczy § 3 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego dostępności serwisu z „przez 24 godz./dobę, 7 dni w tygodniu” na „w dni robocze, w godzinach pracy, czyli od 8.00 do 16.00”?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

14. Dotyczy § 10 ust. 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej za opóźnienie w dostawach do wysokości „0,1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 15 % wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.”, z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?*Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej w wysokości 3 % jest wysoce niesprawiedliwe i na*

gruncie prawa cywilnego obecna wysokość odsetek, którą Zamawiający narzuca, może zostać uznana za świadczenie nienależne, dające w skali roku odpowiednio, 1095% wartości zamówionej dostawy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

15. Czy Zamawiający wprowadzi możliwość wstrzymania dostaw w przypadku nierealizowania płatności?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

16. (§2) Czy zamawiający wprowadzi do projektu umowy zapis dotyczący minimalnego poziomu zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

17. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

18. Czy Zamawiający może określić maksymalny okres czasu, na który może zostać aneksowana umowa? Uzasadnienie: Sugerujemy maksymalnie kwartał, gdyż przy umowach długoterminowych istnieje konieczność ponownej weryfikacji zaoferowanych przez Wykonawcę cen z powodu wzrostu cen zakupu u dostawców.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

19. Czy Zamawiający dopuści, po każdorazowej konsultacji z Zamawiającym w razie zaistnienia niniejszej sytuacji, możliwość zaoferowania zamiennika produktu w trakcie realizacji umowy, o innej nazwie, kodzie i/lub sposobie opakowania produktu oraz zbliżonych parametrach jakościowych w stosunku do produktu zaoferowanego w danej pozycji oferty w sytuacji, gdy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on niedostępny u producenta? W przypadku innego

sposobu pakowania (konfekcji), cena za opakowanie zbiorcze oferowanego zamiennika zostałyby przeliczona w ten sposób, że cena za sztukę lub oznaczenie zamiennika byłaby równa cenie za sztukę lub oznaczenie produktu znajdującego się danej pozycji umowy. Uzasadnienie: Wprowadzenie niniejszego zapisu pozwoli zarówno na zabezpieczenie ciągłości procesu diagnostycznego i uchroni, zarówno Zamawiającego oraz Wykonawcę przed nieoczekiwanymi oraz niezależnymi od nich skutkami wypadków losowych, do których mogą należeć: czasowa awaria linii produkcyjnej u producenta, czasowe wycofanie produktu przez producenta brak dostępności surowców, niekorzystne zmiany makroekonomiczne czy wpływ klęsk żywiołowych.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w podanym powyżej zakresie dokonał modyfikacji treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (załącznik nr 4 do SIWZ).

20. Mając na względzie przepisy Ustawy Prawo zamówień publicznych, a w szczególności definicję zamówień publicznych zawartą w art. 2 pkt. 13 Ustawy, z której wynika, że umowa zawierana między zamawiającym a wykonawcą musi być odpłatna, jak i art. 32 ust. 1 i 2 Ustawy zabraniający zaniżania wartości zamówienia publicznego, uprzejmie prosimy o wyjaśnienie czy zamieszczenie przez Zamawiającego w §2 pkt 3 umowy dot. pakietu 18 wymogu pokrycia kosztów kontroli zewnątrzlaboratoryjnej oznacza wymaganie przez Zamawiającego świadczenia przez wykonawcę tej części wchodzącej w zakres przedmiotu zamówienia usług bezpłatnie (w formie umowy darowizny), co nie jest w świetle przepisów ustawy - Prawo zamówień publicznych dopuszczalne ? Czy też wykonawca ma prawo -zgodnie z ustawą - doliczyć koszty związane z nabyciem kontroli do ceny dzierżawy lub wycenić w oddzielnej pozycji formularza oferty?

Odpowiedź: Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w podanym powyżej zakresie dokonał modyfikacji treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (załącznik nr 4 do SIWZ).

21. (§11 ust5) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu płatności do 30 dni?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

22. (§11ust7) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie cen jednostkowych brutto, a co za tym idzie wartości brutto umowy, w przypadku ustawowej zmiany stawki VAT?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

23. (§12) Czy Zamawiający zawrze w projekcie umowy ustęp dotyczący możliwości zmiany wynagrodzenia (dokonane w formie pisemnego aneksu), w przypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień publicznych, tj. zmiany:- stawki od towarów i usług,- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym

wynagrodzeniu za pracę,- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 do SIWZ)

24. (§10ust2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczania kar od wartości NETTO niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

25. (§10ust1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 10% wartości NETTO niedostarczonego w terminie towaru? Uzasadnienie: Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstępnie 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.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

26. (§10ust1) Czy Zamawiający dopuści zmniejszenie % naliczanej kary do max. 2% wartości NETTO niedostarczonego w terminie towaru?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

27. (§3ust1) Czy Zamawiający wprowadzi zapis o ubezpieczeniu aparatu na czas trwania umowy przez Zamawiającego? W naszej opinii to po stronie Zamawiającego powinno leżeć ubezpieczenie aparatu, ponieważ Wykonawca nie posiada wiedzy, m.in. o warunkach lokalowych Zamawiającego, alarmach i innych zabezpieczeniach w pracowni, do której przeznaczony jest oferowany aparat. W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie zapisu, że Zamawiający zobowiązuje się w terminie 7 dni roboczych do ubezpieczenia aparatu od kradzieży i pożaru oraz do dostarczenia Wykonawcy kopii polisy wraz z potwierdzeniem zapłaty składki. Przedmiotowa polisa będzie zawierała cesję praw z polisy na.....

