

EZ/263/49/...../2014 ⁵⁹³

Łódź, dnia 13.06.2014 r.

Nr sprawy 49/ZP/14

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej 10 000 000 euro na **dostawy sprzętu medycznego jednorazowego użytku dla WSS im. M. Kopernika w Łodzi.**

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA

- I. Na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 09.08.2013 r. poz. 907 - tekst jednolity z późn. zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na zapytania złożone do specyfikacji istotnych warunków zamówienia:**

W toku postępowania zostały zadane następujące pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Komisja udzieliła następujących odpowiedzi:

Pozycja 1,8,11

1. Prosimy Zamawiającego o wydzielenie wyżej wymienionych pozycji do oddzielnego pakietu co pozwoli na złożenie ważnej i konkurencyjnej oferty większej ilości Wykonawców.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 3,4,5

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie igieł o długości 90 mm – 3 ½". Pragniemy nadmienić iż długość 88 mm i 90 mm w odniesieniu do cali jest taka sama i wynosi 3 ½" .

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 2

1. Prosimy o dopuszczenie aparatu do przetaczania płynów (wrażliwych na światło) z białym, nieprzeziernym drenem i osłoną komory kroplowej

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 6

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie przyrządu do pobierania leków i płynów z filtrem cząsteczkowym 5 µm i aerozolowym 0,2 µm z bezigłowym samouszczelniającym i samozamykającym się zaworem typu SWAN zabezpieczającym przed wyciekami leku?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pozycja 7

2. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie przyrządu do pobierania leków i płynów z filtrem przeciwbakteryjnym 0,2 µm z bezigłowym samouszczelniającym i samodomykającym się zaworem typu SWAN zabezpieczającym przed wyciekami leku.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 12

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie strzykawek 20 ml w opakowaniu 120 szt. z odpowiednim przeliczeniem ilości.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 14

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie wkłucia dożylnego 0,7, kaniula z PTFE, zatyczka odpowietrzająca z zastawką antyzwrotną, koreczek z wewnętrzną częścią powyżej krawędzi koreczka, bez pasków widocznych w RTG, widoczne w USG, na opakowaniu handlowym informacja o materiale z jakiego wykonano kaniulę 24G.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 15

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie wkłucia dożylnego, kaniuli z PTFE, zatyczka odpowietrzająca z zastawką antyzwrotną, koreczek z wewnętrzną częścią powyżej krawędzi koreczka, bez pasków widocznych w RTG, widoczne w USG, na opakowaniu handlowym informacja o materiale z jakiego wykonano kaniulę 0,8 22G(25mm); 1,0(32mm) 20G(25mm i 32mm); 1,2 18G(32mm i 45mm).

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozycja 16

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie wkłucie dożylnego kaniuli z PTFE, zatyczka odpowietrzająca z zastawką antyzwrotną, koreczek z wewnętrzną częścią powyżej krawędzi koreczka, bez pasków widocznych w RTG, widoczne w USG, na opakowaniu informacja o materiale z jakiego wykonano kaniulę 2,0 14G.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Dotyczy zapisów SIWZ:

1. Prosimy o zmianę zapisów § 7 pkt. c na „(...) w wysokości 10 % wartości brutto niezrealizowanej części umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

2. Prosimy o zmianę zapisów § 7 pkt. d na „(...) w wysokości 20 % wartości brutto niezrealizowanej części umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

3. W § 4 ust. 3. wzoru umowy, Zamawiający odmawia Wykonawcy prawa do zmiany ceny brutto za przedmiot zamówienia w sytuacji gdy, z przyczyn niezależnych od woli stron umowy zawartej na okres 18 miesięcy, np. przyszłej aktywności ustawodawcy, zmieni się/zwiększy/ stawka podatku VAT. Prosimy o wyjaśnienie w jaki sposób wykonawcy winni uwzględnić w swoich ofertach ww. niemierzalne i bardzo realne ryzyko gospodarcze /zmiana stawki na wyroby medyczne może wynieść nawet 15%/ i czy zamawiający zdaje sobie sprawę z konsekwencji jakie mogą nastąpić w sytuacji gdy wykonawca nie będzie mógł realizować umowy w związku z tym, że zmuszony będzie sprzedawać towar po cenach dumpingowych co jest sprzeczne z powszechnie obowiązującym prawem?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy o zastąpienie dotychczasowej treści ww. zapisów wzoru umowy nową w brzmieniu:

