

Zamawiający:
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Najświętszej Maryi Panny
ul. Bialska 104/118,42-200 Częstochowa
tel. i faks: 34/ 367-37-53

Częstochowa, dnia 22 listopad 2012r.

Oznaczenie sprawy: W.Sz.S.DDZ/2411/P-8/096/3480/12

**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie
zamówienia publicznego**

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę testów paskowych do analizy moczu, systemu do oznaczania przeciwciał IgE specyficznych oraz odczynników i części zużywalnych do analizatorów biochemicznych wraz z dzierżawą analizatora dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ (2)

W związku z art. 38 ust.1 i ust.2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych - tekst jednolity z 2010 r., Dz. U. 2010/113/759 ze zm., Zamawiający udziela wyjaśnień treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Dotyczy części nr 2

Pytanie 1 : Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie co Zamawiający ma na myśli pod pojęciem oprzyrządowanie potrzebne do odczytu wyniku? (Specyfikacja techniczna tabela nr 2)

Czy Zamawiający ma na myśli skaner?

Jeśli tak to mając na względzie przepisy Ustawy Prawo zamówień publicznych, a w szczególności definicję zamówień publicznych zawartą w art. 2 pkt. 13 Ustawy, z której wynika, że umowa zawierana między zamawiającym a wykonawcą musi być odpłatna, jak i art. 32 ust. 1 i 2 Ustawy zabraniającej zaniżania wartości zamówienia publicznego, uprzejmie prosimy o wyjaśnienie czy zamieszczenie przez Zamawiającego w punkcie 5 tabeli 2 oprzyrządowania potrzebnego do odczytu wyniku oznacza wymaganie przez Zamawiającego świadczenia przez wykonawcę tej części wchodzącej w zakres przedmiotu zamówienia usług bezpłatnie (w formie umowy darowizny), co nie jest w świetle przepisów ustawy - Prawo zamówień publicznych dopuszczalne ?. Czy też wykonawca ma prawo – zgodnie z ustawą - doliczyć koszty związane z dzierżawą skanera do ceny oferty poprzez rozszerzenie tabeli cenowej o wiersz „dzierżawa skanera”?

Odpowiedź: Zamawiający pod pojęciem oprzyrządowanie ma na myśli program służący do odczytu wyniku.

Zamawiający jest w posiadaniu skanera.

Pytanie 2 : Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu umowy w §9 pkt 2 na: „dopuszcza się zmianę stawki podatku VAT od towarów i usług na przedmiot zamówienia pod warunkiem niezmienności cen netto”

Odpowiedź : Zgodnie z SIWZ.

Dotyczy SIWZ

Pytanie 3: Prosimy aby materiały tj. karty katalogowe, materiały informacyjne, ulotki metodyczne, opisy mogły być zbindowane osobno oraz podpisane za zgodność z oryginałem tylko na pierwszej stronie

Odpowiedź : Zgodnie z SIWZ.

Dotyczy wzoru umowy załącznik nr 5 do SIWZ

Pytanie 4: SIWZ Formularz asortymentowo cenowy ust. 1 oraz Umowa par. 7 ust. 2 oraz 3.

Prosimy o potwierdzenie, że przez gwarancję na urządzenia stanowiące własność Zamawiającego rozumiemy usługi serwisowe świadczone na warunkach wskazanych w umowie, w ramach wynagrodzenia z umowy, bez ponoszenia dodatkowych kosztów przez Zamawiającego za wyjątkiem uszkodzeń spowodowanych niewłaściwym korzystaniem z Urządzenia.

Odpowiedź: TAK.

Pytanie 5 : Par. 7 ust. 2 pkt. 3 oraz ust. 3 pkt. 3

Prosimy o zmianę aby w wypadku zapewnienia aparatu zastępczego tego samego modelu lub modelu kompatybilnego z odczynnikami stanowiącymi przedmiot Umowy, zrezygnować z obowiązku dostarczania odczynników i części zużywalnych do tego aparatu.

Dostarczenie aparatu zastępczego pozwoli na niezakłóconą pracę laboratorium tak jak w wypadku gdyby awaria nie nastąpiła. Dlatego brak jest jakiegokolwiek uzasadnienia dla obciążenia wykonawcy obowiązkiem dostarczania odczynników i materiałów zużywalnych. Nie występuje żadna szkoda, która takim działaniem należałoby pokryć.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Jednocześnie Zamawiający, informuje, że w § 7 ust. 3 pkt. 3) poprawia omyłkę pisarską:

jest :w przypadku naprawy aparatu Integra 800 trwającej dłużej niż 12 dni

winno być : w przypadku naprawy aparatu Integra 800 trwającej dłużej **niż 2 dni**

Pytanie 6 : Par. 7 ust. 2 pkt 2 i ust.3 pkt 2

Prosimy o wydłużenie terminu napraw analizatorów do 7 dni.