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 do SIWZ).

28. (§3) Czy Zamawiający wprowadzi zapis o odpowiedzialności Zamawiającego za wszelkie uszkodzenia wynikające z nieprawidłowego użytkowania aparatu?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 do SIWZ)

Pytania dotyczące projektu umowy – Załącznik nr 5 do SIWZ:

29. Dotyczy §1 ust. 2 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ): Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od wymogu dostarczenia świadectwa kontroli jakości do każdej serii dostarczonego towaru w zamian za udostępnienie przez Wykonawcę strony internetowej, z której Zamawiający będzie mógł samodzielnie w prosty sposób pobrać certyfikaty jakości dla określonego numeru katalogowego oraz nr LOT? Dostawy towaru są realizowane bezpośrednio z zagranicy, więc nie ma możliwości dołączenia wymaganych certyfikatów do dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 5 do SIWZ)

30. Dotyczy §1 ust. 2 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ): Czy Zamawiający dopuści możliwość przesyłania kart charakterystyki drogą e-mailową na żądanie Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 5 do SIWZ)

31. Dotyczy §8 ust. 1 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ):
Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę ww. zapisu na następujący: „*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.*”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

32. Dotyczy § 1 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści tego punktu na: „Wykonawca zobowiązany jest do dołączenia do każdej serii dostarczonego towaru – jeśli towar tego wymaga - świadectwo kontroli , kartę charakterystyki wraz z pierwszą dostawą oraz instrukcję użytkowania z każdą dostawą.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 5 do SIWZ)

33. Dotyczy § 2 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 150 zł. netto”?*Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 150 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.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

34. *Dotyczy § 8 ust. 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej za opóźnienie w dostawach do wysokości „0,1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 15 % wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.”, z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy? Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej w wysokości 3 % jest wysoce niesprawiedliwe i na gruncie prawa cywilnego obecna wysokość odsetek, którą Zamawiający narzuca, może zostać uznana za świadczenie nienależne, dające w skali roku odpowiednio, 1095% wartości zamówionej dostawy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.*

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

35. *Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie poniższego zapisu w § 3 : „Zamawiający zastrzega sobie prawo do częściowej realizacji umowy, jednak niezrealizowana wartość umowy nie może być większa niż 20% wartości umowy”. Zgodnie z opinią UZP instytucja prawa zakłada, że zamawiający każdorazowo określa minimalny poziom zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, co pozwala wykonawcom na rzetelne i właściwe dokonanie wyceny oferty, wskazując jednocześnie dodatkowy zakres, którego realizacja jest uzależniona od wskazanych w kontrakcie okoliczności i stanowi uprawnienie zamawiającego, z którego może, ale nie musi on skorzystać. W orzeczeniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia U stycznia 2008 r. (sygn. akt KIO/UZP 22/07) Izba wskazała, że niedopuszczalną praktyką jest określenie przez zamawiającego*

jedynie górnej granicy swojego zobowiązania, bez wskazania nawet minimalnej ilości, czy wartości, którą na pewno wyda na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia. „Taki sposób określenia przedmiotu zamówienia nie spełnia wymogów art. 29 ust 2 ustawy Pzp, który nakazuje, aby przedmiot zamówienia był opisany w sposób wyczerpujący i konkretny”, izba uznała ponadto w tym przypadku, że „zamawiający zastosował praktykę handlową, która pozostawia wykonawcę w niepewności, co do zakresu, jaki uda mu się zrealizować w ramach umowy, oraz uniemożliwia kalkulację ceny umownej. W efekcie na wykonawcę zostaje przerzucone całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasadą równości stron umowy”. Instytucja prawa opcji pozwala zatem na precyzyjne określenie poziomu zamówienia, który zostanie przez zamawiającego zrealizowany, co pozwala wykonawcom na prawidłowe dokonanie wyceny oferty (por. wyrok KIO z dnia 23 lipca 2010 r., sygn. akt KIO/UZP 1447/10, wyrok KIO z dnia, sygn. akt KIO/UZP 2376/10).

