



Wojewódzki Szpital Zespolony
im. Stanisława Rybickiego
w Skierniewicach

Skierniewice, 18.01.2019r.

INFORMACJA DLA WYKONAWCÓW (II) Odpowiedzi na zapytania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej 221 tys. euro na dostawę sprzętu medycznego do dializ jednorazowego użytku dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. Stanisława Rybickiego w Skierniewicach ,znak sprawy: WSZ.DZP.261.1/1/2019

W związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę sprzętu medycznego do dializ jednorazowego użytku dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. Stanisława Rybickiego w Skierniewicach , znak sprawy: WSZ.DZP.261.1/1/2019 oraz zapytaniem, które wpłynęły do Zamawiającego , działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. z 2017r. poz. 1579 z póź. zm.) poniżej przedstawiam treść zapytań wraz z udzielonymi odpowiedziami.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż niniejsza informacja została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego wskazanej w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz przesłana Wykonawcom.

Pakiet Nr 2 poz. 1

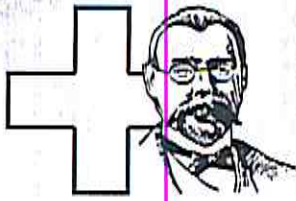
Czy Zamawiający dopuści zestaw o takich samych parametrach, z przylepcem włókninowym w rozmiarze 15cm x 2cm w miejsce wymaganego 15cm x 2,5cm?

Odp. Zamawiający dopuszcza zestaw o wskazanych wyżej parametrach.

Pytania do treści wzoru umowy:

1. Zważywszy na treść § 1 ust. 5 wzoru umowy, jaką minimalną ilość (jaki procent ilości wskazanych w SIWZ) Zamawiający na pewno zamówi?

Odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji oferowanej ceny. Zgodnie z poglądem Krajowej Izby Odwoławczej wyrażonym m.in. w wyroku z dnia 18 czerwca 2010 r. KIO 1087/10, z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wynika obowiązek dokładnego określenia przez zamawiającego ilości zamawianych produktów; zamawiający nie jest zwolniony z tego obowiązku nawet jeżeli nie jest w stanie przewidzieć dokładnych ilości zamawianych produktów. W wyroku z dnia 7 maja 2014 r. KIO 809/14 Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że „nie można zaakceptować postanowień umowy dających zamawiającemu całkowitą, nieograniczoną pod względem ilościowym i pozostającą poza wszelką kontrolą dowolność w podjęciu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw będących przedmiotem zamówienia”. Powyższy pogląd Krajowa Izba Odwoławcza potwierdziła w wyroku z dnia 2 stycznia 2017 r. KIO 2346/16 stwierdzając, iż zastrzeżenie przez zamawiającego w projekcie umowy „nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw, poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy oznacza bowiem po stronie



Wojewódzki Szpital Zespolony
im. Stanisława Rybickiego
w Skierniewicach

wykonawców brak pewnej wiedzy na temat jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw, warunkującego rzetelną wycenę oferty. Prowadzi także do naruszenie uczciwej konkurencji, ponieważ wykonawcy, w sytuacji braku jednoznacznych danych na temat ilości zamawianych dostaw, zdani są na własne, różne dla każdego wykonawcy oceny co do prawdopodobnych potrzeb zamawiającego w aspekcie ilościowym."

Odp. Zamawiający nie jest w stanie wskazać minimalnej ilości towaru, jaki zostanie zamówiony w trakcie obowiązywania umowy, bowiem zapotrzebowanie na ten asortyment zależy od czynników losowych, niezależnych od Zamawiającego, tj. od charakteru schorzeń danego typu u pacjentów Zamawiającego. Niemniej jednak Zamawiający oświadcza, że oszacował ilość zamawianego towaru z należytą starannością, w oparciu o dane z lat ubiegłych, i gwarantuje, że nie zawrze z innym podmiotem umowy na ten sam zakres zamówienia w okresie obowiązywania umowy zawartej w niniejszym postępowaniu.

