

Adres: ul. Artwińskiego 3C, 25-734 Kielce, Dział Zamówień Publicznych
tel.: 41/36-74-072

IZP.2411.87.2025.JG

Kielce, dn. 30.04.2025 r.

**WSZYSCY WYKONAWCY
WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SWZ**

Dot. IZP.2411.87.2025.JG: Zakup wraz z dostawą odczynników do sekwencjonowania DNA metodą Sangera dla Zakładu Diagnostyki Molekularnej Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach.

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SWZ wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

1. Dotyczy rozdziału III SWZ, ustęp 2 oraz wzoru umowy, §2, ustęp 1, podpunkt d

Zamawiający zapisał:

„- transportem Wykonawcy do Zamawiającego w dni robocze tj. od poniedziałku do czwartku w godz. od 7:00 do 14:00, w piątki do godz. 12:30.”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„- transportem Wykonawcy do Zamawiającego w dni robocze tj. od poniedziałku **do piątku** w godz. od 7:00 do 14:00, ~~w piątki do godz. 12:30.~~”

Odczynniki wymienione w postępowaniu są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Dostawy są realizowane z magazynu centralnego znajdującego się poza granicami kraju przy pomocy transportu lotniczego. Ceny produktów nie uwzględniają kosztów dostawy w określonych godzinach. Nie jesteśmy w stanie spełnić dostaw do określonej godziny. Producent nie przewiduje tego typu usługi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na korektę dotyczącą transportu odczynników do Zakładu Diagnostyki Molekularnej w piątki do godz. 14:00, ponieważ Zakład jest zamknięty. W tej sytuacji należy planować realizację zamówień tak, aby asortyment został dostarczony najpóźniej w czwartek do godz. 14:00.

2. Dotyczy wzoru umowy, §3, ustęp 5.

Zamawiający zapisał:

„Wykonawca zapewnia, że dostarczy wszystkie wyroby fabrycznie nowe, kompletne, o wysokim standardzie jakościowym. Gwarantuje także, że wyroby te są dopuszczone do stosowania w zakładach opieki zdrowotnej, posiadają wymagane świadectwa, atesty, certyfikaty i terminy ważności”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Wykonawca zapewnia, że dostarczy wszystkie wyroby fabrycznie nowe, kompletne, o wysokim standardzie jakościowym. Gwarantuje także, że wyroby te ~~są dopuszczone do stosowania w zakładach opieki zdrowotnej~~, posiadają wymagane świadectwa, atesty, certyfikaty i terminy ważności”

Produkty wymienione w postępowaniu służą tylko i wyłącznie do badań naukowych. Nie spełniają one bowiem definicji produktu medycznego i jako takie nie mogą być tak klasyfikowane.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

3. