

Numer postępowania: ZP-271-25/21

Kraków, dnia: 18.05.2021 r.

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie tryb podstawowy na **”Dostawa rękawic do badań i zabiegów”**.

Zamawiający, **Narodowy Instytut Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowy Instytut Badawczy Oddział w Krakowie**, działając na podstawie art. 284 ust. 2, 3 i 6 w zw. z art. 286 ust. 1 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej ”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami oraz informuje o dokonanych zmianach:

Pytanie nr 1:

Prosimy o dopuszczenie rękawic o poziomie AQL 1,5, zawartość protein <50µg/g, pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 2:

Czy zamawiający dopuści rękawice z poziomem AQL 1,5 i poziomem protein poniżej 50µg/g?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 3:

Pytanie nr 1 dotyczy Pakietu nr 1 poz. 1:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o doprecyzowanie, czy Zamawiający uzna przedłożenie do oferty próbek w postaci 1 opakowania rękawic diagnostycznych w dowolnym rozmiarze od S do XL. Są to rękawice diagnostyczne, dlatego wymóg Zamawiającego dostarczenia 2 sztuk rękawic jest niezasadny.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 4:

Wnosimy o modyfikację § 1 ust. 13 pkt 3) projektu umowy poprzez dodanie do jego treści in fine: „zmiana taka dla swojej ważności nie wymaga zawarcia aneksu w formie pisemnej.”

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5:

Wnosimy o modyfikację § 1 projektu umowy poprzez dodanie ust. 16 o treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania każdorazowo nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.” UZASADNIENIE: Pandemia COVID-19 - w zrozumiały sposób - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania – nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotyczące szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych.

W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przewyżyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest w tym momencie oszacowanie – na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację.

Pytanie nr 6:

Wnosimy o modyfikację § 1 projektu umowy poprzez dodanie ust. 17 o treści: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%.

W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.” UZASADNIENIE: Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację.

Pytanie nr 7:

Wnosimy o modyfikację § 5 projektu umowy poprzez dodanie ust. 2 o treści: „W przypadku opóźnienia Zamawiającego w dokonaniu płatności przekraczającego 30 dni od dnia płatności określonego na fakturze, Wykonawca ma prawo wstrzymać realizację kolejnych dostaw do czasu uregulowania przez Zamawiającego zaległości przekraczających termin płatności określony na fakturze o 30 dni. W takim przypadku Zamawiający nie ma prawa naliczać kar umownych za opóźnienie w dostawie towaru.”

UZASADNIENIE: Wykonawca podkreśla, że stosownie do powszechnie obowiązujących przepisów prawa, tj.: - art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 08 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. 2019 poz. 118, ze zm.), w brzmieniu „Termin zapłaty określony w umowie nie może przekraczać 30 dni, liczonych od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi, a w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem

leczniczym w rozumieniu art. 4 ust. 1 pkt 2-4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, termin ten nie może przekraczać 60 dni.”; - art. 490 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018 poz. 1025, ze zm.), w brzmieniu: „Jeżeli jedna ze stron obowiązana jest spełnić świadczenie wzajemne wcześniej, a spełnienie świadczenia przez drugą stronę jest wątpliwe ze względu na jej stan majątkowy, strona zobowiązana do wcześniejszego świadczenia może powstrzymać się z jego spełnieniem, dopóki druga strona nie zaofiaruje świadczenia wzajemnego lub nie da zabezpieczenia.”; kontrahent nie może bezpodstawnie wstrzymywać realizacji płatności i dodatkowo zobowiązywać drugą stronę do realizowania kolejnych dostaw bez wynagrodzenia.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację.

Pytanie nr 8:

Wnosimy o modyfikację § 8 ust. 1 projektu umowy poprzez obniżenie kar umownych do wysokości:

- a) 0,5% wartości towaru reklamowanego za każdy dzień roboczy zwłoki w pkt 1);
- b) 0,5% wartości zamówionego a niedostarczonego towaru za każdy dzień roboczy zwłoki w pkt 2);
- c) 5% wartości brutto umowy w pkt 3);
- d) 5% wartości niezrealizowanej części umowy w pkt 4).