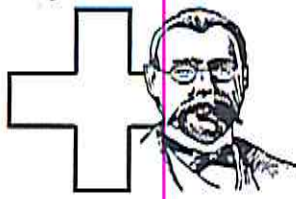
2. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 3 ust. 2 wzoru zostało dodane zdanie o następującej (lub podobnej) treści: „Przed odstąpieniem od umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne odstąpienia od umowy, celowe jest aby przed odstąpieniem od umowy Zamawiający wezwał wykonawcę do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć odstąpieniem od umowy, a tym samym uniknąć skutków odstąpieniem od umowy, które są niekorzystne dla obu stron.

Odp. Zamawiający zwraca uwagę, że kwestionowany zapis dotyczy obowiązku niezwykle łatwego do wykonania dla Wykonawcy, a zarazem bardzo doniosłego dla Zamawiającego, który zobowiązany jest do stosowania wyłącznie wyrobów medycznych dopuszczonych do obrotu i użytkowania na terytorium RP. Zamawiający najpóźniej w momencie pierwszej dostawy powinien otrzymać komplet dokumentów potwierdzających dopuszczenie towaru do obrotu. Jest to sprawa kluczowa dla Zamawiającego, stąd obwarowanie możliwością rozwiązania umowy w razie naruszenia tego (jednorazowego) obowiązku. W związku z powyższym Zamawiający nie uwzględni wniosku o zmianę treści § 3 ust. 2.

3. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy słowa „opóźnienie”, „opóźnienia” zostały zastąpione odpowiednio słowami „zwłokę”, „zwłoki”?

Uzasadnione jest aby przesłanką naliczenia kary umownej była zwłoka (czyli opóźnienie zawinione przez wykonawcę), nie zaś za wszelkie opóźnienia, czyli także niezawinione przez wykonawcę. Nie ma uzasadnienia rozszerzanie odpowiedzialności wykonawcy także na niezawinione naruszenie terminu. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2014 r. KIO 1338/14; KIO 1377/14, „kara umowna należy się za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy (art. 483 i nast. Kodeksu cywilnego), a więc tradycyjnie za zwłokę, a nie każde opóźnienie w wykonaniu umowy.”



Wojewódzki Szpital Zespolony
im. Stanisława Rybickiego
w Skierniewicach

Odp. Zamawiający zwraca uwagę, że w analizowanym postanowieniu przesłanką zwalniającą z kary umownej jest właśnie brak winy Wykonawcy. De facto zatem w § 6 ust. 1 lit. c mowa jest o zwłoce (opóźnieniu zawinionym). Ciężar wykazania braku winy spoczywa na Wykonawcy. Z punktu widzenia Zamawiającego uprawniony jest on do nałożenia kary umownej już w momencie opóźnienia, natomiast Wykonawca może wykazać, że opóźnienie było niezawinione – wówczas Zamawiający zobowiązany jest do anulowania naliczonych kar.

4. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy wyrażenie „10% wartości niezrealizowanej części umowy” zostało zastąpione wyrażeniem „5% wartości niezrealizowanej części umowy”?

Odp. Brak zgody. Wysokość procentowa kar umownych jest u Zamawiającego ujednolicona.

5. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy wyrażenie „10% wartości brutto pakietów, których dotyczy odstąpienie” zostało zastąpione wyrażeniem „10% niezrealizowanej wartości brutto pakietów, których dotyczy odstąpienie”?

Uzasadnione jest aby kara umowna za odstąpienie od umowy była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy/pakietu, nie zaś od wartości całej umowy/pakietu. W przeciwnym razie, zwłaszcza w przypadku odstąpienia od umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna byłaby niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy/pakietu, a nawet mogłaby przewyższać tę wartość. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego.

Odp. Brak zgody. Wysokość procentowa kar umownych jest u Zamawiającego ujednolicona. Dodatkowo, w ocenie Zamawiającego pożądane jest, by wartość od której naliczana jest kara, była ujęta jednoznacznie i była z góry znana. Oczywiście, zawsze istnieje możliwość miarkowania kary umownej w uzasadnionych przypadkach, do których należy z pewnością sytuacja, gdy dany pakiet został zrealizowany w znacznej części. Jeżeli Wykonawca zwróci się ze stosownym wnioskiem, podstawą prawną miarkowania będzie wówczas art. 484 § 2 KC.

p.o. DYREKTORA
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
im. Stanisława Rybickiego w Skierniewicach
ZATWIERDZA: _____
Małgorzata Majer