

ZP – 1/2025

Gliwice, dnia 11 sierpnia 2025 r.

Odpowiedzi na pytania Wykonawców

dotyczy: przetargu w trybie podstawowym (art. 275 pkt 1 ustawy Pzp) na dostawę odczynników i akcesoriów laboratoryjnych dla potrzeb wielospecjalistycznego zakładu leczenia otwartego.

Na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Pzp (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.) Zamawiający udziela następujących wyjaśnień na pytania dotyczące SWZ, które wpłynęły do Zamawiającego.

Pytanie 1 do Załącznika nr 7 do SWZ projekt umowy.

Wnosimy o modyfikację §5 ust. 1 ppkt. a) projektu umowy poprzez naliczanie kary umownej za rozwiązanie umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy od wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

Uzasadnienie: Wykonawca wskazuje, że naliczanie kary od całkowitego wynagrodzenia brutto umowy jest niezasadne. Klauzula przewidująca karę umowną powinna być proporcjonalna i nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego. Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, kiedy ewentualne odstąpienie od umowy miałoby nastąpić, jeśli nastąpiło by to np. po realizacji $\frac{3}{4}$ umowy, naliczona kara byłaby wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. *

Pytanie 2 do Załącznika nr 7 do SWZ projekt umowy.

Wnosimy o modyfikację §5 ust. 1 ppkt. b) projektu umowy poprzez naliczanie kary umownej za opóźnienie w dostawie towaru zgodnego z umową w stosunku do terminu dostawy częściowej od wartości brutto niezrealizowanej części zamówienia.

Uzasadnienie: Wykonawca wskazuje, że naliczanie kary od całkowitego wynagrodzenia brutto umowy jest niezasadne. Klauzula przewidująca karę umowną powinna być proporcjonalna i nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. *

Pytanie 3 do SWZ.

Czy Zamawiający potwierdzi, że w Rozdziale VII pkt. 1 ppkt. 3 – przedmiotowe środki dowodowe wymagając kart charakterystyki preparatów dla wszystkich wykazanych pozycji w Formularz asortymentowo – cenowy załącznik G wymaga złożenia metodyk/instrukcji potwierdzających zgodność oferowanych dostaw z wymaganiami lub cechami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia ?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga kart charakterystyki, nie wymaga złożenia metodyk/instrukcji potwierdzających zgodność oferowanych dostaw z wymaganiami lub cechami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia.

Pytanie 4 do SWZ.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w miejsce wymaganych kart charakterystyki załączyć oświadczenie, że zaoferowane produkty, nie zostały sklasyfikowane, jako towary niebezpieczne zgodnie z rozporządzeniem WE 1907/2006 (REACH) oraz kryteriami klasyfikacji substancji i preparatów niebezpiecznych.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga kart charakterystyki, w/w oświadczenie może zostać dodatkowo złożone.

Pytanie 5 do SWZ Części 7 - testy paskowe, kasetowe (zał. G)

Czy Zamawiający pozwoli na zaoferowanie w poz. 1 testów *Helicobakter Pylori* (test we krwi p/c) w opakowaniach konfekcjonowanych po 20 testów w ilości 2 opakowań?

Odpowiedź: *Zamawiający dopuszcza na zaoferowanie w poz. 1 testów *Helicobakter Pylori* (test we krwi p/c) w opakowaniach konfekcjonowanych po 20 testów z przeliczeniem zamawianych ilości 30 szt. zgodnie z załącznikiem G.*

Pytanie 6 do SWZ Części 7 - testy paskowe, kasetowe (zał. G)

Czy Zamawiający pozwoli na zaoferowanie w poz. 1 testów *Helicobakter Pylori* (test we krwi p/c) w opakowaniu konfekcjonowanym po 40 testów w ilości 1 opakowania?

