

Wojewódzki Szpital Zespolony w
Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel: (0-41) 36-71-301, fax: (0-41) 34-50-623
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



Znak: EZ/ZP/148/2020/EK

Kielce, 20.10.2020 r.

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy: postępowania na zakup i sukcesywną dostawę kompletów ubrań chirurgicznych oraz sterylnych zestawów dla noworodka dla potrzeb WSzZ w Kielcach.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2019r poz. 1843) Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 udziela odpowiedzi na zadane pytania:

Pytanie nr 1 – dotyczy Pakietu nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie kompletu chirurgicznego, w którym bluza posiada dwie praktyczne kieszenie umieszczone w dolnej części, spełniającego pozostałe wymagania zawarte w SIWZ?

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

Pytanie nr 2 – Dotyczy Pakiet nr 1, poz. 1

Czy Zamawiający dopuści ubranie chirurgiczne, którym bluza posiada jedną kieszeń na dole, a spodnie posiadają gumkę w pasie? Pozostałe wymagania zgodne z SIWZ.

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

Pytanie nr 3 – Dotyczy treści SIWZ

Czy Zamawiający uzna za spełniony wymóg art. 24 ust. 1 pkt. 23 ustawy PZP, jeżeli wykonawca który nie należy do żadnej grupy kapitałowej, przedstawi stosowne oświadczenie wraz z ofertą?

Odpowiedź: Tak.

Pytanie nr 4 dotyczy Pakietu nr 1 poz. 1:

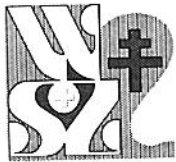
Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania w ww. pozycji kompletów chirurgicznych (bluza + spodnie) wykonanych z antystatycznej supermiękkiej włókniny polipropylenowej SMMS o lepszej gramaturze 45g/m². Odporność na wypychanie – na sucho 55 kPa, odporność na przenikanie mikroorganizmów na sucho Log₁₀(CFU) – 1. **Pozostałe wymagania zgodnie z SIWZ.**

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

Pytania do wzoru umowy:

Pytanie nr 5

Wnosimy o modyfikację § 3 projektu umowy poprzez dodanie do niego ust. 7 o treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania *każdomiesięcznie nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.*” **UZASADNIENIE:** Pandemia COVID-19 - w zrozumiałym sposobie - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania – nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotyczące szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych. W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przewyżyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na



światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest w tym momencie oszacowanie – na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 6

Wnosimy o modyfikację § 8 ust. 2 tiret pierwsze projektu umowy poprzez wydłużenie przewidzianego nim terminu realizacji reklamacji do 5 dni roboczych. **UZASADNIENIE** - Zamawiający, jako podmiot uprawniony do właściwie jednostronnego kształtowania treści umowy o zamówienie publiczne, nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Kształtując treść umowy, musi mieć na uwadze ograniczenia wynikające z art. 353¹ KC, a także z zasady prawa cywilnego, wynikającej z art. 5 KC, zgodnie z którą nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub zasadami współżycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. (Zobacz wyrok z dnia 27 marca 2014 r. **KIO 487/14** podobnie **KIO 897/15** oraz SO w Lublinie w Wyroku z dnia 20 sierpnia 2014 sygn. II Ca 450/14).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 7

Wnosimy o modyfikację przewidzianych projektem umowy kar umownych (§ 9 ust. 1 pkt 2) poprzez ich obniżenie odpowiednio:

- a) Do wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy w lit. a)
- b) Do wysokości 100 zł w lit. od b) do d)

UZASADNIENIE: Podkreślamy, że obecne postanowienia projektu umowy dotyczące kar umownych kształtują kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie, co może prowadzić do naruszenia art. 353(1) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018 poz. 1025, ze zm., dalej jako: „Kodeks cywilny”) oraz art. 484 § 2 i art. 5 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 14 oraz art. 139 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2018 poz. 1986, ze zm., dalej jako: „ustawa PZP”) poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegające na nałożeniu w SIWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę. Należy przy tym zauważyć, że z rażąco wygórowaną karą umowną mamy do czynienia zarówno wówczas, gdy zachwiana zostaje relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania a wysokością kary umownej zastrzeżonej za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, jak i wtedy (co jest zasadniczym kryterium miarkowania kary umownej z uwagi na jej rażąco wygórowanie), gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, LEX nr 341635, oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003r., IIICZP 61/03, LEX nr 81615). Kara umowna jest bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 8

Wnosimy o wykreślenie § 9 ust 2 projektu umowy. **UZASADNIENIE:** Podkreślamy, iż zgodnie z treścią art. 15r¹ ust. 1 Ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z



Wojewódzki Szpital Zespolony w
Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel: (0-41) 36-71-301, fax: (0-41) 34-50-623
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii." Mając na uwadze powyższe niniejsze postanowienie umowy należy traktować jako nieważne.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia. Jednocześnie wskazuję, iż umowa stanowi ogólną zasadę dot. potrącania kary umownej z wynagrodzenia. Wskazany przez pytającego przepis stanowi natomiast wyjątek od tej zasady, przewidziany w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii. Umowa zawarta w wyniku przeprowadzonego postępowania zostanie zawarta na czas określony, który nie musi się pokrywać z okresem obowiązywania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii.

