

ZP – 1/2025

Gliwice, dnia 18 sierpnia 2025 r.

Odpowiedzi na pytania Wykonawców cz. 2

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

Testy paskowe, kasetowe – Załącznik G – poz. 3 – Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie szybkiego testu kasetkowego spełniającego pozostałe wymagania?

Odpowiedź: *Zamawiający nie dopuści zaoferowanego testu kasetkowego.*

Pytanie 21 do SWZ

Prosimy o ujednolicenie zapisów SWZ oraz projektu umowy w zakresie terminu na dostarczenie kart charakterystyki substancji i preparatów niebezpiecznych poprzez wykreślenie z SWZ rozdziału 7 ust. 1 pkt 3 tiret pierwszy, gdyż zgodnie z treścią §1 ust. 4 projektu umowy, karty charakterystyki substancji i preparatów niebezpiecznych należy złożyć dopiero wraz z pierwszą dostawą.

Odpowiedź: *Zamawiający wykreśla zapis w SWZ rozdział 7 ust. 1 pkt 3, gdyż zgodnie z treścią §1 ust. 4 projektu umowy, przy pierwszej dostawie oraz w przypadku jakichkolwiek zmian, Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu metryczki odczynnikowe i materiałów kontrolnych oraz karty charakterystyki substancji i preparatów niebezpiecznych. Dostarczane dokumenty winny być sporządzone w języku polskim w wersji papierowej. W przypadku dokonania aktualizacji kart charakterystyki w okresie obowiązywania umowy, tj. pojawienia się jakichkolwiek zmian wprowadzonych przez producenta, Wykonawca w terminie do 7 dni od wprowadzenia tych zmian przekaże Zamawiającemu uaktualnioną kartę charakterystyki materiałów objętych umową. W przypadku odczynników, dla których zgodnie z obowiązującymi przepisami nie wydaje się kart charakterystyk - Wykonawca przy pierwszej dostawie złoży stosowne oświadczenie.*

Pytanie 22 do SWZ

Prosimy o zmianę §1 ust. 9 i §7 ust. 2 oraz ust. 5 projektu umowy w taki sposób, aby termin na wymianę asortymentu biegł od daty rozpatrzenia reklamacji bądź upływu terminu na jej rozpatrzenie, a nie od dnia jej zgłoszenia. Wykonawca powinien mieć czas na weryfikację zgłoszenia i zbadanie jej zasadności, dlatego też obowiązek wymiany towaru powinien aktualizować się dopiero po zakończeniu procesu reklamacji, a nie już w chwili jej zgłoszenia.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę §1 ust. 9 i § 7 ust. 2 i ust. 5. Zamawiający nie przewiduje postępowania reklamacyjnego. Jest ono obowiązkowe wyłącznie w umowach konsumenckich.*

Pytanie 23 do SWZ

Prosimy o zmianę §3 ust. 1 projektu umowy poprzez wykreślenie stawki VAT 23%. Informujemy, że przedmiotem zamówienia w pakiecie numer 1 są wyroby medyczne objęte stawką VAT 8%. Ponadto ustalenie prawidłowej stawki podatku VAT dla oferowanego asortymentu jest obowiązkiem Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie w § 3 ust. 1 projektu umowy stawki VAT 23%, przyjmując, że wskazanie właściwej stawki podatku od towarów i usług należy do obowiązków Wykonawcy.

§ 3 ust. 1 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

Z tytułu zrealizowania przedmiotu umowy Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie całkowite w wysokości: zł brutto (słownie: złotych brutto), w tym zł netto oraz % podatku VAT, zgodnie z załącznikiem A i/lub zał. B i/lub zał. C i/lub zał. D i/lub zał. E i/lub zał. F i/lub zał. G do umowy.

Pytanie 24 do SWZ

Prosimy o zmianę §3 ust. 10 projektu umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT w okresie realizacji niniejszej umowy, zmiana zostanie uwzględniona w umowie. W przypadku zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie całkowite netto umowy (ust.1) oraz ceny (wartości) netto podane w załączniku A i/lub zał. B i/lub zał. C i/lub zał. D i/lub zał. E i/lub zał. F i/lub zał. G do umowy, pozostają niezmienione, natomiast zmianie ulega wynagrodzenie brutto proporcjonalnie do zmiany stawki podatku VAT. Zmiana stawki podatku VAT wraz z wszelkimi jej konsekwencjami dla wynagrodzenia umowy zostanie wprowadzona w drodze pisemnego aneksu do umowy”.