(...) W przypadku zmiany stawki (stawek) podatku VAT, cena netto nie ulegnie zmianie, a cena brutto ulegnie zmianie, w wysokości i w terminie wynikającymi z aktu prawnego wprowadzającego nową stawkę (stawki). Zmiana ceny w tym przypadku będzie następowała z chwilą wejścia w życie nowych przepisów bez konieczności podpisywania aneksu przez strony. (...)

4. W § 3 ust. 7, Zamawiający odmawia (nie gwarantuje) Wykonawcy prawa do realizacji przedmiotu zamówienia, nie tylko w pełnym zakresie, ale i w ogóle w jakiegokolwiek nawet najmniejszej części, prosimy o podanie podstawy prawnej umożliwiającej Zamawiającemu przeniesienia w ramach udzielanego zamówienia publicznego w całości ryzyka gospodarczego na Wykonawcę i jednocześnie zwalniającej Zamawiającego z jednoznacznej deklaracji (określenia) ilości przedmiotu zamówienia stanowiącej przedmiot zakupu w sposób jednoznaczny i wyczerpujący zgodnie z dyspozycją z art. 29 ust 1 ustawy PZP.

Odpowiedź: Zamawiający w § 3 ust 7 oświadcza, że oszacował ilość zamawianego towaru w należytej starannością w oparciu o dane z lat ubiegłych. Ze względu na losowy charakter zapotrzebowania, Zamawiający nie jest w stanie określić minimalnej procentowej ilości, deklaruje jednakże dodatkowo, że zamówienia na towary będące przedmiotem niniejszego postępowania realizowane będą tylko na podstawie umowy zawartej w tym postępowaniu.

UZASADNIENIE:

Należy zauważyć, że wykonawcy chcąc należycie wywiązać się z podjętych umowa zobowiązań wobec Zamawiającego i jednocześnie nie narazić się na kary umowne, odszkodowanie i wykluczenie z przyszłych procedur przetargowych za nienależyte wykonanie przedmiotu zamówienia, muszą podjąć wszelkie niezbędne i kosztochłonne kroki w celu zgromadzenia niezbędnych, określonych zapisami SIWZ ilości przedmiotu dostaw. Całkowite, jednostronne zwolnienie się Zamawiającego z obowiązku nabycia przedmiotu umowy w oparciu o ogólne i subiektywne przesłanki, nie odnoszące się do dyspozycji z art. 145 ustawy PZP, nie tylko może ale i naraża wykonawcę który dołożył należytej staranności w zorganizowaniu prawidłowej realizacji przedmiotu umowy (także w kwestii zagwarantowania ustalonych umową ilości) na niczym nieuzasadnione straty.

Zarówno w zgodnej opinii doktryny jak i ugruntowanej linii orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej (KIO), niejasności i niedookreślenia w zapisach SIWZ nie mogą obciążać wykonawcy, gdyż to na zamawiającym spoczywa obowiązek jednoznacznego opisu przedmiotu zamówienia, także w zakresie zamawianych ilości.

Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy, albo o wykreślenie ww. zapisu z wzoru umowy (dotyczy § 3 ust. 7) albo zastąpienia dotychczasowej treści nową w brzmieniu: (...) *Zamawiający zastrzega sobie prawo zakupu mniejszych ilości przedmiotu umowy niż w niej skazane, a Wykonawca wyraża na to zgodę, jednak z tym zastrzeżeniem że redukcja ta nie może przekroczyć 20%.* (...) albo też dopuszczenie możliwości jednostronnego odstąpienia od realizacji umowy przez wykonawcę gdy z jakiegokolwiek przyczyny nie będzie on mógł zagwarantować ciągłości dostaw w zakresie „szacunkowych” jedynie ilości przedmiotu zamówienia wskazanych przez samego Zamawiającego w treści SIWZ i wzoru umowy.