Odpowiedź : Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 7 : Par. 8 ust. 4

Zgodnie z przepisami Kodeksu Cywilnego zapis umowy może zostać uznany za nieważny, jeżeli jest sprzeczny z zasadami współzycia społecznego lub z istotą stosunku zobowiązaniowego (art. 58 k.c. i 353 1 k.c.). Przenoszenie bieżących kosztów prowadzenia działalności medycznej na prywatny podmiot oraz obarczanie ryzykiem gospodarczym związanym z umową tylko jednej strony może być bez wątpienia uznane za niezgodne z zasadami współzycia społecznego. W takiej sytuacji, bowiem umowa sprzedaży traci swoją podstawową funkcję, jaką jest wymiana świadczeń: brak w niej zapłaty ceny, czyli istotnego składnika umowy sprzedaży. W związku z powyższym zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu par 8 pkt 4 projektu umowy i nadanie mu brzmienia: „W przypadku opóźnienia Zamawiającego w płatnościach Wykonawcy nie przysługuje prawo wstrzymania kolejnych zamówionych dostaw ani prawo do odstąpienia lub wypowiedzenia umowy, chyba, że opóźnienie przekracza 90 dni od daty dostawy”

Odpowiedź : Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 8 : Par. 4 ust. 6

Prosimy o uściślenie której części zamówienia dotyczy w/w zapis ponieważ dla części nr 1 i 3 dokładne ilości zostały podane przez Zamawiającego w formularzu asortymentowo-cenowym.

Odpowiedź: Zamawiający w Załączniku Nr 5 do SIWZ z § 4 wykreśla ust.6. W konsekwencji ust.7,8,9,10 zmienia się na 6,7,8,9. Ponadto w Załączniku Nr 5 do SIWZ w § 5 pkt. 3) otrzymuje brzmienie :

„Wykonawca dostarczył zamówiony towar poza godzinami określonymi w § 4 ust.6”.

Pytanie 9: Par. 9 ust.1 pkt. 2

Prosimy o wprowadzenie we wzorzec umowy zapisu umożliwiającego zmianę ceny brutto w przypadku zmiany urzędowych stawek podatku VAT.

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 uzupełnienie/zmianę § 3 ust. 5 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 u mowy zawartej w wyniku udzielenia przedmiotu zamówienia, czyni Umowę szczególnie podatną na oddziaływania czynników cenotwórczych. Należy wskazać, iż podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy- art.3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001r. 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 2010r Nr 113, poz. 759 , z późn. zm.). Cena stanowi wartość wyrażoną w pieniądzu, która 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 ustalaniu aktualnie obowiązującej stawki (w przypadku przeciwnym dopuściłby się błędu przy obliczaniu ceny skutkującej odrzuceniu oferty). Obciążenie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawek VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, skutkującą zmiany umowy w stosunku do oferty, co stoi w sprzeczności z prawem zamówień publicznych.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 10: Par. 9 ust. 2

Prosimy o modyfikacje tak, aby w/w przyjął brzmienie „ (...) Każda zmiana umowy wymaga zgody Zamawiającego, prócz zmiany stawki podatku VAT która nie wymaga aneksu do umowy”.

W przypadku zmiany przepisów prawa podatkowego w okresie obowiązywania umowy, w szczególności zmiany stawek podatku VAT, od dnia obowiązywania nowej stawki do cen netto objętych umową doliczany będzie podatek VAT według nowej stawki. Zmiana, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, nie stanowi zmiany umowy i nie wymaga aneksu

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 11: Par. 10 – ust. 1

Prosimy o zmianę ww. postanowienia projektu umowy poprzez zastąpienie użytego sformułowania „opóźnienie” zwrotem „zwłoka”.

Spóźnienie oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, podczas gdy zwłoka (tzw. kwalifikowane opóźnienie) oznacza uchybienie terminowi spowodowane przyczynami, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Zdaniem Wykonawcy karę umowną należy kwalifikować, jako zryczałtowane odszkodowanie, przy czym przesłanką warunkującą zapłatę tegoż odszkodowania mogą być wyłącznie okoliczności, za które dłużnik (w niniejszej sprawie Wykonawca) ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych. Z tych przyczyn kara umowna nie może być zastrzegana na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Stąd też Wykonawca wnosi o zastąpienie pojęcia: „opóźnienia” określeniem „zwłoki”.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 12 : Par. 10 ust. 1 lit. d

Prosimy o zmianę „z przyczyn niezależnych od Zamawiającego” na „ z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”. Przyczyny niezależne od Zamawiającego są bardzo szerokim pojęciem i mogą mieścić nie tylko skutki nienależytej staranności Wykonawcy ale wszystkie działania, które nie leżą po stronie Zamawiającego. Wykonawca powinien odpowiadać z tytułu kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy a więc za skutki okoliczności za które ponosi odpowiedzialność.