UZASADNIENIE: Podkreślamy, że obecne postanowienia projektu umowy dotyczące kar umownych kształtują kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie, co może prowadzić do naruszenia art. 353(1) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018 poz. 1025, ze zm., dalej jako: „Kodeks cywilny”) oraz art. 484 § 2 i art. 5 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019, ze zm.) poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegające na nałożeniu w SIWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę. Należy przy tym zauważyć, że z rażąco wygórowaną karą umowną mamy do czynienia zarówno wówczas, gdy zachwiana zostaje relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania a wysokością kary umownej zastrzeżonej za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, jak i wtedy (co jest zasadniczym kryterium miarkowania kary umownej z uwagi na jej rażące wygórowanie), gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, LEX nr 341635, oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003 r., III CZP 61/03, LEX nr 81615). Kara umowna jest bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9:

Wnosimy o modyfikację § 8 ust. 6 projektu umowy poprzez dookreślenie iż w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub

nienależytego wykonania umowy, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii. UZASADNIENIE: Podkreślamy, iż zgodnie z treścią art. 15r1 ust. 1 Ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.”

Odpowiedź: Zamawiający zna powszechnie obowiązujące przepisy prawa, nie wyraża zgody na modyfikację.

Pytanie nr 10:

Wnosimy o modyfikację § 11 ust. 2 projektu umowy poprzez dodanie do jego treści in fine: „z zastrzeżeniem wyjątków umową przewidzianych.”

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.

Pytanie nr 11:

Wnosimy o wykreślenie § 12 projektu umowy. UZASADNIENIE: Kwestia cesji wierzytelności względem samodzielnego powszechnego zakładu opieki zdrowotnej została już uregulowana treścią powszechnie obowiązującego prawa, tj. w treści art. 54 ust 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (Dz.U. 2018 poz. 2190, ze zm.), w brzmieniu: „Czynność prawna mająca na celu zmianę wierzyciela samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej może nastąpić po wyrażeniu zgody przez podmiot tworzący. Podmiot tworzący wydaje zgodę albo odmawia jej wydania, biorąc pod uwagę konieczność zapewnienia ciągłości udzielania świadczeń zdrowotnych oraz w oparciu o analizę sytuacji finansowej i wynik finansowy samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej za rok poprzedni. Zgodę wydaje się po zasięgnięciu opinii kierownika samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej.”

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12:

Czy Zamawiający dopuści rękawice lateksowe o zawartości protein max 50 µg/g, AQL ≤1,5?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgody.

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający dopuści rękawice nitrylowe, bezlateksowe, bezpudrowe?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 14:

Prosimy o dopuszczenie rękawic z zawartością protein poniżej 50 µg/g i poziomem AQL=1,5.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgody.

Zmiana SWZ nr 1:

Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert:

Było:

Termin składania ofert: do dnia 20.05.2021 r. do godz. 11:00

Termin otwarcia ofert: w dniu 20.05.2021 r. o godz. 11:30.

Jest:

Termin składania ofert: do dnia **25.05.2021 r. do godz. 11:00**

Termin otwarcia ofert: w dniu **25.05.2021 r. o godz. 11:30.**

Zmiana SWZ nr 2:

Zamawiający zmienia termin związania ofertą:

Było:

Wykonawca pozostaje związany ofertą do dnia 18.06.2021 r.

Jest:

Wykonawca pozostaje związany ofertą do **dnia 23.06.2021 r.**

Udzielone wyjaśnienia i zmiany SWZ są obowiązujące. Na stronie internetowej postępowania zamieszczone zostały załączniki, w których w ramach udzielonych odpowiedzi konieczne było wprowadzenie zmian.

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wobec czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania mają Państwo prawo wnieść odwołanie w terminach i formie określonej w Dziale IX ustawy Prawo zamówień publicznych.