

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

Częstochowa, dnia 02-08-2013r.

**Oznaczenie sprawy:**  
**W.Sz.S./DDZ/2411/P-8/052/2094/13**

### **Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę odczynników wraz z dzierżawą analizatora parametrów krytycznych, odczynników i materiałów eksploatacyjnych do analizatorów osmometr oraz na dzierżawę wirówki laboratoryjnej.

### **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:

**Pytanie 1:** Dotyczy pkt. 16, Tab. 3 (Parametry i funkcje graniczne oraz wymagania dla analizatora parametrów krytycznych typu kasetowego dla potrzeb Szpitalnego Oddziału Ratunkowego),, Czy Zamawiający dopuści alternatywne rozwiązanie w postaci niezależnego Systemu Gem Web, który umożliwi nadzór i wgląd w prawidłową pracę analizatora z dowolnej stacji roboczej wskazanej przez Zamawiającego?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

Dotyczy wzoru umowy §9 ust. 1 pkt 2.

**Pytanie 2:** Prosimy o zmianę zapisu na: „dopuszcza się zmianę stawki podatku VAT od towarów i usług na przedmiot zamówienia, pod warunkiem niezmienności cen netto”.

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). Wykonawca wskazuje, iż długotrwały okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku udzielania 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 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 wyrażona w pieniądzy, 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 ustalaniu aktualnie obowiązującej stawki (w przeciwnym przypadku 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.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Dotyczy SIWZ- Część Nr 1

**Pytanie 3:** do pkt.1 Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie analizatora pracującego w oparciu o oddzielnie wymieniane 3 elementy: kasetę zawierającą odczynniki, kalibratory płynne oraz pojemnik na odpady, płytkę zawierającą czujniki pomiarowe oraz kasetę zawierającą materiał kontrolny, wykorzystujący przy kalibracji czujnika pomiarowego pO<sub>2</sub> tlen z powietrza atmosferycznego oraz oznaczającego wymagane parametry z próbką o objętości 123 mikrolitrów? Takie rozwiązanie umożliwi uniknięcie kosztów związanych z potencjalnymi stratami wynikającymi z różnych przyczyn: błędów przed laboratoryjnych związanych z próbką lub niezależnych od użytkownika. Jednocześnie możliwość złożenia konkurencyjnej oferty daje szansę ograniczenia kosztów związanych z użytkowaniem tego typu urządzenia.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 4:** W przypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytanie zwracamy się z prośbą o zgodę na możliwość zaferowania kapilar o objętości 140 mikrolitrów - dedykowanych do oferowanego analizatora?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

Dotyczy wzoru umowy -

UMOWA dla Części nr 1

**Pytanie 5:** Par. 4 ust. 7 pkt 1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymaganego terminu ważności odczynników na 3 m-ce? Uzasadnienie: Zamawiający może składać zamówienia bez ograniczeń i w dowolnej częstotliwości – dlatego 6 m-cy ważności wydaje się być wymaganiem zbyt wygórowanym.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 6:** Par. 5 ust. 5 Ile osób ma zostać poddanych szkoleniu?

**Odpowiedź:** 53 osoby.

**Pytanie 7:** Par.5 ust.5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie brzmienia: "Szkolenie może zostać przeprowadzone w późniejszym terminie - dogodnym dla stron, za ich obopólną zgodą"?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu w ust.5 § 5 o następującym brzmieniu: "Szkolenie może zostać przeprowadzone w późniejszym terminie-dogodnym dla stron, za ich obopólną zgodą, w kilku etapach ze względu na ilość osób koniecznych do przeszkolenia".

**Pytanie 8:** Par. 5 ust. 6 pkt 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby reakcja serwisowana następowała kolejnego dnia roboczego po otrzymaniu zgłoszenia przez Wykonawcę, a termin naprawy wynosił 3 dni robocze?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 9:** Par. 5 ust. 6 pkt 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu na 3 dni robocze?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 10:** Par. 8 ust. 3 Zapis Par. 8 ust. 3 wzoru umowy jest jednostronny i jako taki narusza normę art. 487 par. 2 k.c., który mówi, że umowa jest wzajemna, kiedy obie strony zobowiązują się w ten sposób, że świadczenie jednej z nich ma być odpowiednikiem świadczenia drugiej (zasada symetrii zobowiązań umownych).W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent tego świadczenia od kontrahenta. Dlatego też, zgodnie z art. 490 KC, gdy spełnienie świadczenia przez drugą stronę staje się wątpliwe ze względu na stan majątkowy, strona zobowiązana do wcześniejszego świadczenia może powstrzymać się z jego spełnieniem do czasu gdy druga strona zaofiaruje świadczenie wzajemne lub nie da stosownego zabezpieczenia. Zamawiający dokonał ograniczenia praw Wykonawcy przynależnych mu w przypadku niewykonania zobowiązania przez Zamawiającego. Skoro Zamawiający zapisuje cały szereg sankcji wobec Wykonawcy za niewłaściwą realizację umowy, to tym bardziej nie powinien pozbawiać Wykonawcy części jego ustawowych praw przysługujących w przypadku niewłaściwego wykonania umowy wzajemnej przez Zamawiającego. Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę/dodanie zapisu w Par. 8 ust. 3 umowy na: „*Obowiązek ciągłości dostaw nie dotyczy sytuacji gdy zwłoka Zamawiającego w zapłacie ceny zakupu przekracza 60 dni.*”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 11:** Par. 8 ust. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie brzmienia: „W przypadku opóźnień w płatnościach Zamawiającego o okres przekraczający 60 dni od daty wymagalności Wykonawca uprawniony jest do cesji wierzytelności, pod warunkiem poinformowania Zamawiającego o zamiarze dokonania cesji, co najmniej na 14 dni przed dokonaniem cesji wierzytelności.”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 12:** Par. 8 ust. 8 -10 Prosimy o wykreślenie zapisów.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 13:** Par. 8 ust. 8 i 9 W przypadku braku zgody na wykreślenie prosimy o zmianę wysokości kary umownej na 1% wartości zamówienia wskazanego w par. 3 ust. 3.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 14:** Par. 8 ust. 10 W przypadku braku zgody na wykreślenie zwracamy uwagę na kwestię potrącania kar umownych z wynagrodzenia. Proponujemy usunięcie tego zapisu. Zasadne byłoby, aby Wykonawca znał ewentualną kwotę kary umownej przed jej potrąceniem i ewentualnie mógł wówczas wyrazić zgodę na jej potrącenie z wynagrodzenia. Takie automatyczne i jednostkowe „potrącanie” może prowadzić do licznych błędów.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 15:** Par. 10 ust. 1 pkt 2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie dotychczasowego zapisu brzmieniem:

„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.”

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). Wykonawca wskazuje, iż długotrwały okres obowiązywania u mowy 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?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 16:** Par. 10 ust. 1 pkt 1)-4) „Opóźnienie” oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, natomiast „zwłoka” zgodnie z art. 476 K.C., następuje w sytuacji gdy dłużnik nie spełnia świadczenia w skutek okoliczności za które ponosi odpowiedzialność. Kara umowna skategoryzowana jako zryczałtowane odszkodowanie, powinna być wymagalna wyłącznie jeżeli została spowodowana okolicznościami, za które dłużnik (Wykonawca) ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych. Z powyższych przesłanek wynika, iż dla zachowania istoty instytucji kary umownej - nie może ona zostać zastrzeżona na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi. Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w Par. 10 ust. 1 pkt 1)-4) wyrażenia „opóźnienie” na „zwłoka”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 17:** Par. 10 ust. 1 pkt 5) Prosimy o wykreślenie tego zapisu.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 18:** Par. 10 ust. 1 pkt 6) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia „z przyczyn niezależnych Zamawiającego” na „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”? Uzasadnienie: Zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Przyczyny niezależne od Zamawiającego obejmują także okoliczności za które dłużnik nie odpowiada.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie 19:** Par. 10 ust. 2 Zwracamy uwagę na kwestię potrącania kar umownych z wynagrodzenia. Proponujemy usunięcie tego zapisu. Zasadne byłoby, aby Wykonawca znał ewentualną kwotę kary umownej przed jej potrąceniem i ewentualnie mógł wówczas wyrazić zgodę na jej potrącenie z wynagrodzenia. Takie automatyczne i jednostkowe „potrącanie” może prowadzić do licznych błędów.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 20:** Par. 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby wysokość kary umownej wynosiła 100 zł dziennie?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 21:** *Par. 10* Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie ustępu o brzemieniu „Całkowita wartość kar umownych nie może przekraczać 4,95% wartości brutto umowy.”? Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna oraz prowadzić do konieczności nieuzasadnionego ponoszenia przez wykonawcę nieproporcjonalnych obciążeń. Ponadto, w razie gdyby szkoda była wyższa, Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych na podstawie par. 10 ust.3

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie ustępu 4 w § 10 o brzmieniu: „Całkowita wartość kar umownych nie może przekraczać 20 % wartości brutto umowy”.

**Pytanie 22:** Par. 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do żądania zapłaty kar umownych przysługiwało w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o zaistnieniu przesłanki do ich naliczenia?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 23:** Par. 12 ust. 1 pkt a) Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby prawnienie przysługiwało po bezskutecznym trzykrotnym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy wraz z wyznaczeniem dodatkowego terminu - nie krótszego niż 5 dni roboczych?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie 24:** Par. 12 ust. 1 pkt a) Prosimy o dodanie brzmienia „uprawnienie nie przysługuje w sytuacji, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 60 dni”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Konieczne jest bezwzględne ujęcie w składanych ofertach zmian wprowadzonych do SIWZ w wyniku udzielonych wyjaśnień niniejszym pismem.

Zamawiający działając zgodnie z art. 38 ust.6 ustawy Pzp przedłuża termin składania ofert umożliwiając Wykonawcom wprowadzenie zmian w ofertach.

Zamawiający wyznacza termin składania ofert na dzień **14-08-2013 godz. 10:00**. Termin otwarcia ofert Zamawiający wyznacza na dzień: **14-08-2013 r. godz. 10:15**.

**DYREKTOR**  
**Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego**  
**im. Najświętszej Maryi Panny**

**Jarosław Madowicz**