



Katowice 09.05.2024

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ II

Dyrektor

dr n. med.
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24
40-027 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 259-16-50
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl
www.spskm.katowice.pl

CENTRALA :
Tel. (32) 259-12-00

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa odczynników do badań laboratoryjnych

Nr sprawy: ZP-24-030UN

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie Dotyczy wzoru umowy, §1, ustęp 4 – pakiet 1 i 5.

Zamawiający zapisał: „W okresie obowiązywania umowy Wykonawca dostarczy przedmiot umowy do siedziby Zamawiającego w ilościach wskazanych w zamówieniu w terminie od dnia złożenia zamówienia. Strony ustalają, iż dostawa następować będzie na podstawie pisemnych zamówień składanych przez Zamawiającego drogą listową, faksową lub środkami komunikacji elektronicznej, szczegółowo określających ilości towaru Dostawy mogą odbywać się w godzinach pracy zamawiającego tj. od godz. 8.00 do godz. 13.00. w dni robocze ”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał: „W okresie obowiązywania umowy Wykonawca dostarczy przedmiot umowy do siedziby Zamawiającego w ilościach wskazanych w zamówieniu w terminie od dnia złożenia zamówienia. Strony ustalają, iż dostawa następować będzie na podstawie pisemnych zamówień składanych przez Zamawiającego drogą listową, faksową lub środkami komunikacji elektronicznej, szczegółowo określających ilości towaru Dostawy mogą odbywać się w godzinach pracy zamawiającego tj. od godz. 8.00 do godz. 16.00. w dni robocze ”

Prośbę naszą motywujemy tym, iż odczynniki wymienione w pakietach 1 i 5 są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Ich transport odbywa się drogą lotniczą. Producent nie zawarł w cenie produktu kosztów dostawy w oznaczonych godzinach. Aby móc spełnić postawiony przez Zamawiającego warunek wykonawca musiałby uwzględnić w cenie produktów specjalny serwis dostawy co znacznie podniosłoby cenę końcową oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie może wyrazić zgody na dostawę w innych godzinach niż podane w SWZ.

Pytanie Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 9, podpunkt b) – pakiet 1 i 5.

Zamawiający zapisał:

„Wykonawca zobowiązuje się:

- a) realizować zamówienia terminowo
- b) w przypadku dostarczenia przedmiotu zamówienia z wadami, Wykonawca zobowiązany jest do wymiany go na wolny od wad w terminie nie dłuższym niż 10 dni od daty zgłoszenia reklamacji, na własny koszt”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Wykonawca zobowiązuje się:

- a) realizować zamówienia terminowo
- b) w przypadku dostarczenia przedmiotu zamówienia z wadami, Wykonawca zobowiązany jest do wymiany go na wolny od wad w terminie nie dłuższym niż 21 dni od daty zgłoszenia reklamacji, na własny koszt”

Producent dla produktów wymienionych w w/w pakietach deklaruje czas dostawy do 21 dni. Odczynniki te są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Nie jesteśmy w stanie spełnić warunku dostawy w ramach reklamacji w ciągu 10 dni. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ w powyższym zakresie.**



Pytanie Dotyczy wzoru umowy, § 3, ustęp 3 - pakiet 1 i 5.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu płatności z „ do 60 dni” na „do 30 dni”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie Zamawiający zapisał:

„W przypadku nie wykonania dostawy przez Wykonawcę, powstania zwłoki w realizacji zamówienia lub braku wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie określonym w § 2 pkt 9b niniejszej umowy Zamawiający naliczy, a Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 2% wartości brutto nie dostarczonego przedmiotu umowy – za każdy dzień zwłoki”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W przypadku nie wykonania dostawy przez Wykonawcę, powstania zwłoki w realizacji zamówienia lub braku wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie określonym w § 2 pkt 9b niniejszej umowy Zamawiający naliczy, a Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,2% wartości brutto nie dostarczonego przedmiotu umowy – za każdy dzień zwłoki”

Zamawiającemu przysługują odsetki karne w wysokości 2%, podczas gdy Wykonawca może dochodzić swoich roszczeń jedynie na poziomie odsetek ustawowych (sic!).

Zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta o którą wnosimy, w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter umowy.

