



L.dz.MZOZ/DZP/ 17M /19

Żory, dnia 26 września 2019

## WSZYSCY WYKONAWCY

### WYJAŚNIENIE SIWZ (8)

**Dotyczy:** przetargu nieograniczonego nr 22/DZP/2019 na dostawę odczynników dla Laboratorium Mikrobiologicznego

W związku z otrzymaniem pytania Zamawiający udziela odpowiedzi.

#### Dotyczące projektu umowy:

##### **Pytanie 1**

##### **Dotyczy § 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 150 zł. netto”?

*Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 150 zł. koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury, koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.*

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

##### **Pytanie 2**

##### **Dotyczy § 3 ust. 3**

Czy Zamawiający dopuści zmianę terminu, w którym Wykonawca ma załatwić reklamację na termin realny tj.

- dla reklamacji jakościowych - realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 7 dni roboczych od chwili otrzymania próbek reklamowanego towaru.

Wykonawca, aby rozpatrzyć reklamację jakościową musi najpierw zbadać reklamowany towar i następnie podjąć decyzję o uznaniu reklamacji. Załatwienie reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też właściwe rozpatrzenie reklamacji i wymiana towaru w ciągu 3 dni jest trudne do wykonania.

W razie pozostawienia dotychczasowego zapisu wątpliwa będzie jego ważność w świetle przepisów kodeksu cywilnego, bowiem zapis nosi znamiona świadczenia niemożliwego.

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

##### **Pytanie 3**

##### **Dotyczy § 3 ust. 6**

W związku z tym, iż umowa zawierana jest z wykonawcą na okres 12 miesięcy, a zamówienia Zamawiający będzie składał sukcesywnie, czyli według aktualnych potrzeb, czy nie zasadne byłoby skrócenie terminu ważności dostarczanego towaru do np. 9 m-cy?

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

#### Pytanie 4

##### **Dotyczy § 6 ust. 1a) oraz ust. 1b)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości **0,5 % wartości niezrealizowanej części zamówienia / wartości zareklamowanego towaru** za każdy dzień zwłoki z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy? *Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w placeniu za towar.*

*Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej w wysokości 30,00 zł za każdy dzień zwłoki jest wysoce niesprawiedliwe i na gruncie prawa cywilnego obecna wysokość odsetek, którą Zamawiający narzuca, może zostać uznana za świadczenie nienależne, dające w skali roku odpowiednio, 10 950 zł, wartości zamówionej dostawy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.*

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

#### Pytanie 5

##### **Dotyczy § 5 ust. 1c)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „**10% niezrealizowanej wartości brutto umowy.**”

*Naliczenie kary umownej w proponowanej przez Zamawiającego wysokości 10% wartości umowy, na gruncie znowelizowanego przepisu art. 24.ust 1 pkt 1 ustawy pzp może doprowadzić do wykluczenia wykonawcy z postępowań o udzielenie zamówienia publicznego na okres trzech lat. Zdaniem Wykonawcy, konsekwencje proponowanej przez Zamawiającego kary umownej są nieadekwatne w przypadku przetargu na relatywnie małą wartość. W związku z powyższym zaproponowaną przez Zamawiającego karę umowną uznać należy za niewspółmiernie wysoką, a wręcz rażąco wygórowaną. W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy brutto.*

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

#### Pytanie 6

##### **Dotyczy § 5 ust. 6**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ze wzoru umowy zapisu: „Wykonawcy nie przysługuje prawo wstrzymania dostaw Zamawiającemu z powodu niezapłaconych faktur”?

*Zamawiający nie może swoim postępowaniem wyrządzać szkody stronie stosunku cywilnoprawnego, a może się tak zdarzyć, jeżeli przyjmiemy hipotetycznie, że z różnych powodów Zamawiający popadnie w kłopoty finansowe i nie będzie w stanie spełnić swoich zobowiązań pieniężnych względem Wykonawcy. Zamawiający nie może „zmuszać” Wykonawcy do dostarczania przedmiotu umowy w sytuacji niepłacenia za zakupiony przedmiot umowy. Nie może w końcu swoim postępowaniem powiększać szkody u Wykonawcy.*

*Pozwalamy sobie przy tym zwrócić uwagę Zamawiającego, iż niepłacenie za zakupiony towar jest poważnym, istotnym naruszeniem warunków zawartej umowy i w takiej sytuacji strona przeciwna umowy ma prawo w ogóle rozwiązać umowę i to w trybie natychmiastowym, domagając się przy tym wręcz naprawienia szkody. Trudne do zrozumienia jest w tym przypadku nałożenie na Wykonawcę określonego obowiązku, tj. zmuszania go do dostarczania przedmiotu umowy przez pewien okres,*

*mimo niespełniania na czas przez Zamawiającego swoich zobowiązań pieniężnych, a więc mimo łamania w sposób istotny umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Przedmiotu zamówienia:**

**Pytanie 7**

**Dotyczy Pakietu nr. 1, poz. 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie wymazówek MDD klasa I  
*Zarówno wymazówki klasy I, jak i wymazówki klasy IIa podlegają obowiązkowi certyfikowania przez Jednostkę Notyfikowaną, dlatego też Klasa IIa nie wskazuje na to, że wymazówki te posiadają lepszą jakość niż wymazówki klasy I zwłaszcza, iż produkowane są w tych samych warunkach, z tych samych produktów, przez tych samych producentów. Nie dopuszczenie wymazówek klasy I stanowi utrudnienie uczciwej konkurencji, poprzez uniemożliwienie złożenie ważnych ofert wielu wykonawcom.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 8**

**Dotyczy Pakietu nr. 1, poz. 4, 5, 6**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłącznie ww. pozycji do osobnego pakietu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 9**

**Dotyczy Pakietu nr. 16, poz. 28**

Czy Zamawiający wymaga statywów do pipet automatycznych jednokanałowych czy wielokanałowych?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga statywów do pipet automatycznych jednokanałowych,

**Dotyczy Pakietu nr. 16, poz. 31**

**Pytanie 10**

1. Czy Zamawiający dopuści pudełka wraz z 96 końcówkami o poj. 0,5-10ul?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe na zasadzie równoważności oferty.

**Pytanie 11**

2. Czy Zamawiający dopuści pudełka wraz z 96 końcówkami o poj. 0,1-10ul?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe na zasadzie równoważności oferty.

**Pytanie 12**

**Dotyczy terminu składania ofert**

Mając na uwadze wielość kwestii wymagających wyjaśnienia, doprecyzowania bądź modyfikacji, wnosimy o przedłużenie terminu składania ofert o odpowiedni czas niezbędny na wprowadzenie zmian w ofertach.

**Odpowiedź:**

Zamawiający przychyliła się do wniosku. Informację o przedłużeniu umieszcza w osobnym dokumencie.

**UWAGA!**

**Wykonawca jest zobowiązany do uwzględnienia wszystkich zmian dokonanych przez Zamawiającego.**

Z poważaniem

Umieszczono na stronie internetowej Zamawiającego

w dniu 22.09.19 .....

Starszy Inspektor  
Dział Zamówień Publicznych  
i Rozliczeń Umów

mgr Aleksandra Wójcik

Miejskie Zakłady Opieki Zdrowotnej  
w Żorach Sp. z o.o.

NIP: 651-16-04-392, REGON: 277951436

KRS: 000087474

44-240 Żory, ul. Dąbrowskiego 20, woj. śląskie

tel. (32) 434-17-81