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

36. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umownych w § 8 ust. 1 odstępując od zapisu :
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 3 % wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 15 % wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.” po przez zmianę powyższego zapisu na :
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

37. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę cen w przypadku zmiany kursu euro jeżeli kurs będzie odbiegał o 10% od kursu średniego ogłoszonego przez NBP z dnia zawarcia umowy (kurs euro z dnia zawarcia umowy w wysokości

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

38. Dotyczy §1 ust. 2 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ):Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od wymogu dostarczenia świadectwa kontroli jakości do każdej serii dostarczonego towaru w zamian za udostępnienie przez Wykonawcę strony internetowej, z której Zamawiający będzie mógł samodzielnie w prosty sposób pobrać certyfikaty jakości dla określonego numeru katalogowego oraz nr LOT? Dostawy towaru są realizowane bezpośrednio z zagranicy, więc nie ma możliwości dołączenia wymaganych certyfikatów do dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

39. Dotyczy §1 ust. 2 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ):Czy Zamawiający dopuści możliwość przesyłania kart charakterystyki drogą e-mailową na żądanie Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

40. Dotyczy §8 ust. 1 projektu umowy w zakresie części nr 1-17, 19-45 (Załącznik nr 5 do SIWZ):Zwracamy się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę ww. zapisu na następujący:
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

41. Czy Zamawiający wprowadzi możliwość wstrzymania dostaw w przypadku nierealizowania płatności?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

42. (§2) Czy zamawiający wprowadzi do projektu umowy zapis dotyczący minimalnego poziomu zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

43. (§9) Czy Zamawiający dopuści e-mailowy sposób porozumiewania w przypadku reklamacji?

Odpowiedź: Zamawiający w powyższym zakresie dokonał modyfikacji treści Specyfikacji Istotnych warunków Zamówienia (załącznik nr 4 i 5)

44. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

45. Czy Zamawiający dopuści możliwość konsultacji telefonicznych?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

46. Czy Zamawiający może określić maksymalny okres czasu, na który może zostać aneksowana umowa? Uzasadnienie: Sugerujemy maksymalnie kwartał, gdyż przy umowach długoterminowych

istnieje konieczność ponownej weryfikacji zaoferowanych przez Wykonawcę cen z powodu wzrostu cen zakupu u dostawców.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

47. Czy Zamawiający dopuści, po każdorazowej konsultacji z Zamawiającym w razie zaistnienia niniejszej sytuacji, możliwość zaoferowania zamiennika produktu w trakcie realizacji umowy, o innej nazwie, kodzie i/lub sposobie opakowania produktu oraz zbliżonych parametrach jakościowych w stosunku do produktu zaoferowanego w danej pozycji oferty w sytuacji, gdy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on niedostępny u producenta? W przypadku innego sposobu pakowania (konfekcji), cena za opakowanie zbiorcze oferowanego zamiennika zostałaby przeliczona w ten sposób, że cena za sztukę lub oznaczenie zamiennika byłaby równa cenie za sztukę lub oznaczenie produktu znajdującego się danej pozycji umowy. Uzasadnienie: Wprowadzenie niniejszego zapisu pozwoli zarówno na zabezpieczenie ciągłości procesu diagnostycznego i uchroni, zarówno Zamawiającego oraz Wykonawcę przed nieoczekiwanymi oraz niezależnymi od nich skutkami wypadków losowych, do których mogą należeć: czasowa awaria linii produkcyjnej u producenta, czasowe wycofanie produktu przez producenta brak dostępności surowców, niekorzystne zmiany makroekonomiczne czy wpływ klęsk żywiołowych.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

48. 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 uwzględniające wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż odstąpienie od umowy reguluje art.491 K.C.

49. Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie o dodanie poniższego zapisu do treści umowy: „W sytuacji, kiedy Zamawiający nie ureguluje należności w terminie, Wykonawca, po 2-krotnym wezwaniu Zamawiającego (w odstępie 14 dni) do zapłaty, ma prawo wstrzymać dostawę do Zamawiającego do czasu uregulowania należności”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

50. Prosimy o wprowadzenie poniższego zapisu do umowy: W przypadku opóźnienia terminu płatności Wykonawca ma prawo do naliczenia odsetek ustawowych za opóźnienie w transakcjach handlowych, o których mowa w art. 4 pkt 3) ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2016, poz.684 t. j.).

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy projektu umowy (załącznik nr 4 i 5 do SIWZ)

51. (§9 ust1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu płatności do 30 dni?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

52. (§9 ust2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie cen jednostkowych brutto, a co za tym idzie wartości brutto umowy, w przypadku ustawowej zmiany stawki VAT?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż zgodnie z projektem umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) Zamawiający przewiduje powyższe zmiany.

53. (§10) Czy Zamawiający zawrze w projekcie umowy ustęp dotyczący możliwości zmiany wynagrodzenia (dokonane w formie pisemnego aneksu), w przypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień publicznych, tj. zmiany:- stawki od towarów i usług,- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (załącznik nr 5 do SIWZ)

54. (§8) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczania kar od wartości NETTO niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

55. (§8) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 10% wartości NETTO niedostarczonego w terminie towaru? 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.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

55. Dotyczy odpowiedzi z dnia 24 maja 2018 – pyt.29

Zamawiający informuje, iż dokonał modyfikacji treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zakresie formularza parametrów ocenianych załącznik nr 6 tylko w zakresie pierwszego parametru ocenianego, parametr drugi tj. mieszadło wewnętrzne wbudowane podlega ocenie.

Dyrektor Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
w Olsztynie

Irena Kierzkowska