



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji
w Kielcach im. św. Jana Pawła II**

25-375 Kielce ul. Wojska Polskiego 51

☎ 41 260 42 00 Fax. 41 260 42 05

NIP:657-18-13-314 REGON: 290391139

zoz@zozmswiakielce.pl

www.zozmswiakielce.pl



Kielce, dnia 17 maja 2023 r.

Znak postępowania: **04/ZO/2023**

WYKONAWCY BIORĄCY UDZIAŁ W POSTĘPOWANIU

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia o wartości poniżej 130 tys. zł wg instrukcji na „Zakup i dostawę jednorazowego sprzętu laboratoryjnego dla SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II

SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II działając na podstawie rozdz. 8 ust. 14 ZAPYTANIA OFERTOWEGO, udziela wyjaśnień na pytania, zadane do wyżej wymienionego postępowania.

Pytanie 1

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 2 ust. 2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu 2 ust. 2 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu.

Pytanie 2

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 5 ust. 1. Czy Zamawiający dopuści zmianę terminu, w którym Wykonawca ma załatwić reklamację na termin realny tj.

- dla reklamacji ilościowych – realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 3 dni robocze od chwili jej otrzymania,

- dla reklamacji jakościowych - realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 5 dni roboczych od chwili otrzymania próbek reklamowanego towaru.

Wykonawca, aby rozpatrzyć reklamację jakościową musi najpierw zbadać reklamowany towar i następnie podjąć decyzję o uznaniu reklamacji. Załatwienie reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też właściwe rozpatrzenie reklamacji i wymiana towaru w ciągu 3 dni jest trudne do wykonania.

W razie pozostawienia dotychczasowego zapisu wątpliwa będzie jego ważność w świetle przepisów kodeksu cywilnego, bowiem zapis nosi znamiona świadczenia niemożliwego.

Odpowiedź: Tak. Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminów rozpatrywania reklamacji do 3 i 5 dni.

Pytanie 3

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 6 ust. 1 pkt 2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „10% **niezrealizowanej** wartości brutto 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. Obecny zapis projektu 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.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wniosek Wykonawcy i modyfikuje zapis § ust. 1 pkt 2 który przyjmuje treść

2) za odstąpienie od Umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność - w wysokości 10% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej wartości brutto umowy.

Pytanie 4

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 6 ust. 1 pkt 3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości 2% niezrealizowanej wartości brutto zamówienia za każdy dzień zwłoki, 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 5% dostawy 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, 1825% 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 wyraża zgodę na wniosek Wykonawcy i modyfikuje zapis § ust. 1 pkt 3 który przyjmuje treść

3) za zwłokę w każdej sukcesywnej dostawie w stosunku do terminu określonego w § 2 ust.2 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2% wartości niezrealizowanej dostawy brutto, licząc za każdy dzień zwłoki

Pytanie 5

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 6 ust. 1 pkt 4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej za opóźnienie w rozpatrzeniu reklamacji do wysokości 0,5% wartości brutto reklamowanej części zamówienia za każdy dzień zwłoki, z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wniosek Wykonawcy i modyfikuje zapis § ust. 1 pkt 4 który przyjmuje treść

4) za opóźnienie w rozpatrzeniu reklamacji w stosunku do terminu określonego w § 5 ust.1 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % wartości brutto reklamowanej części zamówienia za każdy dzień zwłoki.

Pytanie 6

Dot. Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy

Par. 8. W związku z okresem umowy powyżej 12 miesięcy prosimy o uwzględnienie w umowie możliwości zmiany cen jednostkowych z uwagi zapisy ustawowe:

W art. 436 ust. 4 Ustawy jest mowa o tym, że jeśli umowa ma być zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy musi zawierać „postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) 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,
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
- 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę”.

odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy powoduje, iż wykonawca nie może z tego zapisu skorzystać?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni w umowie możliwość zmiany cen jednostkowych z uwagi na zapisy ustawowe i dodaje § 5 Zmiany wynagrodzenia o treści j n.

§ 5 Zmiany wynagrodzenia

1. Wykonawca gwarantuje, że ceny określone w załączniku nr 1 do umowy nie ulegną zmianie przez okres związania umową z zastrzeżeniem ust 2.
2. Ceny określone w ofercie Wykonawcy mogą ulec zmianie tylko w przypadku zmiany:
 - 1) stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego, jednakże zmiana dotyczy wyłącznie wartości podatku od dnia obowiązywania nowej stawki.
 - 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,
 - 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (tj. Dz. U. z 2020 r. poz. 1342).
 - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę,
 - 5) urzędowych zmian cen,
 - 6) obniżenia ceny przez producenta.
3. W przypadku gdy w okresie obowiązywania niniejszej Umowy nastąpi zmiana określona w ust. 2 pkt 2-4 w zakresie: wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie właściwych przepisów, zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych oraz gdy zmiana ta lub zmiany będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę – zastosowanie mają zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy:
 - 1) Zmiana wysokości wynagrodzenia wymaga zmiany Umowy w drodze pisemnego aneksu, pod rygorem nieważności.
 - 2) Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji w sprawie odpowiedniej zmiany cen jednostkowych w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących zmiany, o których mowa w ust. 1, do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie. Wniosek powinien zawierać propozycję zmiany Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia wraz z jej uzasadnieniem oraz dokumenty niezbędne do oceny przez Zamawiającego, czy zmiany, o których mowa w ust. 2 pkt 2-4, mają lub będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę oraz w jakim stopniu zmiany tych kosztów uzasadniają zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy określonego w niniejszej Umowie, a w szczególności:
 - a) przyjęte przez Wykonawcę zasady kalkulacji wysokości kosztów wykonania Umowy oraz założenia, co

