

EP.26.90.2024

Warszawa, dnia 16 września 2024r.

ODPOWIEDZI
na zapytania do SWZ oraz zmiana SWZ

Dotyczy: postępowania na „**Zakup i sukcesywną dostawę gazów medycznych w podziale na zadania**”, nr sprawy: EP/85/2024.

Szanowni Państwo,

uprzejmie informujemy, iż w postępowaniu na „**Zakup i sukcesywną dostawę gazów medycznych w podziale na zadania**” – **sprawa nr EP/85/2024**, prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 poz. 1320 z późn. zm.) wpłynęły do Zamawiającego zapytania dotyczące zapisów specyfikacji warunków zamówienia.

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, odpowiada na zadane pytania.

Pytanie nr 1:

a) Czy Zamawiający posiada system monitorowania wraz historią zasilania instalacji (z rozgraniczeniem źródła, czy i w jakich godzinach sieć szpitalna była zasilana w tlen medyczny ze zbiornika a w jakich z butli z rampy rezerwowej z dokładnym rozpisaniem dat, godzin i ilości) w tlen medyczny ?

odpowiedź: Nie, Zamawiający nie posiada aż tak rozbudowanego systemu.

b). Czy Zamawiający posiada opracowaną wewnętrzną procedurę dotyczącą dochodzenia odpowiedzialności w przypadku gdy tlen znajdujący się w instalacji tlenu medycznego – będzie zanieczyszczony, albo budziłby obawy co do jego jakości a pochodziłby od więcej niż jednego dostawcy (tlen ciekły ze zbiornika i tlen gazowy z rampy butlowej) ?

odpowiedź: Zamawiający posiada wewnętrzną procedurę dotyczącą gazów medycznych. Do każdorazowej dostawy należy dostarczyć potwierdzenie dostawy tlenu medycznego wraz z wydrukiem jego czystości.

c). Jeśli odpowiedź na pytanie nr 1a lub 1b brzmi nie, niezbędnym dla zachowania bezpieczeństwa jest połączenie Zadania nr 1 i nr 2 w jedno zadanie. W obecnej formie Zamawiający dopuszcza możliwość, iż tlen medyczny zasilający instalację szpitala pochodził będzie od dwóch różnych dostawców, z których każdy będzie brał odpowiedzialność wyłącznie za swój produkt a udowodnienie któremukolwiek, że w Państwa instalacji był jego produkt a np. wystąpiły tzw. „niepożądane skutki”, będzie niemożliwe. Ponadto tlen medyczny ciekły (ze zbiornika) i gazowy (z butli) są to leki i procedury Głównego Inspektora Farmaceutycznego dotyczące postępowań reklamacyjnych, wycofania z rynku wadliwych partii oraz monitorowania działań niepożądanych byłby w praktyce nie do zrealizowania.

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na połączenie Zadania nr 1 i nr 2 w jedno zadanie.

W związku z powyższym, działając zgodnie z treścią art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn.zm.) Zamawiający dokonuje zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w następującym zakresie:

W Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej SWZ) dokonuje się następujących zmian:

Rozdział IV pkt. 4 otrzymuje następujące brzmienie: „Zamawiający **dopuszcza** możliwości składania ofert częściowych (**4 - zadania**), zgodnie z **Zał. nr 2 do SWZ** stanowiącym formularz asortymentowo – cenowy. Zamawiający nie określa liczby zadań, na którą wykonawca może złożyć ofertę lub maksymalnej liczby zadań, na które zamówienie może zostać udzielone temu samemu wykonawcy. Zamawiający dopuszcza możliwość składania ofert częściowych na dowolną ilość zadań”.

W załączeniu Zamawiający przekazuje aktualnie obowiązujący załącznik nr 1 i 2 do SWZ

Pytanie nr 2:

Formularz Oferta Punkt 2 – jest tam zapis „należy wpisać” – co należy wpisać ?

Szpital Wolski im. dr Anny Gostyńskiej Sp. z o.o.

ul. M. Kasprzaka 17, 01-211 Warszawa

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy, XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego, KRS: 0001009228

Nr księgi rejestrowej podmiotów wykonujących działalność leczniczą: 000000007137

Wysokość kapitału zakładowego 22 801 000,00 zł.

sekretariat: tel. 22 38 94 703, fax: 22 632 38 93, email: kancelaria@wolski.med.pl, www.wolski.med.pl

REGON: 011035381, NIP: 5273034710

odpowiedź: Nie należy nic wpisywać, omyłka pisarska.

