Samodzielny Publiczny Proszowice, dnia 29.03.2018 r.

Zespół Opieki Zdrowotnej

ul. Kopernika 13

32-100 Proszowice

**Uczestnicy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego**

**na dostawę odczynników do analizatora koagulologicznego Bioksel 6000, dostawa zestawów diagnostycznych, jednorazowych plastikowych artykułów laboratoryjnych oraz dostawa odczynników do analizatorów PENTRA 60 C+ i PENTRA XL 80**

**Oznaczenie sprawy: 08/ZP/2018**

W związku z wniesieniem pytań przez Wykonawców, Zamawiający przedstawia treść pytań i udziela pisemnej odpowiedzi zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późniejszymi zmianami).

**Projekt umowy:**

**„Dotyczy § 1 ust. 3**

Z uwagi na specjalne ceny oferowane Zamawiającemu przez wykonawców, kalkulowane na podstawie ilości podanych przez Zamawiającego w przetargu, czy Zamawiający nie rozważy możliwości zmiany zapisu na: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do częściowej realizacji Umowy, jednak niezrealizowana wartość umowy nie może być większa niż 20% wartości umowy”?”

**Odpowiedź:**

Zapis § 1 ust. 3 projektu umowy pozostaje bez zmian.

**Dotyczy § 2**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 150 zł netto”?

*Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 150 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:**

Tak

**Dotyczy § 4 ust. 3**

**„**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 zwrócony 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 2 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

**Dotyczy § 5 ust. 1 pkt. a)**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości 0,1% niezrealizowanej części zamówienia za każdy dzień opóźnienia, 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 200 zł przy szacowanej wartości pakietu 3 w wysokości ok. 25 000 zł 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,* ***73 000 zł,*** *(!!!) gdy wartość umowy nie przekroczy 25 000 zł. 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:**

W przypadku należytego wykonywania umowy Zamawiający nie nalicza kar umownych.

Ponadto, zgodnie z treścią § 5 pkt 4 – Odbiorca w uzasadnionych przypadkach może odstąpić od żądania zapłaty przez Dostawcę kary umownej.

**Dotyczy § 5 ust. 1 pkt. b)**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usuniecie tego podpunktu z treści umowy.”

**Odpowiedź:**

Zapis § 5 ust. 1 pkt b) pozostaje bez zmian.

**Dotyczy § 5 ust. 2 i 3**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „**5%** **niezrealizowanej wartości umowy,** o której mowa w paragrafie 1 pkt 2 niniejszej 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. Zapis § 5 ust. 2 i 3umowy 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:**

Nie.

***Dotyczy Przedmiotu zamówienia z PAKIETU NR 3:***

**Dotyczy pozycji 3**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na probówki o poj. użytkowej 10 ml, a całkowitej 11 ml, pozostałe parametry bez zmian?.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza .

**Dotyczy pozycji 4**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na probówki o wymiarach 16x105 mm ze znacznikiem**,** pozostałe parametry bez zmian?.

Jeśli nie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na probówki ze znacznikiem, pozostałe parametry i wymiary bez zmian?.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Dotyczy pozycji 5**

**„**Czy Zamawiający wymaga zaoferowania probówek typu Eppendorf z płaskim zatrzaskowym, zintegrowanym z probówką wieczkiem, dzięki któremu możliwe jest opisywanie próbki na wierzchniej stronie korka oraz z zamknięciem typu Safe Lock. Bezpieczne zamknięcie tzw. Safe Lock zapobiega przypadkowemu otwarciu się probówki np. podczas jej wirowania przy wysokich obrotach.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Dotyczy pozycji 12**

**„**Czy Zamawiający wymaga zaoferowania korków uniwersalnych do probówek o średnicy 15-17 mm, czy może korków do probówek o średnicy 16 mm?”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Dotyczy pozycji 14**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na kamery wykonane z PMMA (plexi)?

*PMMA przezroczystym tworzywem termoplastycznym, otrzymywanym w procesie polimeryzacji metakrylanu metylu. Ze względu na swoją przezroczystość, dużą estetykę i odporność na zarysowania może stanowić lekki zamiennik szkła.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Dotyczy pozycji 26**

**„**Czy Zamawiający wyrazi zgodę na korki do probówek o średnicy 11-13 mm?”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie**

„Dotyczy Pakietu nr 4 – pkt 2 dotyczący terminu ważności (Załącznik nr 2 do SIWZ)

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie odczynników z terminem ważności **min. 6 miesięcy**?

**Odpowiedź:**

Tak

**Pytanie**

„Dotyczy Pakietu nr 4 – pkt. 4 dotyczący kontroli międzynarodowej (Załącznik nr 2 do SIWZ)

Czy Zamawiający dopuści zapewnienie bezpłatnego udziału w kontroli międzynarodowej w cyklu miesięcznym na jednym poziomie?”