Pytanie nr 9

Wnosimy o dookreślenie pojęć „tożsamy obowiązek” w § 10 ust. 1 pkt 1) lit. d) projektu umowy oraz dookreślenie terminu realizacji umowy o jaki może być ona wydłużona lub też do jakiego może być skrócona (§ 13 ust. 2 lit. b. projektu umowy). **UZASADNIENIE:** Zgodnie z zaleceniami Komisji Europejskiej zawartymi w dokumencie „Zamówienia publiczne – porady dla osób odpowiedzialnych za udzielanie zamówień publicznych dotyczących unikania najczęstszych błędów popełnianych w projektach finansowanych z europejskiego funduszu strukturalnego i inwestycyjnych: (s. 38 i 39) „*Odpowiednio przygotowana specyfikacja powinna być łatwa do zrozumienia dla oferenta i dla zainteresowanych stron.*” Powyższe zalecenia należy stosować w **każdym postępowaniu, nie tylko tych, które są realizowane z udziałem środków z POIS.** (E. Grabowska-Szweicer, I. Granecka, P. Granecki *Postępowanie wykonawcy w zamówieniach publicznych. Komentarz praktyczny, tryby zamówieniowe, dokumenty przetargowe, postępowanie odwoławcze wyd. 1, rok 2018, wydawnictwo C.H. Beck).*

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgodę na zmianę postanowienia w przedmiocie dookreślenia pojęcia tożsamy obowiązek. Odnosząc się do drugiej części pytania § 13 ust. 2 lit. b zawiera odniesienie do § 2 umowy, zgodnie z którym Umowa zostaje zawarta na czas oznaczony tj. 6 miesięcy od daty zawarcia umowy a w przypadku nie wybrania całości przedmiotu zamówienia, do wyczerpania asortymentu wg potrzeb Zamawiającego nie dłużej niż 10 miesięcy od daty zawarcia umowy po cenach zawartych w umowie. We wskazanym postanowieniu został określony czas trwania umowy.

Pytanie nr 10

Wnosimy o modyfikację § 13 ust. 4 projektu umowy poprzez nadanie m następującej treści: „*Wszelkie zmiany umowy wymagają uprzedniej (tj. przed ich dokonaniem) pisemnej zgody Zamawiającego i dokonywane będą w formie pisemnej (aneksu) pod rygorem nieważności, za wyjątkiem zmian o których mowa w ust. 1 a-b, d dla których skuteczności wystarczające jest jednostronne pisemne oświadczenie strony, oraz ust. 3 lit. a. który obowiązuje z dniem wejścia w życie aktu prawnego określającego zmianę stawki VAT, z zastrzeżeniem, że zmianie ulegnie wówczas wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian. Zmiana umowy w tym przypadku nastąpi automatycznie i nie wymaga formy aneksu.*”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 11

Wnosimy o modyfikację § 13 projektu umowy poprzez dodanie do niego ust. 5 o treści: „*Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.*” **UZASADNIENIE:** Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że



Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 12

Pytanie dotyczące reglamentacji dostawy towaru:

Wnosimy o dodanie do projektu umowy dodatkowego postanowienia o następującej treści:
„Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania każdorazowo nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.”

UZASADNIENIE: Pandemia COVID-19 - w zrozumiały sposób - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania – nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotyczące szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych. W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przezwyciężyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest w tym momencie oszacowanie – na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 13

Pytanie dotyczące zmiany cen:

„Wnosimy o dodanie do projektu umowy dodatkowego postanowienia o następującej treści:
„Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.”

UZASADNIENIE: Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach."

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytanie nr 14

Czy Zamawiający się na zmianę sposobu naliczania kar umownych na następujący sposób:

§ 9

Kary umowne

1. Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w formie kar umownych w następujących przypadkach i wysokościach:
 - 1) Zamawiający zapłaci kary umowne Wykonawcy:
 - a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego - w wysokości **10%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1,
 - 2) Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:
 - a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości **10%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1,



Wojewódzki Szpital Zespolony w
Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel: (0-41) 36-71-301, fax: (0-41) 34-50-623
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



- b) za zwłokę w dostawie towaru zgodnego z umową - w wysokości **0,2% wartości netto niedostarczonej partii towaru**, licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie,
- c) za zwłokę w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową, stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji/rekójmi - w wysokości **0,2 % wartości netto niezgodnej partii towaru**, licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie,
- d) w razie niestarannego lub niezgodnego z umową wykonania dostaw w zakresie opakowania towaru, transportu w warunkach niezgodnych z zaleceniami producenta, dostawy towaru z krótszym niż 24 miesiące okresem przydatności do użycia, każdorazowo w wysokości **100,00 zł** za stwierdzone uchybienie

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowienia.

Pytania nr 15

Prosimy o dopuszczenie kompletu chirurgicznego wykonanego z włókniny SMMS o wytrzymałości na wypychanie na sucho ≥ 40 kPa, wytrzymałości na rozciąganie ≥ 20 N, oraz odporności na przenikanie drobnoustrojów ≤ 300 CFU. Pozostałe parametry zgodne z SIWZ.

Odpowiedź: Nie, zgodnie z SIWZ.

Pytania nr 16

Pakiet nr 2, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści próbki niesterylne na wezwanie?

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

Pytania nr 17

Pakiet nr 2, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści zestaw dla noworodka jałowy z 2 szt serwet chłonnych dla noworodka w rozmiarze 75 x 80 cm (w miejsce serwet 80 x 60 cm)?

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

Pytania nr 18

Pakiet nr 2, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści zestaw dla noworodka jałowy z czapczką dla noworodka o obwodzie 22 cm?

Odpowiedź: Tak, dopuszcza się.

KIEROWNIK
Działu Zakupów Publicznych
mgr Sebastian Szaniński

DYREKTOR ZATWIERDZAM:
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach
Bartosz Stemplewski
DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach
Bartosz Stemplewski

SPECJALISTA
mgr Edyta Janczewska