Pytanie nr 3:

W dwóch miejscach SWZ wraz z załącznikami Zamawiający pisze o jakiejś bliżej nieokreślonej parownicy. Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający ma na myśli. Jeśli Zamawiający oczekuje jakiejś parownicy prosimy o dokładne określenie jej parametrów oraz umieszczenie dodatkowej, wycenianej pozycji w tabelach cenowych „montaż parownicy” oraz „dzierżawa parownicy”.

odpowiedź: Zamawiający wykreśla z załącznika nr 5 – do SWZ zapis dotyczący parownicy, tym samym par. 1 pkt. 1 projektu umowy otrzymuje następujące brzmienie: „Przedmiotem umowy jest zakup i sukcesywna gazów medycznych w podziale na zadania, zwanych dalej „Gazami” do wskazanych przez Zamawiającego punktów odbioru oraz butli do gazów medycznych. W Załączeniu aktualnie obowiązujący zał. Nr 5 do SWZ.

Pytanie nr 4:

W poprzednich latach, w postępowaniach przetargowych o podobnym zakresie, Zamawiający oczekiwał montażu telemetrii na dwóch zbiornikach tlenu ciekłego będących własnością Zamawiającego. Czy to jest już zbędne? Jeśli nadal jest to aktualne proszę o umieszczenie dodatkowych pozycji w odpowiedniej tabeli cenowej „montaż telemetrii na dwóch zbiornikach będących własnością Zamawiającego”.

odpowiedź: Zamawiający posiada telemetrię na własność. Było to wymogiem ostatnich postępowań przetargowych. W przypadku zmiany dostawcy należy dostarczyć własnym systemem telemetrii lub wykorzystać istniejącą jeśli to możliwe (zmiana oprogramowania jeśli oczywiście jest to możliwe).

Pytanie nr 5

Prosimy o dopuszczenie wysyłania faktur w formacie pdf na podany adres mailowy.

odpowiedź: Tak, dopuszczamy wysyłanie faktur w formacie pdf na adres e-mail: apteka@wolski.med.pl

Pytanie nr 6

Rozumiemy, iż Zamawiający żąda dostaw tlenu medycznego w butlach o poj. 2l i ciśnieniu Str-1- 200bar i zawartości tlenu 0,43m³. Prosimy o potwierdzenie.

odpowiedź: Tak.

Pytanie nr 7

Zamawiający nie określa ilości wpisów w Załączniku nr 9 „Wykaz wykonanych dostaw” więc rozumiemy, że wystarczy jeden. Prosimy o potwierdzenie.

odpowiedź: Tak.

Pytanie nr 8

Proszę o jednoznaczne określenie jakie butle mają być zaproponowane w Zadaniu nr 4. Standardowe butle do tego gazu to 10l zawierające 7,5kg produktu. Proszę o stosowne zmiany.

odpowiedź: 10 l (7,5 kg).

Pytanie nr 9

Proszę o wprowadzenie następujących zmian w Projekcie Umowy:

a) Proszę o wprowadzenie ustępu o treści: „Ceny netto będą stałe przez okres trwania umowy, należny podatek VAT będzie naliczany zgodnie z obowiązującymi, na moment wystawiania faktury, przepisami”. Wykonawca nie ma żadnego wpływu na wysokość stawek podatku VAT.

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

b) W § 7 w celu równego traktowania Stron Umowy (zgodne z K.C.) prosimy o dopisanie Ustępu o treści: „Wykonawcy przysługuje prawo do odstąpienia od umowy w terminie natychmiastowym w przypadku dwukrotnego niedotrzymania terminu określonego w § 5 ust 1 niniejszej umowy”

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

c) Wydaje się, że w Umowie brakuje paragrafu nr 6 wraz z jego treścią. Prosimy o wyjaśnienie. d) W § 8 ust 1 punkt 2 i 3 prosimy o zmianę z „całkowitej kwoty wynagrodzenia” na „niezrealizowanej części całkowitej kwoty zamówienia”. Kara swym zasięgiem nie może obejmować części Umowy wykonanej należycie.

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

e) Prosimy o przeanalizowanie zapisów Paragrafu 8 ust 1 punkt 5, 6, 7, 8 9. Wydaje się, że kary są zdublowane, zbyt wiele razy użyto opcji wklej lub nastąpiła jakaś pomyłka

odpowiedź: Zamawiający wykreśla z 8 ust 1 pkt. 8,9,10.