**Odpowiedź:**

Tak

**Pytanie**

„Dotyczy projektu umowy - §2 pkt 2 (Załącznik nr 4 do SIWZ)

Prosimy o modyfikację zapisu w §2 pkt 2 umowy następująco:

„Dostawca zobowiązuje się dostarczyć przedmiot konkretnego zamówienia Odczynników wraz z fakturą do siedziby Odbiorcy na własny koszt i ryzyko w terminie max **5 dni** roboczych od daty złożenia Zamówienia.”

**Odpowiedź:**

Tak

**Pytanie**

**„Dotyczy pakiet 2, pozycja 6**

Czy Zamawiający dopuści test kasetkowy o czułości 97,3%, swoistości 98,4% oraz wartości cut-off 40 ng/mL (co odpowiada 2 ug hemoglobiny/g kału)?

Jak pokazują badania, zwiększenie wartości cut-off do 10mg/dL, nie ma wpływu na czułość diagnostyczną, natomiast ogromnie zmniejsza swoistość diagnostyczną, co powoduje znaczny wzrost fałszywie dodatnich wyników, co wymusza przeprowadzanie niekomfortowych i kosztownych badań potwierdzających jak kolonoskopia. Jak wynika z powyższego, nie można oczekiwać testu o lepszej czułości bez wpływu na swoistość wyniku, a to wiąże się z duża liczbą wyników fałszywie dodatnich.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie**

**„Dotyczy pakiet 2, pozycja 6**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie kontroli, która nie jest zawarta w opakowaniu testu? Dostarczona będzie łącznie z każdym opakowaniem testu jako zestaw. Kontrola pochodzi od tego samego producenta co testy.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie dotyczy wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikacje zapisów w § 1 ust. 3 umowy poprzez dodanie poniższego:

*„ ... jednak niezrealizowana wartość umowy nie może być większa niż 20% wartości umowy”.*

Zgodnie z opinią UZP instytucja prawa zakłada, że zamawiający każdorazowo określa minimalny poziom zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, co pozwala wykonawcom na rzetelne i właściwe dokonanie wyceny oferty, wskazując jednocześnie dodatkowy zakres, którego realizacja jest uzależniona od wskazanych w kontrakcie okoliczności i stanowi uprawnienie zamawiającego, z którego może, ale nie musi on skorzystać. W orzeczeniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia U stycznia 2008 r. (sygn. akt KIO/UZP 22/07) Izba wskazała, że niedopuszczalną praktyka jest określenie przez zamawiającego jedynie górnej granicy swojego zobowiązania, bez wskazania nawet minimalnej ilości, czy wartości, którą na pewno wyda na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia. „Taki sposób określenia przedmiotu zamówienia nie spełnia wymogów art. 29 ust 2 ustawy Pzp, który nakazuje, aby przedmiot zamówienia był opisany w sposób wyczerpujący i konkretny", izba uznała ponadto w tym przypadku, że „zamawiający zastosował praktykę handlową, która pozostawia wykonawcę w niepewności, co do zakresu, jaki uda mu się zrealizować w ramach umowy, oraz uniemożliwia kalkulację ceny umownej. W efekcie na wykonawcę zostaje przerzucone całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasada równości stron umowy".Instytucja prawa opcji pozwala zatem na precyzyjne określenie poziomu zamówienia, który zostanie przez zamawiającego zrealizowany, co pozwala wykonawcom na prawidłowe dokonanie wyceny oferty (por. wyrok KIO z dnia 23 lipca 2010 r., sygn. akt KIO/UZP 1447/10, wyrok KIO z dnia, sygn. akt KIO/UZP 2376/10).

**Odpowiedź:**

Nie

**Pytanie dotyczy wzoru umowy:**

„W nawiązaniu do zapisów § 1 ust. 3, w którym Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmniejszenia ilości zakontraktowanego asortymentu zwracamy się o zmianę zapisów § 5, który w obecnym brzmieniu nakłada na Wykonawcę kary naliczane od całkowitej wartości umowy, która z powodu zmniejszonej realizacji ze strony Zamawiającego może zostać nieosiągnięta. Taka konstrukcja zapisów powoduje, że Wykonawca, który ponosi ryzyko braku zamierzonego zysku ponosi dodatkowo ryzyko obciążenia karami za pułap cenowy, który jest szacunkowy. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie następujących zmian:

Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną:

§ 5 ust. 1 pkt a

*za zwłokę w dostawie przedmiotu zamówienia lub odczynników niezgodnie z zamówieniem lub niedostarczenia przedmiotu wolnego od wad – kary w wysokości 0,2 % wartości brutto produktów zamówionych, a nie dostarczonych w terminie za każdy dzień zwłoki w dostawie.”*

**Pytanie 5 dotyczy wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w § 5 ust. 3 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 5 % wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy ?

**Odpowiedź:**

Zapisy umowy pozostają bez zmian.

**Pakiet 3**

„Pozycja 9 – Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie jaką pojemność pojemników na mocz zamawiający miał na myśli?”

Odpowiedź:

Pojemność pojemników: 100 – 125 ml.

Powyższe wyjaśnienia Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej w dniu 29.03.2018 r.