Wykonawca nie wyraża zgody na aktualne brzmienie ww. postanowienia, zgodnie z którym w przypadku podwyższenia stawki podatku VAT, cena netto oferty ma ulec zmniejszeniu. W takim przypadku standardem jest zmiana wynagrodzenia brutto po uwzględnieniu nowej stawki podatku VAT, przy niezmienności ceny netto oferty. Ewentualne zmiany stawki podatku VAT wynikają z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, co stanowi okoliczność niezależną od Wykonawcy. Wykonawca nie może być obciążony negatywnymi konsekwencjami takiej zmiany.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 3 ust. 10 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

„W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT w okresie realizacji niniejszej umowy, zmiana zostanie uwzględniona w umowie. W przypadku zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie całkowite netto umowy (ust.1) oraz ceny (wartości) netto podane w załączniku A i/lub zał. B i/lub zał. C i/lub zał. D i/lub zał. E i/lub zał. F i/lub zał. G do umowy, pozostają niezmienione, natomiast zmianie ulega wynagrodzenie brutto proporcjonalnie do zmiany stawki podatku VAT. Zmiana stawki podatku VAT wraz z wszelkimi jej konsekwencjami dla wynagrodzenia umowy zostanie wprowadzona w drodze pisemnego aneksu do umowy”

Pytanie 25 do SWZ

Prosimy o zmianę §5 ust. 1 lit. b i c projektu umowy, w taki sposób, aby kary umowne były liczone za zwłokę, a nie opóźnienie. Aktualne brzmienie ww. postanowienia stanowi klauzulę abuzywną w rozumieniu art. 433 pkt 1 pzp, zgodnie z którym projektowane postanowienia umowne nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 5 ust. 1 lit. b i c projektu umowy. Zaostrzenie odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie, a nie za zwłokę, uzasadnione jest treścią i celem świadczenia Wykonawcy. Nie powinno budzić wątpliwości, że terminowa realizacja dostaw odczynników laboratoryjnych dla podmiotu leczniczego ma kluczowe znaczenie dla jego funkcjonowania i realizacji zadań podmiotu leczniczego w systemie ochrony zdrowia. Zapewnienie ciągłości funkcjonowania laboratorium ma podstawowe znaczenie dla prawidłowego przebiegu postępowania diagnostycznego - terapeutycznego pacjentów Zamawiającego. Klauzula abuzywna wymieniona w przepisie art. 433 pkt 1 PZP nie ma charakteru bezwzględnie. Wskazuje bowiem na dopuszczalność ustanowienia odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie jeśli jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia.

Pytanie 26 do SWZ

Prosimy o zmianę §5 ust. 1 lit. d projektu umowy poprzez wykreślenie z niego wyrazu: „niestannego”, gdyż określenie to wprowadza zbyt szeroką podstawę do naliczenia kar umownych. Zgodnie z rekomendacją Prokuraturii Generalnej w zakresie formułowania postanowień umów dotyczących kar umownych z dnia 26 września 2023 r. oraz bogatym orzecnictwem Sądu Naj-

wyższego w tym zakresie (m.in. III CZP 26/21), kary umowne powinny być formułowane z jak największą precyzją, tak aby już w chwili zawarcia umowy Strony kontraktu były w stanie wyliczyć hipotetyczną wysokość kary umownej. Ponadto, należy wskazać, że przewidywanie kary umownej za drobne nieścisłości, które wynikają z omyłki i mogą być naprawione w drodze korekty, należy uznać za nadmierne.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie z § 5 ust. 1 lit. d umowy sformułowania “niestaranny”. Wykonawca, jako, w procesie realizacji dostawy zobowiązany jest do dochowania wymaganej staranności w stosunkach danego rodzaju. Należyta staranność została zdefiniowana w art. 355 Kodeksu cywilnego.*

Pytanie 27 do SWZ

Prosimy o doprecyzowanie §5 ust. 2 projektu umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „W przypadku rozwiązania umowy zastosowanie ma kara umowna określona w §5 ust. 1 lit. a.

Odpowiedź: *Zmawiający nie wyraża zgody na zmianę § 5 ust. 2 projektu umowy. Kwestia kary umownej w przypadku rozwiązania umowy została uregulowana w § 6 ust. 3.*

Pytanie 28 do SWZ

Prosimy o zmianę §6 ust. 1 projektu umowy poprzez dodanie zastrzeżenia, że uprawnienie do rozwiązania umowy będzie skuteczne po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do należytej realizacji obowiązków stanowiących podstawę rozwiązania umowy i po bezskutecznym upływie terminu wyznaczonego Wykonawcy na wykonanie tych obowiązków”. Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed skorzystaniem przez Zamawiającego z tego uprawnienia, Wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 6 ust. 1 projektu umowy. Z przyczyn wskazanych w odpowiedzi na pytanie nr 25, nie leży w interesie Zamawiającego wydłużenie o dodatkowy termin uprawnienia do rozwiązania umowy.*