W treści kodeksu cywilnego nie znajdziemy takich postanowień, które by wskazywały na preferowanie Zamawiającego zawierającego akurat umowę w sprawie zamówienia publicznego. Zasada równości stron zatem nie doznaje żadnych ograniczeń w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Także żaden zapis ustawy Prawo Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia wyłomu w przestrzeganiu zasady równości stron i prymatu zasad zawartych w kodeksie cywilnym, przy zawieraniu umów w sprawie zamówienia publicznego.

Wręcz przeciwnie, art. 14 i 139 ust. 1 ustawy Pzp odsyłają do stosowania Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej przesądzając o czysto cywilistycznym stosunku jaki powstaje pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Powyższy zapis skutkuje:

1.naruszeniem art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. zasady która zakazuje prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję

2.naruszenie art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego

3.naruszenie art. 5, 58 § 1 i 2 oraz 3531 k.c. w związku z art. 14 i art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. bezprawne wprowadzenie do umowy, zapisów naruszających w rażąco sposób interes prawny i majątkowy wykonawcy, niezgodnych z przepisami ogólnymi k.c., a w konsekwencji z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 4, ustęp 1 projektu umowy.

Wartość kary umownej 2% wartości zamawianego towaru brutto (za jakiegokolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i nie spotykana w obrocie prawnym.

Zamawiający winien pamiętać o treści art. 58 kc, który stanowi, że czynność prawna sprzeczna z ustawą albo mająca na celu obejście ustawy jest nieważna. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający do umów stosuje odpowiednio przepisy kc.

Wobec powyższego, iż treść umowy należy oceniać przede wszystkim pod kątem jej zgodności z przepisami ogólnymi, wprowadzając takowy zapis, Zamawiający wymusza się na wykonawcach w przyszłej umowie warunki, które naruszają ich interes prawny i gospodarczy. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej. Zamawiający przypomina, że przeprowadza postępowanie zgodnie z Ustawą Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2023 poz. 1605 ze zm.**

Pytanie Dotyczy wzoru umowy, § 9 ustęp 1 - pakiet 1 i 5.

Prosimy o uzupełnienie w/w ustępu o zapis: „- wycofania produktu bez zapewnienia produktu zamiennego” Prośbę naszą motywujemy tym, iż umowa ma charakter umowy na dostawy sukcesywne w ciągu 24 miesięcy. W tym okresie może zdarzyć się tak, że producent wycofa dany odczynnik



z produkcji bez zapewnienia zamiennika (o czym wykonawca nie może wiedzieć w momencie składania oferty).. **Odpowiedź: Zamawiający Nie wyraża zgody.**

Pytanie Dotyczy Rozdziału 1, punkt 7 Czy Zamawiający dopuści termin dostawy towaru maksymalnie 21 dni roboczych dla pakietu nr 6 ?**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

Pytanie Dotyczy artykuł 2 punkt 9b, projektu umowy - dostawa towaru wolnego od wad w przypadku reklamacji. Czy Zamawiający -w przypadku dostarczenia przedmiotu Zamówienia z wadami - zaakceptuje wymianę towaru na wolny od wad, w terminie maksymalnie 21 dni roboczych dla pakietu nr 6
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie Dotyczy Rozdziału 4, punkt 1, ppkt 1.1 W świetle aktualnych przepisów dotyczących wprowadzania i używania Wyrobów Medycznych IVD na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, wymagane jest dokonanie powiadomienia Prezesa Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych, w terminie nie dłuższym niż 7 dni od daty wprowadzenia pierwszego wyrobu na terytorium Polski.

Niniejszym informujemy, iż kilka pozycji wyszczególnionych w załączniku nr 1 do SWZ dla pakietu nr 6, które chcemy zaoferować w niniejszym postępowaniu, nie była dotychczas sprowadzona na terytorium Polski i w związku z tym, nie było konieczności dokonania ww. powiadomień / wpisów.

Czy Zamawiający dopuści, aby dla tych produktów, dla których dotychczas nie dokonano powiadomień / wpisów załączyć tylko odpowiednie oświadczenie o posiadaniu przez nich Deklaracji Zgodności producenta, która potwierdza zgodność z obowiązującymi przepisami o Wyrobach Medycznych?

