

Łódź, dnia 24.04.2024 r.

Wyjaśnienie Treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

**Wojewódzka Stacja
Sanitarno-Epidemiologiczna w Łodzi
ul. Wodna 40
90-046 Łódź**

**Uczestnicy postępowania
- wszyscy -**

Dotyczy postępowania: DOSTAWA TESTÓW DIAGNOSTYCZNYCH I KONTROLNYCH DO ANALIZ MIKROBIOLOGICZNYCH:

Część I – WSKAŹNIKI DO KONTROLI PROCESU STERYLIZACJI - PAKIET 1
Część II – ZESTAWY DO KONTROLI W WARUNKACH BEZTLENOWYCH - PAKIET 2
Część III – TESTY DIAGNOSTYCZNE - PAKIET 3

Szanowni Państwo,

Zamawiający, działając na podst. art. 284 ust 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2023 poz. 1720), zwanej dalej ustawą Pzp, udziela wyjaśnień do wniosku o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej SWZ), zgodnie z poniższym:

Pytania do umowy:

Pytanie 1:

(§ 3 ust. 3) Prosimy o zmianę zwrotu „od daty zgłoszenia” na zapis w brzmieniu „od chwili uznania reklamacji”.

Uzasadnienie:

Realizacja reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też rozpatrzenie reklamacji i wymiana towaru w ciągu 14 dni jest trudna do wykonania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zwrotu „od daty zgłoszenia” na zapis w brzmieniu „od chwili uznania reklamacji”.

Pytanie 2:

(§3 ust. 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany reklamowanego towaru z 14 dni roboczych do 21 dni ?

Uzasadnienie:

Nie wszystkie oferowane produkty znajdują się na stałe na stanie w naszym magazynie, a w przypadku zgłoszenia reklamacji produkty te musimy wpieryw sprowadzić bezpośrednio od producenta do naszego magazynu. W związku z czym 14 dniowy termin realizacji jest niemożliwy do dotrzymania.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu wymiany reklamowanego towaru z 14 dni roboczych do 21 dni.

Zapis we wzorze umowy zostanie zmieniony na etapie podpisywania umowy z Wykonawcą.

Pytanie 3:

(§ 4 ust. 2 pkt. 1) Prosimy o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych zapisu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% niezrealizowanej części umowy NETTO w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy?

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 nie wyraża zgody na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% niezrealizowanej części umowy NETTO w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy. Zgodnie z treścią § 4 ust. 2 pkt. 1 kara będzie naliczana od wartości niezrealizowanej dostawy, wobec powyższego opisywana w Państwa pytaniu sytuacja nie zaistnieje.

Podstawa prawna zapisu: Kodeks Cywilny (Dz.U.2023.1610 t.j. z dnia 2023.08.14) Art. 353¹. [Zasada swobody umów]„Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego”.

Pytanie 4:

(§ 4 ust. 2 pkt. 2) Prosimy o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych zapisu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% NETTO niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień zwłoki w dotrzymaniu terminu wymiany wadliwego towaru?

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.

Powyższe stanowisko znajduje swoje odzwierciedlenie w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (KIO). Wyrok KIO z dnia 14 października 2021 r., sygn. 2762/21 przy formułowaniu postanowień dotyczących kar umownych niezwykle istotne jest wyważenie interesów obu stron stosunku zobowiązaniowego wynikających z przyszłej umowy. Z jednej strony należy zatem uwzględnić interes Zamawiającego wynikający z dbałości o środki publiczne i przejawiający się w zagwarantowaniu

takich narzędzi, które pozwolą mu skutecznie domagać się od wykonawcy spełnienia jego zobowiązań wynikających z umowy w sprawie zamówienia publicznego, z drugiej zaś strony należy mieć na uwadze również słuszny interes przedsiębiorców ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego. Przeciwstawienie obu w/w interesów nie może prowadzić do nieuzasadnionego przerwania na wykonawcę nadmiernych ryzyk kontraktowych i do przypisywania mu odpowiedzialności za zdarzenia, na które nie ma żadnego wpływu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% NETTO niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień zwłoki w dotrzymaniu terminu wymiany wadliwego towaru.

Zamawiający w pełni podziela pogląd wyrażony w treści orzeczenia KIO nr 2762/21, dlatego też, mając jednocześnie na uwadze treść art. 433 ustawy Prawo zamówień publicznych, w projektowanych postanowieniach umowy nie przewidział kar za opóźnienie, lecz wyłącznie za zwłokę.

Podstawa prawna zapisu: Kodeks Cywilny (Dz.U.2023.1610 t.j. z dnia 2023.08.14) Art. 353¹. [Zasada swobody umów], „Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego”.

Pytanie 5:

(§ 4 ust. 2 pkt. 3) Prosimy o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych zapisu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% NETTO niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostawy?

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.

Powyższe stanowisko znajduje swoje odzwierciedlenie w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (KIO). Wyrok KIO z dnia 14 października 2021 r., sygn. 2762/21 przy formułowaniu postanowień dotyczących kar umownych niezwykle istotne jest wyważenie interesów obu stron stosunku zobowiązaniowego wynikających z przyszłej umowy. Z jednej strony należy zatem uwzględnić interes Zamawiającego wynikający z dbałości o środki publiczne i przejawiający się w zagwarantowaniu takich narzędzi, które pozwolą mu skutecznie domagać się od wykonawcy spełnienia jego zobowiązań wynikających z umowy w sprawie zamówienia publicznego, z drugiej zaś strony należy mieć na uwadze również słuszny interes przedsiębiorców ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego. Przeciwstawienie obu w/w interesów nie może prowadzić do nieuzasadnionego przerwania na wykonawcę nadmiernych ryzyk kontraktowych i do przypisywania mu odpowiedzialności za zdarzenia, na które nie ma żadnego wpływu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% NETTO niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostawy.

Zamawiający w pełni podziela pogląd wyrażony w treści orzeczenia KIO nr 2762/21, dlatego też, mając jednocześnie na uwadze treść art. 433 ustawy Prawo zamówień publicznych, w projektowanych postanowieniach umowy nie przewidział kar za opóźnienie, lecz wyłącznie za zwłokę.

Podstawa prawna zapisu: Kodeks Cywilny (Dz.U.2023.1610 t.j. z dnia 2023.08.14) Art. 353¹. [Zasada swobody umów], „Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego”.

Pytanie 6:

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczanie instrukcji używania wyrobów medycznych dla użytkowników profesjonalnych w języku angielskim?

Uzasadnienie:

Obowiązująca Ustawa o wyrobach medycznych z 07.04.2022, Art. 12 oficjalnie to umożliwia.

Żądanie od dystrybutora/importera instrukcji w języku polskim dla w/w wyrobu nie ma uzasadnienia prawnego, ponadto nie każdy dystrybutor będzie mógł spełnić to wymaganie również z uwagi na przepisy IVDR Artykuł 16.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dostarczanie instrukcji używania wyrobów medycznych dla użytkowników profesjonalnych w języku angielskim.

Zatwierdził:

Łódzki Państwowy Wojewódzki Inspektor Sanitarny
z up. Waldemar Mańkowski

Za-ca Dyrektora ds. ekonomiczno-administracyjnych
WSSE w Łodzi