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zaoferowanie w poz. 1 testów *Helicobakter Pylori* (test we krwi p/c) w opakowaniu konfekcjonowanym po 40 testów w ilości 1 opakowania.*

Pytanie 7 do SWZ Części 7 - testy paskowe, kasetowe (zał. G)

Czy Zamawiający pozwoli na zaoferowanie w poz. 3 testów *Syphilis* paskowy w opakowaniach konfekcjonowanych po 50 testów w ilości 2 opakowań?

Odpowiedź: *Zamawiający dopuszcza na zaoferowanie w poz. 3 testów *Syphilis* paskowy w opakowaniach konfekcjonowanych po 50 testów z przeliczeniem zamawianych ilości 80 szt. zgodnie z załącznikiem G.*

Pytanie 8 do SWZ projekt umowy.

Dotyczy wzory umowy: Czy Zamawiający w paragrafie 5, ust. 1, pkt d) wyrazi zgodę na obniżenie wartości kary z 300zł na 3% wartości niezgodnie zrealizowanego zamówienia ?

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.**

Pytanie 9 do SWZ Części 7 - testy paskowe, kasetowe (zał. G)

Czy w Części 7 poz. 3 Zamawiający dopuści zaoferowanie testu kasetkowego? Prosimy o zwrócenie uwagi na fakt, że testy kasetkowe są lepiej zabezpieczone przed kontaminacją oraz bardziej odporne na niekorzystne działanie czynników środowiskowych (jak brud czy wilgoć) niż testy paskowe. Ponadto testy kasetkowe wymagają zastosowania próbki o znacznie mniejszej objętości (gdyż nie wymagają zanurzania paska w próbce).

Odpowiedź: *Zamawiający nie dopuści zaoferowanego testu kasetkowego.*

Pytanie 10 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §1 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesłanie wymienionych dokumentów z biura Wykonawcy w ślad za podpisaną umową?

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę.*

Pytanie 11 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §1 ust. 9 oraz §2 ust. 5 w zw. z §3 ust. 4

Uprzejmie prosimy o dodanie po zwrocie „protokołu odbioru częściowego” wyrażenia „lub na podstawie protokołu wydania”.

Wykonawca motywuje prośbę powodami organizacyjnymi.

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę na dodanie wyrażenie „lub na podstawie protokołu wydania” po zwrocie „protokołu odbioru częściowego”.*

Pytanie 12 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §2 ust. 3

Prosimy o dodanie po zwrocie „ Wykonawca zobowiązany jest niezwłocznie potwierdzić Zamawiającemu na jego adres e-mail fakt otrzymania zamówienia”.
wyrażenia „lub na adres e-mail z którego wpłynęło zamówienie”.

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę na dodanie wyrażenia „lub na adres e-mail z którego wpłynęło zamówienie” po zwrocie „Wykonawca zobowiązany jest niezwłocznie potwierdzić Zamawiającemu na jego adres e-mail fakt otrzymania zamówienia”.*

Pytanie 13 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §2 ust. 5

Czy Zamawiający dopuści przesłanie potwierdzania wykonania całościowego umowy wraz z

oświadczeniem, że umowa została wykonana prawidłowo w formie elektronicznej na adres mailowy?

Jeśli tak prosimy o podanie adresu e-mail, na który można przesłać ww. potwierdzenie.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.*

Protokół jest dokumentem podpisywanym przez obie strony, oświadczenie - jednostronnym. Wykonawca nie ma prawa jednostronnie oświadczyć o prawidłowej realizacji umowy.

Pytanie 14 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §2 ust. 8

Czy Zamawiający dopuści kontakt e-mailowy w sprawach merytorycznych (informowanie o potencjalnych zagrożeniach) i w sprawach dotyczących działań logistycznych, w celu przyspieszenia przepływu informacji między Wykonawcą a Użytkownikiem w trakcie realizacji Umowy?

Jeśli tak to prosimy o podanie adresu e-mail.

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę. Adres e-mail: sag@olk.gliwice.pl.*

Pytanie 15 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §2 ust. 8

Prosimy o doprecyzowanie czy osoba wskazana w §2 ust. 8 umowy jest osobą wyłącznie odpowiedzialną za składanie zamówień. Czy zamówienia podpisane/zatwierdzone wyłącznie przez tą osobę mają być realizowane?

