

Toruń, dn. 23 sierpnia 2022 r.

L.dz. SSM.DZP.200.149.2022

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publiczne w trybie podstawowym na dostawę pojemników do przechowywania materiału histopatologicznego.

W związku ze skierowanymi przez Wykonawcę w dniu 18.08.2022 r. pytaniami do SWZ Specjalistyczny Szpital Miejski im. M. Kopernika w Toruniu informuje o ich treści i udzielonej na nie odpowiedzi.

Pytanie nr 1

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2

Dotyczy wzoru umowy: 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 uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3

Dotyczy wzoru umowy: Prosimy o modyfikację zapisów § 7 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4

Dotyczy wzoru umowy: Wnosimy o zmianę stanowiska Zamawiającego w kwestii liczenia kar umownych za odstąpienie od umowy od kwoty niezrealizowanej lub niewłaściwie, nieterminowo zrealizowanej wartości umowy, a nie całkowitej, krzywdzącym jest, aby Wykonawca, bądź Zamawiający ponosił ewentualną karę za prawidłowo zrealizowaną już wartość umowy. Pozwoli to również na

dostosowanie wysokości kar do wartości przedmiotu umowy, co zgodne będzie z zasadami prawa w tym zakresie. Wspomnieć w tym miejscu należy, iż, Zamawiający w projekcie umowy sam zastrzegł możliwość niezrealizowania 30% wartości umowy, zatem niestosownym jest oczekiwanie od Wykonawców uregulowania kar za całą wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 5

Dotyczy wzoru umowy:

W związku z tym iż zgodnie art. 431 ustawy PZP zarówno wykonawca jak i Zamawiający obowiązani są współdziałać przy wykonywaniu umowy w celu należytej realizacji zamówienia Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów projektu umowy w § 7, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą o poniższej treści:

Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % niezrealizowanej wartości netto umowy. Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 353¹ KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 6

Dotyczy wzoru umowy Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 300 zł. netto”?

Mając na względzie czynniki ekologiczne, chcielibyśmy dążyć do ograniczenia liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej. W związku z tym prosimy o ustanowienie minimalnej wartości zamówienia w kwocie 300 zł.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 7

Dotyczy wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna suma kar umownych nie przekroczyła poziomu 20% wartości netto umowy? Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób

nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przynajmniej 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). Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawią wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrzytykowanej przez KIO sytuacji.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 8

Dotyczy wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „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, działania producentów, gwałtowną dekoniunkturę, inne nieprzewidziane zdarzenia polityczne, w tym akty władzy państwowej, akty organów unijnych, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 9

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli waloryzacyjnej?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Strony przewidują możliwość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku: zmiany średniego kursu EUR ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub zmiany średniego kursu USD ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub po dniu zawarcia umowy suma miesięcznych lub kwartalnych wskaźników cen i usług konsumpcyjnych opublikowanych przez Prezesa GUS przekroczy 3% Odpowiedzi winne być udzielane w terminie 7 dni roboczych od dnia otrzymania pisma, a cały proces negocjacji zakończony w terminie do 30 dni roboczych od daty złożenia wniosku inicjującego proces. Każdorazowo dokonana zmiana nie może skutkować podwyższeniem wynagrodzenia o 5% pierwotnej wartości Umowy.” Wykonawca wyjaśnia, iż umowa będzie umową długoterminową (24 miesiące z możliwością przedłużenia), i niewątpliwym jest, iż w okresie jej obowiązywania może nastąpić zmiana siły nabywczej pieniądza. Wprowadzenie klauzuli umożliwi zaktualizowanie wynagrodzenia Wykonawcy pod kątem rzeczywistej wartości ekonomicznej świadczonych dostaw, co przyczyni się zarówno do jak najpełniejszego wykonywania umowy jak również sporządzenia właściwej kalkulacji oferty zobowiązania długoterminowego. Dodatkowo z uwagi na ogólnoswiatową sytuację polityczno-gospodarczą spowodowaną działaniami zbrojnymi rozpoczętymi w ostatnich dniach na terenie Ukrainy przez wzgląd na wynikające z tego konsekwencje w postaci

wyjątkowej niestabilności kursów walut wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu dotyczącego możliwości zmiany umowy na wypadek ww. okoliczności.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 10

Dotyczy wzoru umowy:

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie do wzoru umowy poniższej klauzuli dot. wprowadzania zmian do umowy:

