

Do:
Wykonawcy postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego

dotyczy: Tryb podstawowy nr TP.382.113.2022 EK – Butelki i smoczki jednorazowego użytku

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2022.1710 t.j.) udzielam wyjaśnień na zadane pytania:

PYTANIE NR 1: dotyczy części nr 4

„Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wymaga butelek sterylnych i pojedynczo pakowanych, tak jak obecnie dostarczane do Państwa placówki?”

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE NR 2: dotyczy części nr 4

„Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający oczekuje produktu sterylnego, czyli produktu oznaczonego na każdym pojedynczym opakowaniu oznaczeniem Sterylne, Sterile, Jałowe. Oznaczenie jest zgodne z obowiązującym prawem i powszechnie stosowane na wszystkich sterylnych produktach np. cewniki, igły, strzykawki, butelki, smoczki, które posiadają powyższe oznaczenie. Parametr ten nie jest parametrem blokującym ani nie ogranicza konkurencji, a jedynie potwierdza, że produkt dostarczany jest sterylny co jest niezwykle ważne przy stosowaniu produktów przeznaczonych dla noworodków i wcześniaków.”

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE NR 3: dotyczy części nr 4

„Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający oczekuje zaoferowania butelek zarejestrowanych jako wyroby medyczne zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych z dedykowane do użytku szpitalnego?”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wymaga, aby butelki były zarejestrowane jako wyrób medyczny.

PYTANIE NR 4: dotyczy §2 ust. 6 projektu umowy

„Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 6 wzoru umowy poprzez dodanie zdania: „chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych, dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze oraz dla produktów zamawianych w ramach różnych umów łączących Wykonawcę z Zamawiającym).”? Z uwagi na konieczność zapewnienia bezpieczeństwa dostarczanych produktów, w niektórych przypadkach konieczne jest wystawienie odrębnej faktury dla niektórych grup leków. Dotyczy to tzw. środków kontrolowanych oraz leków przechowywanych i transportowanych w temperaturze kontrolowanej (tzw. zimny łańcuch). Taka konieczność podyktowana jest szczególnymi wymogami związanymi z przechowywaniem i transportem tych produktów.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów §2 ust. 6 projektu umowy.

PYTANIE NR 5: dotyczy §4 ust. 6 projektu umowy

„Prosimy o modyfikację treści §4 ust. 6, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym mogą ulec zwiększeniu w granicach 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §4 ust. 6 wzoru umowy jest na tyle ogólna oraz nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji **w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych**, pozostawiając sobie w tym zakresie sobie zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie art. 441 ust. 2 PZP, nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający zmienia zapis § 4 ust. 6 projektu umowy na następujący:

„6. Zamawiającemu, bez ujemnych dla niego skutków, przysługuje prawo do zwiększenia lub zmniejszenia ilości poszczególnych leków/towarów, będących przedmiotem niniejszej umowy, pod warunkiem nie przekroczenia ceny netto umowy, określonej w § 2 ust. 1 lit. b. Zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający rozumie możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów.”

PYTANIE NR 6: dotyczy §6 ust. 1 lit a) projektu umowy

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,1% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający zmienia zapis §6 ust. 1 lit a) projektu umowy na następujący:

„Zamawiający jest uprawniony do żądania od Wykonawcy kar umownych w następujących przypadkach i wysokości:

- a) za przekroczenie terminu dostawy w wysokości 0,1% % wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia

PYTANIE NR 7: dotyczy §6 ust. 1 lit c) projektu umowy

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust. 1 lit. c) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający zmienia zapis § 6 ust. 1c projektu umowy na następujący:

„Zamawiający jest uprawniony do żądania od Wykonawcy kar umownych w następujących przypadkach i wysokości:

- c) za odstąpienie od Umowy którejkolwiek ze Stron z winy Wykonawcy w wysokości 10% ceny brutto niezrealizowanej Umowy.”

PYTANIE NR 8: dotyczy §7 ust. 4 projektu umowy

„Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §7 ust. 4. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO

3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wykreśli z projektu umowy §7 ust. 4.

PYTANIE NR 9: dotyczy §8 ust. 1 pkt 2) projektu umowy

„Do §8 ust.1 pkt 2) projektu umowy prosimy o dopisanie:...o okres nie dłuższy niż 3 miesiące”.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów §8 ust. 1 pkt 2) projektu umowy.

PYTANIE NR 10

„Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk niż umieszczone w SWZ:

podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę , czy też ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku?”

ODPOWIEDŹ

W ofercie należy podać pełne ilości opakowań z zaokrągleniem w górę.

PYTANIE NR 11

„Czy Zamawiający zgodzi się na podanie cen jednostkowych w pozycjach, gdzie jednostką miary są szt. z dokładnością do 4 miejsc po przecinku?”

ODPOWIEDŹ

Nie.

z up. DYREKTORA
Szpitala Wojewódzkiego w Koszalinie

mgr Magdalena Sikora
Z-ca Dyrektora ds. Techniczno-Administracyjnych