Pytanie 29 do SWZ

Prosimy o zmianę §6 ust. 1 projektu umowy w taki sposób, aby podstawę do rozwiązania umowy stanowiła zwłoka Wykonawcy, a nie opóźnienie. Obecna treść ww. postanowienia przewiduje możliwość skorzystania przez Zamawiającego z uprawnienia do rozwiązania umowy nawet w przypadku niezawinionego przez Wykonawcę opóźnienia, co należy uznać za nadmierne.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 6 ust. 1 z przyczyn wskazanych w odpowiedzi na pytanie nr 25.*

Pytanie 30 do SWZ

Prosimy o zmianę §7 ust. 8 projektu umowy poprzez wprowadzenie terminu dla zgłoszenia reklamacji jakościowej, stosownie do treści §7 ust. 4, zgodnie z którym Zamawiający ma obowiązek sprawdzenia dostarczonego zamówienia w terminie 1 dnia roboczego od dnia otrzymania zamówienia. W związku z tym ewentualne reklamacje jakościowe, zgodnie z treścią §7 ust. 4 powinny być zgłaszane nie później niż w terminie 2 dni roboczych od otrzymania przesyłki. Zwłoka w zgłoszeniu reklamacji jakościowej może utrudnić weryfikację i usunięcie wady.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 1. projektu umowy W dniu dostawy - najdalej w dniu następnym Zamawiający przeprowadzi odbiór ilościowo - asortymentowy. Odbiór jakościowy - w przypadku dostawy odczynników – zmierzający do ustalenia, czy dostarczone odczynniki posiadają wymagane właściwości, dokonywany jest w okresie ich ważności. Dokonanie z wynikiem pozytywnym odbioru jakościowego w dacie dostawy (w dniu następnym lub kolejnym) mogłoby skutecznie pozbawić Zamawiającego roszczeń z tytułu gwarancji/rękojmi, jeśli w tym okresie okazałoby się, że przedmiot dostawy nie posiada wymaganych właściwości.*

Pytanie 31 do SWZ

Prosimy o doprecyzowanie §7 ust. 9 projektu umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „Wyko-

nawca zobowiązuje się dostarczyć bezpłatnie, w ramach gwarancji, w terminie 3 dni roboczych od dnia uznania reklamacji za uzasadnioną asortyment zgodny z umową.” Wskazujemy, że pojęcie „właściwa jakość” jest pojęciem niedookreślonym, natomiast dostarczany towar powinien być oceniany z punktu widzenia kryteriów obiektywnych, tj. jego zgodności z opisem przedmiotu zamówienia, gdzie zostały szczegółowo opisane wymogi, jakie ma spełniać oraz ze złożoną ofertą, dlatego prosimy o doprecyzowanie ww. postanowienia.

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 8 projektu umowy. Zamawiający nie przewiduje postępowania reklamacyjnego - odpowiedź na pytanie nr 2. Oczywiście jest dla Zamawiającego że “właściwa jakość” to jakość zgodna z opisem przedmiotu zamówienia.*

Pytanie 32 do SWZ

Prosimy o zmianę §7 ust. 10 zdanie drugie poprzez nadanie mu brzmienia:

„Koszty tzw. wykonania zastępczego w postaci różnicy między cenami odczynników zakupionych od podmiotu trzeciego, a cenami zaoferowanymi przez Wykonawcę będą obciążać Wykonawcę”.

Obciążenie Wykonawcy pełnymi kosztami wykonania zastępczego, karami umownymi jest nadmierne i może wypełniać znamiona bezpodstawnego wzbogacenia. Uzasadnione jest jedynie obciążenie Wykonawcy kosztami w postaci różnicy w cenie odczynników zakupionych od podmiotu trzeciego a cenami odczynników wynikających z umowy. W przypadku uiszczenia przez Wykonawcę tych kosztów, po stronie Zamawiającego nie powstanie szkoda, dlatego powinna także odpaść podstawa do naliczenia kar umownych.

Odpowiedź: *Projektowane postanowienia umowy -§ 7 ust. 10 otrzymuje brzmienie:*

“Jeżeli Wykonawca nie usunie wady, braku albo niezgodności towaru z umową w terminach określonych niniejszą umową, to Zamawiający ma prawo do zaangażowania innych osób prawnych lub fizycznych (tzw. wykonanie zastępcze) w celu realizacji dostawy towaru zgodnego z niniejszą umową. Koszty tzw. wykonania zastępczego, stanowiące różnicę pomiędzy cenami Wykonawcy a kosztami dostawy wykonania zastępczego będą obciążać Wykonawcę”.

Z a t w i e r d z a m

(-)

Tomasz Labocha

(podpis kierownika zamawiającego lub osoby upoważnionej)