Strony oświadczają, że Umowa jest zawierana w sytuacji pandemii i zbrojnej agresji Federacji Rosyjskiej na Ukrainę oraz uznają, że konsekwencje geopolityczne, ekonomiczne oraz społeczne tych zdarzeń nie są możliwe do przewidzenia. W konsekwencji za nieprzewidziane w chwili zawarcia Umowy strony uznają wszelkie okoliczności pozostające w związku z wyżej wymienionymi sytuacjami, które mogą wpłynąć na realizację tej Umowy. Na tej zasadzie Wykonawca ma możliwość skorzystania z przyznanych mu tą Umową oraz przepisami prawa uprawnień w zakresie kierowania do Zamawiającego wniosków i roszczeń co do zmiany Umowy w przypadkach określonych w tej Umowie oraz przepisach powszechnie obowiązujących w każdym czasie obowiązywania Umowy.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 11

Dotyczy wzoru umowy:

Zwracamy się z wnioskiem o wydłużenie terminu rozpatrzenia reklamacji do 48 godzin w dni robocze ze względu na charakter asortymentu i związany z tym czas oczekiwania oraz konieczność sprowadzenia produktów z zagranicy, co znacznie wydłuża czas dostawy do odbiorcy końcowego.

Niniejsza prośba wynika z faktu, iż przedmiot umowy, z uwagi na swoje właściwości, nie znajduje się na stałe na stanie magazynu żadnego Wykonawcy, w związku z czym spełnienie świadczenia przez Wykonawcę w pierwotnie wskazanym terminie nie jest możliwe. Dodatkowo, z uwagi na obecnie panującą epidemię wirusa SARS-CoV-2 i związane z tym przerwy w produkcji urządzeń jak również z uwagi na ogólnoswiatową sytuację polityczno-gospodarczą spowodowaną działaniami zbrojnymi rozpoczętymi w ostatnich dniach na terenie Ukrainy oraz konieczność sprowadzenia asortymentu z zagranicy, terminy produkcji i ich dostaw uległy wydłużeniu. W konsekwencji Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dostosowanie i urealnienie terminu dostawy w sposób wskazany powyżej i tym samym dokonania zmiany zapisu dotyczącego kryterium oceny ofert jakim jest termin dostawy. Wykonawca nie chcąc dopuścić do opóźnienia w dostawie z przyczyn od nas nie zależnych prosi o wydłużenie terminu realizacji jak na wstępie.

Odpowiedź na pytanie

Patrz modyfikacja SWZ.

Dotyczy wzoru umowy:

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o wskazanie dokumentów, jakich będzie oczekiwał od Wykonawcy w przypadku konieczności zwiększenia wynagrodzenia, spowodowanego sytuacją, której Wykonawca nie mógł przewidzieć w chwili zawarcia umowy (zgodnie z art. 455 PzP).

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 13

Pozycja II.1:

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie pojemników o pojemności 520 bez uchwytu. Przy tak niewielkiej pojemności i wielkości pojemnika uchwyt nie jest niezbędny, a pojemnik bez uchwytu równie dobrze trzyma się dłoni. Pozostałe parametry zgodne z opisem przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź na pytanie

Zamawiający dopuszcza pojemniki o pojemności 520 bez uchwytu. Pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 14

Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający pozostawia wybór wykonawcy co do wysłania próbek o dowolnej pojemności z odpowiednio wymienionych w poz I i II po 1 sztuce?

Odpowiedź na pytanie.

Zamawiający potwierdza.

Na podstawie art. 286 ust. 1 prawo zamówień publicznych Zamawiający modyfikuje treść swz w taki sposób, że w załączniku nr 2 do SWZ Projektowane postanowienia umowy w paragrafie 11 wykreśla dotychczasowy zapis o następującej treści:

„Wszelkie reklamacje Odbiorca zobowiązany jest sporządzić w formie pisemnej i przekazać Dostawcy. Dostawca jest zobowiązany reklamację rozpatrzyć bezzwłocznie, najpóźniej w ciągu 48 godzin od jej otrzymania. Odbiorca reklamacje może złożyć telefonicznie (nr tel....), faksem (nr faxu...) lub za pośrednictwem poczty elektronicznej (e-mail...).”

a w miejsce wykreślonego zapisu wprowadza nowy zapis o następującej treści: „

Wszelkie reklamacje Odbiorca zobowiązany jest sporządzić w formie pisemnej i przekazać Dostawcy. Dostawca jest zobowiązany reklamację rozpatrzyć bezzwłocznie, najpóźniej w ciągu 48 godzin w dni robocze. Odbiorca reklamacje może złożyć telefonicznie (nr tel....), faksem (nr faxu...) lub za pośrednictwem poczty elektronicznej (e-mail...).”

Pozostałe warunki SWZ nie ulegają zmianie.

Dnia 23/08/2022 r. odpowiedzi na pytania i modyfikację SWZ zamieszczono na stronie prowadzonego postępowania