Odpowiedź : Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 13: Par. 10 ust. 2

Prosimy o wydłużenie terminu płatności kary do 14 dni.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 14: Par. 6 ust. 2

Czy Zamawiający dopuszcza w par. 6 ust- wprowadzenie procedury reklamacji – zgodnie z Kodeksem Handlowym – proponujemy następującą zmianę: „Reklamacje ilościowe i jakościowe dotyczące przedmiotu zamówienia rozpatrywane będą przez Sprzedającego w terminie 7 dni od pisemnego zgłoszenia. W przypadku uznania reklamacji wadliwy towar zostanie wymieniony na pełnowartościowy w terminie 7 dni, na koszt Sprzedającego.”?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

Dotyczy wzoru umowy załącznik nr 6 do SIWZ

Pytanie 15: Par. 5 ust. 1

Prosimy o potwierdzenie, że przez gwarancję na urządzenia stanowiące własność Zamawiającego rozumiemy usługi serwisowe świadczone na warunkach wskazanych w umowie, w ramach wynagrodzenia z umowy, bez ponoszenia dodatkowych kosztów przez Zamawiającego za wyjątkiem uszkodzeń spowodowanych niewłaściwym korzystaniem z Urządzenia.

Odpowiedź: TAK.

Pytanie 16: Par. 5 ust. 2

Prosimy o zmianę aby w wypadku zapewnienia aparatu zastępczego tego samego modelu z odczynnikami stanowiącymi przedmiot Umowy, zrezygnować z obowiązku dostarczania odczynników i części zużywalnych do tego aparatu.

Dostarczenie aparatu zastępczego pozwoli na niezakłóconą pracę laboratorium tak jak w wypadku gdyby awaria nie nastąpiła. Dlatego brak jest jakiegokolwiek uzasadnienia dla obciążenia wykonawcy obowiązkiem dostarczania odczynników i materiałów zużywalnych. Nie występuje żadna szkoda, która takim działaniem należałoby pokryć.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 17: Par. 5 ust. 5

Prosimy o modyfikację oświadczenia i dopuszczenie zapewnienia przez wykonawcę zapewnienia bezpłatnego serwisu autoryzowanego na czas trwania umowy dzierżawy.

Odpowiedź: W załączniku Nr 6 do SIWZ § 5 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zapewni bezpłatny serwis autoryzowany na czas trwania umowy dzierżawy”.

Pytanie 18: Par. 7 ust. 1 pkt. 2

Prosimy o wprowadzenie we wzorzec umowy zapisu umożliwiającego zmianę ceny brutto w przypadku zmiany urzędowych stawek podatku VAT.

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 uzupełnienie/zmianę § 3 ust. 5 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 przedmiotu 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 2001r. 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 2010r Nr 113, poz. 759 , z późn. zm.). Cena stanowi wartość wyrażoną w pieniądzu, która 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 ustalaniu aktualnie obowiązującej stawki (w przypadku przeciwnym dopuściłby się błędu przy obliczaniu ceny skutkującej odrzuceniu oferty). Obciążenie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawek VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia

należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, skutkującą zmiany umowy w stosunku do oferty, co stoi w sprzeczności z prawem zamówień publicznych.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 19: Par. 8 ust. 1

Prosimy o zmianę ww. postanowienia projektu umowy poprzez zastąpienie użytego sformułowania „opóźnienie” zwrotem „zwłoka”.

Spóźnienie oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, podczas gdy zwłoka (tzw. kwalifikowane opóźnienie) oznacza uchybienie terminowi spowodowane przyczynami, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Zdaniem Wykonawcy karę umowną należy kwalifikować, jako zryczałtowane odszkodowanie, przy czym przesłanką warunkującą zapłatę tegoż odszkodowania mogą być wyłącznie okoliczności, za które dłużnik (w niniejszej sprawie Wykonawca) ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych. Z tych przyczyn kara umowna nie może być zastrzegana na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Stąd też Wykonawca wnosi o zastąpienie pojęcia: „opóźnienia” określeniem „zwłoki”.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 20: Par. 8 ust. 2

Obecna wysokość kary umownej przewidziana w par.8 ust. 2 wzoru umowy jest rażąco wygórowana, nieadekwatna do ewentualnych uchybień w wykonaniu umowy, co stanowi naruszenie prawa w rozumieniu art. 5 k.c. Ponadto kara umowna, podobnie jak odszkodowanie, którego jest surogatem, nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zamawiający nie może czynić ze swojego prawa użytku sprzecznego z ego społeczno - gospodarczym przeznaczeniem. Przeznaczeniem kary umownej jest zapewnienie systemu kontraktowych zabezpieczeń prawidłowej realizacji umowy, ten zaś nie może prowadzić do konieczności nieuzasadnionego ponoszenia przez wykonawcę nieproporcjonalnych obciążeń. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę kary umownej w par. 8 ust. 2 wzoru umowy na 0,5% wartości niezrealizowanej wartości dzierżawy za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 21: Par. 8 ust. 5

Prosimy o wydłużenie terminu płatności kary do 14 dni.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Zatwierdził:

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie
Kazimierz Pankiewicz