Pytanie nr 10 – Podpisanie umowy

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

Uzasadnienie (Interpretacja UZP):

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

Odpowiedź: Tak.

Pytanie nr 11 – Projekt umowy § 8

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 8 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: „**Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.**”

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

Pytanie nr 12 – Projekt umowy § 8

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 8 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: „W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przysyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

Pytanie nr 4 – Projekt umowy § 8 ust. 1 pkt 2 i 3

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

1. Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia kar umownych w przypadku:
- 2) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn nie leżących po stronie Zamawiającego **w wysokości 10% niezrealizowanej kwoty wynagrodzenia umowy,**
- 3) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy **w wysokości 10% niezrealizowanej kwoty wynagrodzenia umowy.**

Obecne zapisy dotyczące kar umownych (cytowany § 8 ust. 1 pkt 2 i 3) prowadzą do ustanowienia nadmiernych i nieadekwatnych obciążeń wykonawcy, naruszających zasadę proporcjonalności, w szczególności w stosunku do specyfiki zamówienia i uwarunkowań rynkowych, oraz naruszających zasadę równego traktowania i

równości stron umowy, a także mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia zamawiającego względem wykonawcy (kary umowne), co powoduje nieuprawnione uprzywilejowanie zamawiającego. Na podstawie obecnych zapisów umowy w przypadku konieczności zerwania umowy w ostatnim okresie jej trwania, wykonawcy zostaną naliczone kary od wartości całej umowy, niezależnie od tego, iż do tej pory realizował należycie i sumiennie. Takie jednostronne ustanawianie warunków Umowy nie mieści się w granicach swobody zawierania umów i nie stanowi jej realizacji oraz stanowi przejaw czynienia ze swojego prawa użytku, który jest sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa oraz z zasadami współżycia społecznego.

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

Pytanie nr 5 – Projekt umowy § 8 ust. 2

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w przypadku, gdy suma kar umownych nie pokrywa powstałej szkody, **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.**

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażące uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa. Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

Wnosimy do Zamawiającego o usunięcie zapisu dotyczącego wymogu dostaw wraz fakturą. Tego typu praktyka może prowadzić w wyniku zaistnienia nie przewidzianych okoliczności do konieczności korygowania części faktur (np. braki ilościowe lub zaistniałe wady produktu). W tej sytuacji dokument potwierdzenia dostawy wydaje się być dostatecznym dowodem do przeprowadzenia odbioru ilościowego i jakościowego przedmiotu umowy. Stosowna faktura w formie papierowej zostanie przesłana Zamawiającemu na adres siedziby lub w formacie PDF zostanie przekazana Zamawiającemu na wskazany uprzednio adres poczty elektronicznej.

odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ dotyczące wzoru umowy.

Pytanie nr 6 – Projekt umowy § 5 Warunki Płatności

Wnosimy o dopuszczenia możliwości dostarczania faktury w formie PDF na adres elektroniczny wskazany przez Zamawiającego w treści umowy (w nawiązaniu do art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług).

odpowiedź: Tak, dopuszczamy wysyłanie faktur w formacie pdf na adres e-mail: apteka@wolski.med.pl.

Pytanie nr 7 – Projekt umowy § 2 ust. 3 (zadania 3,4,5)

W związku z faktem, że przedmiot zamówienia w czasach niepandemicznych, nie jest w rzeczywistości lekiem ratującym życie (zadanie 3,4,5, - podtlenek azotu, dwutlenek węgla do laparoskopii, ciekły azot medyczny) a jego składowanie, termin ważności czy też logistyka z nią związana (posiadanie niezbędnej rezerwy) nie wymaga jakiegokolwiek szczególnych działań ze strony personelu Zamawiającego, uzasadniających zastosowanie aż tak skróconego terminu dostawy wnosimy o zmianę zapisów dotyczących tychże terminów (wydłużenie) dla asortymentu z zadań 3,4,5 **do 48 godzin.**

Pragniemy zwrócić uwagę również na czasochłonność procesu prawidłowego napełniania butli (zadanie 2 i 3) oraz jego weryfikacji pod względem bezpieczeństwa (w tym również dla użytkownika), załadunku i transportu specjalnie do tego przeznaczonymi pojazdami przez specjalnie do tego przeszkolonych kierowców z zachowaniem rygorystycznych zasad obowiązującego prawa (ADR).

odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający informuje, że zmiany stają się integralną częścią SWZ i tym samym stają się wiążące od dnia ich ogłoszenia.