Jeżeli tak, prosimy o wskazanie kilku osób w celu uniknięcia sytuacji braku realizacji (wstrzymania) zamówienia z powodu nieobecności przedstawiciela Zamawiającego i podpisania zamówienia przez inną osobę.

Odpowiedź: *Osoba wskazana w §2 ust. 8 jest osobą upoważnioną do nadzorowania prawidłowej realizacji umowy, w tym do składania zamówień, zawiadamiania o wadach oraz do podpisywania protokołów odbioru częściowego, a także do podpisania protokołu odbioru końcowego oraz do dokonywania zgłoszeń z tytułu gwarancji oraz rękojmi za wady. W umowie zostaną wpisane w tej pozycji dwie osoby. Zamówienia zatwierdzane się przez Dyrektora Zakładu lub osobę upoważnioną.*

Pytanie 16 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §3 ust. 1

Uprzejmie prosimy o zastąpienie wyrażenia „oraz 23% podatku VAT” zwrotem „oraz.....% podatku VAT”. Stawka VAT zostanie wskazana przez Wykonawcę w formularz asortymentowo – cenowy i może być inna niż 23%. Dla zaoferowanych w ramach Części nr 4 wyrobów medycznych stawka VAT będzie wynosiła 8%.

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie wyrażenia „oraz 23% podatek VAT” zwrotem „oraz.....% podatku VAT”.*

Pytanie 17 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §3 ust. 10

Prosimy o modyfikację umowy i nadanie §3 ust. 10 następującego brzmienia:

„W przypadku zmiany przepisów dotyczących wysokości podatku VAT ceny brutto ulegną zmianie stosownie do tych przepisów, natomiast ceny netto pozostają nie zmienione. Zmiana ta nie wymaga dokonywania zmian w treści niniejszej umowy w formie aneksu”.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.*

Pytanie 18 Dotyczy Załącznika nr 7 do SWZ, Projekt Umowy, §5 ust. 1 lit. b i c

Prosimy o zastąpienie słów: „opóźnienia” na „zwłoki”.

Zapis w obecnym brzmieniu stanowi klauzulę abuzywną zgodnie z Art. 433 pkt 1) oraz 2) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych.

Prosimy o tożsamą modyfikację w §6 ust. 1 lit. a i b.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.*

Zakaz z art. 433 ust. PZP nie ma charakteru bezwzględny. Zamawiający ma prawo zastrzec odpowiedzialność wykonawcy za opóźnienie, jeśli jest to uzasadnione zakresem zamówienia. Terminowe dostawy odczynników na potrzeby laboratorium podmiotu leczniczego (a takim jest zamawiający) mają kluczowe znaczenie dla jego funkcjonowania.

Pytanie 19 Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin ważności odczynników do badań hematologicznych wynosił co najmniej 5 miesięcy od daty dostawy, z wyłączeniem krwi kontrolnej, dla której termin ważności wynosi do 2 miesięcy w przypadku, gdy ta będzie rozdysponowana wg harmonogramu dostaw materiału kontrolnego dostępnego na stronie internetowej Wykonawcy? Jeżeli tak prosimy o uzupełnienie ww. punktu SWZ zapisem w brzmieniu:

„z wyłączeniem krwi kontrolnej, dla której termin ważności wynosi do 2 miesięcy, w przypadku, gdy ta będzie rozdysponowana wg harmonogramu dostaw materiału kontrolnego, dostępnym na stronie www.....pl – dot. Części nr 1”.

Zamawiający zamawiał będzie odczynniki partiami, co gwarantuje przy ważności odczynników min. 5 miesięcy, że odczynniki zawsze będą miały długi okres ważności. Krew kontrolna jest natomiast materiałem o krótkim okresie ważności ze względu na rodzaj materiału, dostarczana jest zgodnie z harmonogramem tak, aby Zamawiający miał zawsze ważną krew.