Informujemy również, iż ww. zgłoszenia / wpisy zostaną dokonane niezwłocznie po pierwszym sprowadzeniu produktów na terytorium RP **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

Pytanie Dotyczy Rozdziału 4, punkt 1, ppkt 1.2

Dotyczy pakietu nr 6. W związku z zapisem rozdziału 3, pkt 1 SWZ a z uwagi na znaczną objętość dokumentu - czy Zamawiający zaakceptuje dokumenty - Certyfikaty CE bez tłumaczenia na język polski ?

Odpowiedź: Zgodnie z Rozdziałem II ust 9 pkt 3 Każdy dokument złożony wraz z ofertą sporządzony w języku innym niż polski musi być złożony wraz z tłumaczeniem na język polski (za wyjątkiem dokumentów wskazanych przez zamawiającego)

Pytanie Dotyczy Rozdziału 4, punkt 1, ppkt 1.2 Czy zamawiający potwierdza, że nie wymaga Certyfikatu CE dla pozycji nr 16 w pakiecie nr 6, który nie jest sklasyfikowany jako Wyrób Medyczny ? **Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że nie wymaga Certyfikatu CE dla pakietu 6 poz. 16.**

Pytanie Dotyczy Rozdziału 4, punkt 1, ppkt 1.3 Dotyczy pakietu nr 6. Mając na celu zmniejszenie objętości drukowanych materiałów dowodowych, czy Zamawiający dopuści (zamiast dołączenia dokumentów do oferty) wskazanie - np. w oddzielnym oświadczeniu- adresów stron internetowych producentów wyrobów gdzie dostępne są: katalogi, foldery, opisy, ulotki itp. materiały producenta lub dystrybutora dotyczące oferowanego przedmiotu zamówienia, potwierdzające wymagania zamawiającego opisane w SWZ, zawierające informacje nt. oferowanego przedmiotu zamówienia zgodnie z formularzem cenowym z podaniem nazwy producenta, numeru katalogowego, oraz parametrów technicznych wymaganych w opisie przedmiotu zamówienia ?

Jednocześnie w związku z zapisem rozdziału 3, pkt 1 SWZ, a z uwagi na fakt, iż większość producentów zagranicznych, nie publikuje informacji będących środkami dowodowymi dotyczącymi oferowanych produktów w jęz polskim czy Zamawiający zaakceptuje treść ich stron internetowych dostępnych w jęz. angielskim? **Odpowiedź: zamawiający nie wymaga drukowania materiałów dowodowych, całość postępowania jest prowadzona przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.**

Pytanie Dotyczy projektu umow §2 ust 9b) dla pakietu nr 2

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości wystawienia faktury korygującej na wadliwą część towaru. W przypadku reklamacji, jeśli występują, zdarzają się one w odniesieniu do pojedynczych testów i w takim przypadku wygodniejszą formą jest wystawienie faktury korygującej dla takich pojedynczych reklamacji/testów, pozwalających odliczyć koszt takiego pojedynczego testu od należności do zapłaty. **Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**



Pytanie Dotyczy formularza cenowego część nr 2 poz. 5, 6, 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie poniższych produktów do oddzielnego pakietu?

5.Międzynarodowa Kontrola zewnętrzna dla HCV 1

6.Międzynarodowa Kontrola zewnętrzna dla HBV 1

7.Międzynarodowa Kontrola zewnętrzna dla Clostridium Difficile **Odpowiedź: Zamawiający nie ma możliwości i nie wyraża zgody na wydzielenie pozycji do osobnych pakietów.**

Pytanie Dotyczy SWZ pkt 4 ppkt 1.1 dla pakietu nr 2 poz. 4

Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od wymogu dołączenia wraz z ofertą Powiadomienia/Zgłoszenia lub Wpis do Rejestru Wyrobów Medycznych potwierdzający, że oferowany przedmiot zamówienia sklasyfikowany jest jako wyrób medyczny i jest dopuszczony do obrotu i używania w służbie zdrowia na terenie kraju zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych z dnia 20 maja 2010 r dla zestawu pobraniowego w pakiecie nr 2 poz. nr 4 z uwagi na fakt, iż jest to materiał zużywalny wymagany jedynie do pobrania próbki i nie służy bezpośrednio do generowania wyniku (nie jest testem zatem niniejszy wymóg jest bezzasadny). **Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i odstępuje od żądania Powiadomienia/Zgłoszenia lub Wpis do Rejestru Wyrobów Medycznych dla pakietu nr 2 poz. 4.**