- do wysokości dotychczasowych oraz przyszłych kosztów wykonania Umowy, wraz z dokumentami potwierdzającymi prawidłowość przyjętych założeń – takimi jak umowy o pracę lub dokumenty potwierdzające zgłoszenie pracowników do ubezpieczeń,
- b) wykazanie wpływu zmian, o których mowa w ust. 2 pkt 2-4, na wysokość kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę,
 - c) szczegółową kalkulację proponowanej zmienionej wysokości wynagrodzenia Wykonawcy oraz wykazanie adekwatności propozycji do zmiany wysokości kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę,
- 3) W terminie 14 dni od otrzymania wniosku, o którym mowa w pkt 2, Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o jego uzupełnienie przez przekazanie dodatkowych wyjaśnień, informacji lub dokumentów (oryginałów do wglądu lub kopii potwierdzonych za zgodność z oryginałami).
 - 4) Zamawiający zajmie pisemne stanowisko wobec wniosku Wykonawcy w terminie 1 miesiąca od dnia otrzymania kompletnego – w jego ocenie – wniosku. Za dzień przekazania stanowiska uznaje się dzień jego wysłania na adres właściwy dla doręczeń pism dla Wykonawcy.
 - 5) W przypadku uwzględnienia wniosku Wykonawcy przez Zamawiającego, Strony podejmą działania w celu uzgodnienia treści aneksu do Umowy oraz jego podpisania. Zmiana wysokości wynagrodzenia Wykonawcy dotyczyć będzie części przedmiotu niniejszej Umowy, wykonanego po dniu zawarcia pisemnego aneksu do Umowy.
 - 6) Zamawiający może przekazać Wykonawcy pisemny wniosek o dokonanie zmiany Umowy, w przypadku wydania przepisów wprowadzających zmiany, o których mowa w ust. 2 pkt 2-4. Wniosek powinien zawierać co najmniej propozycję zmiany Umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia oraz powołanie zmian przepisów.
 - 7) Przed przekazaniem wniosku, o którym mowa w pkt 6, Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o udzielenie informacji lub przekazanie wyjaśnień lub dokumentów (oryginałów do wglądu lub kopii potwierdzonych za zgodność z oryginałem) niezbędnych do oceny przez Zamawiającego, czy zmiany, o których mowa w ust. 2 pkt 2-4, mają lub będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę oraz w jakim stopniu zmiany tych kosztów uzasadniają zmianę wysokości wynagrodzenia. Rodzaj i zakres tych informacji określi Zamawiający. Postanowienia pkt 3–5 stosuje się odpowiednio, z tym że Wykonawca jest zobowiązany w każdym przypadku do zajęcia pisemnego stanowiska w terminie 1 miesiąca od dnia otrzymania wniosku od Zamawiającego.
 - 8) W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przez Wykonawcę postanowień pkt 7) Zamawiający jest uprawniony do wypowiedzenia niniejszej Umowy, z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia.
4. Zmiana wynagrodzenia dotyczy tylko tej części, która pozostała do wykonania. W związku ze wskazanymi w ust. 2 okolicznościami, dopuszczalne jest zmniejszenie lub zwiększenie wynagrodzenia, przy czym zwiększenie wynagrodzenia dopuszczalne jest o kwotę nie większą niż udokumentowany, realny wzrost kosztów świadczenia przedmiotu Umowy i nie przekroczy 20 % wartości wynagrodzenia podanego w § 4 ust. 1.
- Projektowane postanowienia umowy po modyfikacjach uwzględniających wnioski Wykonawców i udzielone wyjaśnienia, jest załącznikiem do niniejszych wyjaśnień.

Pytanie 6

Dot. Formularz Asortymentowo-Cenowy.

Czy Zamawiający dopuści do podawania cen jednostkowych za 1 szt. wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku?

Zgodnie z orzecznictwem Zespołu Arbitrów (**Orzecznictwo 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 (nie ma, bowiem możliwości zakupienia jednej sztuki ezy, końcówki czy szkiełka)”.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza do podawania cen jednostkowych z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku

Z-CA DYREKTORA
ds. administracyjno-gospodarczych
SP ZOZ MSWiA w Kielcach
im. św. Jana Pawła II
.....
(podpis osoby upoważnionej)