Odpowiedź: *Zamawiający wyraża zgodę.*

***Uzasadnienie odpowiedzi Zamawiającego na pytanie 1, 2, 8.**

Projektowane postanowienia umowy w § 5 ust. 1 przewidują, że wykonawca zapłaci kary umowne zamawiającemu:

- a) za rozwiązanie umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 10% wynagrodzenia całkowitego brutto, brutto, o którym mowa w § 3 ust. 1,
- b) za opóźnienie w dostawie towaru zgodnego z umową w stosunku do terminu dostawy częściowej – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia całkowitego brutto, brutto, o którym mowa w § 3 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia ponad termin określony w umowie,
- c) za opóźnienie w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową, stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji/rękojmi – w wysokości 0,2 % wynagrodzenia całkowitego brutto, brutto, o którym mowa w § 3 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia ponad termin określony w umowie,
- d) w razie niestaranego lub niezgodnego z umową wykonania dostaw w zakresie opakowania towaru, transportu w warunkach niezgodnych z zaleceniami producenta, dostawy towaru z krótszym okresem przydatności do użycia niż określonym w zał. nr do umowy, każdorazowo w wysokości 300,00 zł za stwierdzone uchybienie.

Jednocześnie, w ust. 3 przewidziano, że łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w §3 ust.1 umowy.

Zamawiającym jest podmiotem leczniczym, a przedmiot zamówienia – odczynniki i akcesoria laboratoryjne dla potrzeb funkcjonującego w strukturze Zamawiającego laboratorium analitycznego ma kluczowe znaczenie dla procesów diagnostycznych – terapeutycznych realizowanych przez liczne poradnie Zamawiającego w zakresie podstawowej opieki zdrowotnej i specjalistyki. W tej sytuacji konieczność zapewnienia terminowej i dobrej jakości dostaw przedmiotu umowy nie powinna być kwestionowana.

Kara umowna stanowi sankcję cywilnoprawną na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. O ile w zasadniczym modelu kary umownej przyjętym w kodeksie cywilnym prymat należy przyznać funkcji kompensacyjnej, jest ona surogatem odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania niepieniężnego i ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela, tym niemniej, z przyczyn wskazanych wyżej, a uzasadnionych specyfiką Zamawiającego i przedmiotu umowy, konieczne stało się wzmocnienie jej represyjnego i prewencyjnego oddziaływania przez zwiększenie realności wykonania zobowiązania. Zastrzeżenie kar umownych w projektowanych postanowieniach umowy (dalej jako ppu) ma mobilizować dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania i prowadzić do wzmocnienia reguły realnego wykonania zobowiązania. Krajowa Izba Odwoławcza w licznych orzeczeniach (np. KIO 113/13; KIO 117/13 konsekwentnie wskazuje, że *kary umowne dla zamawiających nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej, Co do zasady znacznie ważniejszą rolę jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania.*

Taka sytuacja zachodzi w postępowaniu ZP – 1/2025.

Mając powyższe na uwadze, zastrzeżone w ppu kary umowne przede wszystkim mają pełnić funkcję prewencyjną i to jej należy przypisać prymat przed funkcją kompensacyjną. W obrocie gospodarczym kary przewidziane w § 5 ust. 1 lit. a, b i d ppu nie powinny być postrzegane za rażąco wygórowane. Z utrwalonego orzecznictwa sądów powszechnych i SN oraz stanowiska doktryny wynika, że karę umowną można z pewnością uznać za rażąco wygórowaną w sytuacji gdy wysokość kary umownej jest równa lub wyższa kwocie wynagrodzenia względnie wartości całego zobowiązania głównego. W postępowaniu ZP – 1/2025 taka sytuacja nie zachodzi.

Z a t w i e r d z a m

(-)

Tomasz Labocha

*(podpis kierownika zamawiającego lub osoby
upoważnionej)*