Pozycja 6

1. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie przyrządu do pobierania leków i płynów z filtrem cząsteczkowym 5 um i aerolowym 0,2 um z bezigłowym samouszczelniającym i samozamykającym się zaworem typu SWAN zabezpieczającym przed wyciekami leku?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pozycja 7

2. Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie przyrządu do pobierania leków i płynów z filtrem przeciwbakteryjnym 0,2 um z bezigłowym samouszczelniającym i samodomykającym się zaworem.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

1. Czy w § 3 ust 3 Zamawiający wyrazi zgodę na ustalenie terminu płatności za fakturę liczonego od daty wystawienia faktury?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

2. Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy w § 3 ust. 4 poprzez wprowadzenie następującego zapisu:

Za datę dokonania płatności uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

3. Czy mając na uwadze powszechnie przyjętą na gruncie orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej konstrukcyjną zasadę neutralności VAT dla podatnika - podatek ten powinien obciążać nabywcę (odbiorcę) towarów, nie zaś Wykonawcę (dostawcę) - celem uniknięcia konieczności wprowadzania zmian do treści umowy w przypadku urzędowej zmiany stawki VAT Zamawiający dopuszcza zmianę § 4 ust 3 Umowy poprzez umieszczenie zapisu: „ *W razie zmiany wysokości obowiązujących stawek VAT dotyczących przedmiotu umowy, w okresie obowiązywania umowy, Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty wynagrodzenia uwzględniającego aktualną (zmienioną) wysokość stawek VAT.*”

Wykonawca wskazuje, iż długotrwały okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku udzielenia przedmiotowego zamówienia, czyni Umowę szczególnie podatną na oddziaływanie czynników cenotwórczych.

Należy wskazać, iż podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy - art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050, z późn. zm), który znajduje zastosowanie do umów w sprawach zamówień publicznych na podstawie z art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.), Cena stanowi wartość wyrażoną w pieniądzu, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę.

Zastosowanie w/w klauzuli waloryzacyjnej pozwoli na utrzymanie wynagrodzenia "Wykonawcy na poziomie skalkulowanym przez Wykonawcę przy obliczaniu ceny. Z uwagi na fakt, iż zmiany stawek VAT są niezależne od Stron, Wykonawca nie może skalkulować tych zmian - oblicza cenę przy ustaleniu aktualnie obowiązującej stawki (w przypadku przeciwnym dopuściłby się błędu przy obliczaniu ceny skutkującej odrzuceniem oferty).

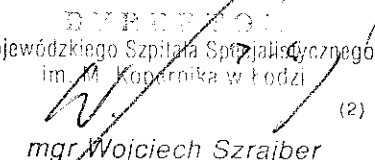
Obciążanie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawek VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, skutkującą zmianą umowy w stosunku do oferty, co stoi w sprzeczności z prawem zamówień publicznych.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

4. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust 1

- a) w razie wystąpienia zwłoki w dostawie towaru § 1 pkt. 5 – w wysokości **1%** wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru**
- b) za dostarczenie do magazynu towaru z wadami– **1%** wartości brutto towaru dostarczonego z wadami za każdy dzień, licząc od dnia dostawy aż do dnia wymiany wadliwego towaru na zgodny z zamówieniem co do jakości i ilości **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto towarów wadliwych;**
- c) za odstąpienie od umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca w wysokości 10% wartości brutto **niezrealizowanej części** umowy.
- d) za niedostarczenie dokumentów w terminie 30 dni o których mowa w § 1 ust. 8 – w wysokości **5%** wartości brutto całej umowy (według stanu na dzień naruszenia);

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
im. M. Kopernika w Łodzi

(2)
mgr Wojciech Szrajber