



Znak: AE/ZP-27-73/18

Tarnów, 2018-09-17

Dotyczy: przetargu nieograniczonego o wartości poniżej 221.000 EURO na dostawy parafiny granulowanej i opatrunków dla Specjalistycznego Szpitala im. E. Szczeklika w Tarnowie.

W związku z zapytaniem Wykonawców o następującej treści:

1. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.
2. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Czy Zamawiający może zagwarantować realizację przedmiotu zamówienia na poziomie nie mniejszym niż 80% ilości wyszczególnionych w ofercie? Pozytywna 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”.
3. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniające wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.
4. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów do projektu umowy w §6, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą zgodnie i niewykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 k.c. granice swobody umów: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn, za które odpowiada Zamawiający w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy..”
5. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Prosimy o wprowadzenie poniższego zapisu do umowy: W przypadku opóźnienia terminu płatności Wykonawca ma prawo do naliczenia odsetek ustawowych za opóźnienie w transakcjach handlowych, o których mowa w art. 4 pkt 3) ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2016, poz.684 t. j.).
6. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Zamawiający we wzorze umowy, Zamawiający pisze: *W przypadku odstąpienia od umowy i rozwiązania umowy z winy Wykonawcy Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 20% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.* Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne w umowach o zamówienie publiczne powinny zmierzać do zabezpieczenia prawidłowego wykonania umowy. Natomiast wykorzystywanie przez Zamawiającego, będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia publicznego, jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, które byłyby należne niezależnie od sposobu wykonania przedmiotu zamówienia, jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 k.c. granice swobody umów.

Czy wobec powyższego, Zamawiający dopuszcza możliwość rewizji swojego stanowiska w zakresie kar umownych i stosownego ograniczenia ich wysokości, zakresu stosowania itp., tak by wprowadzić zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą i pozbawienia kar umownych charakteru rażąco wygórowanych dokonując złagodzenia ich rangi do 10%?

7. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie poniższego zapisu do treści umowy: „W sytuacji, kiedy Zamawiający nie ureguluje należności w terminie, Wykonawca, po 2-krotnym wezwaniu Zamawiającego (w odstępie 14 dni) do zapłaty, ma prawo wstrzymać dostawy do Zamawiającego do czasu uregulowania należności”
8. **Dotyczy pkt.XIV SIWZ – Ogólne warunki umowy** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na pozostawienie w formularzu ofertowym wyłącznie tych Pakietów, na które będzie składana oferta?
9. **Dotyczy Pakietu Nr 1** – Prosimy o dopuszczenie parafiny o obniżonej tt. 52-54 st.
10. **Dotyczy Pakietu Nr 1** – Prosimy o dopuszczenie większych opakowań tj. 5kg lub 10 kg.
11. **Dotyczy Pakietu Nr 1** – Zamawiający w Rozdziale IV SIWZ pkt 1.4.1.4. żąda złożenia na wezwanie między innymi próbek, zwracamy uwagę, że kryterium oceny jest cena i termin rozpatrzenia reklamacji, a nie jakość, w związku z powyższym, jeśli Zamawiający wymaga załączenia do oferty próbek, zwracamy się o wskazanie:
  - do czego owe próbki będą potrzebne – sposób ich wykorzystania w przedmiotowym postępowaniu,
  - dokładne opisanie kryterium badania próbek
  - dokładne opisanie oceny dostarczonych materiałów aby zachować zasady prowadzenia postępowania
  - w jaki sposób nastąpi zapłata za dostarczone próbki

Żądanie dostarczenia próbek bez podania uzasadnienia takiego działania oraz bez podania informacji na temat sposobu oceny jakości stanowi naruszenie zasady równego traktowania Wykonawców oraz narusza przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

Należy zauważyć, że za Wykonawcą stoją takie przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych jak art. 91 ust.1, art. 7, art. 36 ust 1 pkt 18. Zwracamy uwagę, że Zamawiający, zgodnie z zapisem w art. 91 ust 1 musi wybrać ofertę najkorzystniejszą na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Kryteria mogą dotyczyć jakości – zgodnie z zapisem art. 91 ust 2, ale muszą one być one dokładnie określone w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Wymóg taki wprowadza art. 36 ust 1 pkt 18, który wskazuje, że w dokumencie tym zamawiający musi zawrzeć opis kryteriów, którymi zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów oraz sposobu oceny ofert. Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu nie uczynił tego. Należy zaznaczyć, że żądanie próbek w tego rodzaju postępowaniach jest zbędne z punktu widzenia celu prowadzonego postępowania.

### **Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika w Tarnowie udziela następującej odpowiedzi:**

#### **Ad.1**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”.

#### **Ad.2**

Zamawiający w Formularzu Cenowym określił planowane ilości przedmiotu zamówienia na okres: w zakresie Pakietu Nr 1 - 12 miesięcy, w zakresie Pakietów Nr 2-4 - 8 miesięcy, a w zakresie Pakietów Nr 5-6 - 6 miesięcy. Ze względu na specyfikę Szpitala Zamawiający nie jest w stanie jednoznacznie przewidzieć struktury schorzeń oraz struktury wykorzystywanego asortymentu stanowiącego przedmiot zamówienia, ponieważ zapotrzebowanie uzależnione jest od liczby pacjentów i zastosowanego leczenia.

#### **Ad.3**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”.

#### **Ad.4**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”.

**Ad.5**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż w przypadku opóźnienia terminu płatności Wykonawca ma prawo do naliczenia odsetek ustawowych za opóźnienie w transakcjach handlowych, zgodnie z ustawą z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2016, poz.684 t. j.)

**Ad.6**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”.

**Ad.7**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach Rozdziału XIV SIWZ - „Ogólne warunki umowy”.

**Ad.8**

Zamawiający wyraża zgodę na pozostawienie w Formularzu Ofertowym tylko tych pakietów, na które Wykonawca będzie składał ofertę.

**Ad.9**

Zamawiający w zakresie Pakietu nr 1 poz. 1 nie wyraża zgody na zaoferowanie parafiny o temperaturze topnienia 52-54 °C. Wymagania zgodnie z SIWZ

**Ad.10**

Zamawiający w zakresie Pakietu nr 1 poz. 1 nie wyraża zgody na zaoferowanie opakowań po 5 kg i po 10 kg. Wymagania zgodnie z SIWZ

**Ad.11**

Zgodnie z zapisem zawartym w pkt.IV.1.4.1.4 SIWZ próbki asortymentu ujętego w Pakiecie Nr 1 poz.1 Wykonawca, którego oferta zostanie najwyżej oceniona, jest zobowiązany złożyć na wezwanie Zamawiającego dokonane przed udzieleniem zamówienia w celu potwierdzenia spełniania przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego. Próbki asortymentu ujętego w Pakiecie Nr 1 poz.1 nie stanowią kryterium oceny ofert, a wymóg dotyczący ich złożenia Zamawiający określił w oparciu o art.25 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r - Prawo zamówień publicznych oraz §13 ust.1 pkt.1) Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Ww. przepisy nie regulują kwestii odpłatności za złożone przez Wykonawcę próbki. Żądanie zapłaty za próbki nie znajduje uzasadnienia w przepisach prawa.

Otrzymują:

1. Wykonawcy, którzy złożyli pytania
2. Strona internetowa Zamawiającego
3. a/a