

DPS – DTG – 0710.5 – 9/20

DOM POMOCY SPOŁECZNEJ

Im. św. Brata Alberta

30-336 Kraków, ul. A. Nowaczyńskiego 1

dps@dpsnowaczynskiego.pl

Tel: 12-25-54-161

Kraków, 10.09.2020 r.

Dotyczy: Zamówienie publiczne Nr 2/PZP/2020 pn.: Dostawa środków ochrony indywidualnej pracowników i mieszkańców DPS

Na podstawie art. 38 ust.1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) Zamawiający przedstawia treść zapytań, które wpłynęły dnia 09.09.2020 r. wraz wyjaśnieniami:

Pytania do przyszłej umowy:

1. (§ 8 ust. 1) Czy Zamawiający dopuści zmianę określenia "opóźnienie" na "zwłoka".

Uzasadnienie: Terminy „opóźnienie” i „zwłoka” mają walor prawny, przy czym „zwłoka” oznacza opóźnienie zawinione. W sytuacji objętej niniejszą umową dowodzenie winy Wykonawcy przez Zamawiającego byłoby niecelowe a po części niemożliwe. Zwracamy uwagę, iż Wykonawca, realizując przedmiot umowy, ponosi zwykle ryzyko biznesowe prowadzonej przez siebie działalności.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy wzoru umowy.

2. (§ 8 ust. 1 pkt. 1.1, 1.2, 1.3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar od wartości NETTO niezrealizowanej dostawy?

Uzasadnienie: VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia. Dlatego też zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach wzoru umowy.

Z umowy wynika obowiązek naliczania kar umownych od wartości wynagrodzenia umownego. Kary winny być naliczane od wartości brutto rozumianej jako cena oferty. Za powyższym przemawia przede wszystkim zawarta w art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) dalej PZP, definicja ceny.

Zgodnie z jej brzmieniem ceną w rozumieniu przepisów PZP, jest cena w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. o informowaniu o cenach towarów i usług (Dz. U. z 2019 poz. 178), czyli wartość wyrażona w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę, uwzględniająca podatek od towarów i usług.

3. W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o okazanie kalkulacji przyszłej, hipotetycznej szkody, jaką ma ponieść zamawiający w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy- zgodnie z przepisami.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż pytanie nie jest objęte zakresem dyspozycji art. 38 ust. 1 ustawy PZP. Zamawiający nie ma obowiązku wyliczenia dla Wykonawcy hipotetycznej

kary umownej w przypadku powstania szkody. Przedmiotowa kara została wskazana w § 8 ust. 2 wzoru umowy.

4. (§ 8 ust. 1 pkt. 1.3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej umowy?

Uzasadnienie: Zastrzeżona we wzorze umowy kara umowna jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5). W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej była wartość netto niewykonanej umowy.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach wzoru umowy.

5. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach wzoru umowy.

6. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie we wzorze umowy następujące postanowienia:

Poza zmianami umowy dopuszczonymi w art. 144 ust. 1 Pzp dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy, w tym poszczególnych zamówień, gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrolą stron, których działając z należytą starannością strony nie mogły przewidzieć w chwili zawarcia umowy. Dotyczy to w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, zamieszki, akty terroru, zamknięcie granic, rządowe ograniczenia międzynarodowego transportu, utrudnienia na lotniskach i granicach, tj. okoliczności o charakterze tzw. Siły wyższej. W czasie trwania siły wyższej Wykonawca odpowiada za wykonanie Umowy na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby pomimo istnienia siły wyższej zapewnić ciągłość dostaw wszystkich produktów na bieżąco i zgodnie ze składanymi zamówieniami oraz zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

Uzasadnienie: Z uwagi na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch pandemii SARC-CoV-2, oraz dynamicznie zmieniające się okoliczności zewnętrzne, na które Wykonawca nie ma wpływu, w tym: Potencjalnie ograniczoną dostępność wybranych produktów związaną z nagłym i niemożliwym do przewidzenia zwiększeniem światowego zapotrzebowania na wyroby medyczne do diagnostyki in vitro oraz podejmowanie przez

państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic, ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczności o charakterze tzw. siły wyższej, złożone przez Zamawiającego zamówienia mogą nie zostać zrealizowane lub mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionego przedmiotu.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający informuje, iż podtrzymuje dotychczasowe zapisy wzoru umowy.

7. Czy Zamawiający po podpisaniu umowy, w trakcie jej realizacji dopuści możliwość dostarczania dokumentacji produktowej do dostaw (specyfikacje produktów) w formie elektronicznej?

Odpowiedź: Aktualne dokumenty producenta Wykonawca ma obowiązek dostarczyć wraz ze złożoną ofertą (pkt. X SIWZ ust.1) w formie papierowej.

Na potwierdzenie, że dostarczony asortyment spełnia wymogi norm określonych w SIWZ, Zamawiający dopuści możliwość dostarczania dokumentów producenta w formie elektronicznej (§ 3 ust. 2 wzoru umowy).

8. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

Uzasadnienie: W obecnej sytuacji epidemii Urząd Zamówień Publicznych zachęca zamawiających do komunikowania się z wykonawcami za pomocą środków komunikacji elektronicznej. Kwalifikowany podpis elektroniczny ma skutek prawny równoważny podpisowi odręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę.

Przesłane dokumenty umowy winny być w formacie PDF podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym typu PADES.

Dotyczy zapytań do przedmiotu zamówienia:

Pytanie do części V.

Czy Zamawiający dopuści do złożenia oferty na urządzenie którego zakres dokładności mieści się w przedziale +/- 0.3 stopni C, a zakres pomiaru temperatury mieści się w przedziale 32 do 43 stopni C?

Uzasadnienie:

Z punktu widzenia Zamawiającego ważny jest fakt otrzymania końcowego wyniku pomiaru. Zaoferowane przez Firmę Argenta Sp. z o.o Sp. K produktu w pakiecie 5 pozwoli otrzymać porównywalny wynik w spektrum szerszego pomiaru.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający wymaga produktu o właściwościach opisanych w Załączniku Nr 1 do SIWZ.

Pytanie do części VII. - w załączeniu pozwolenie oraz kartka produktu

Czy Zamawiający dopuści w zadaniu VII produkt o produkt płyn do dezynfekcji dłoni, wpisany na listę DGHM/VAH, przetestowany na COVID-19, o składzie substancji aktywnych – 64g etanol, 8g propoan-1-ol na 100g ciekłego koncentratu. Produkt posiada certyfikat – pozwolenie nr 0166/TP/2020 na podstawie UE/528/2012.

Uzasadnienie:

Z punktu widzenia Zamawiającego ważny jest fakt jaką końcową wydajność otrzyma. Zaoferowane przez Firmę Argenta Sp. z o.o Sp. K produkty w pakiecie 7 pozwoli otrzymać porównywalną lub wyższą wydajności.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający wymaga produktu o właściwościach opisanych w Załączniku Nr 1 do SIWZ.

Zaoferowany produkt ma mniej substancji aktywnej niż 70 %, nie zawiera w swoim składzie wymaganej gliceryny, której Zamawiający wymaga, żeby nie dochodziło do nadmiernego przesuszenia skóry.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Jan Skwarek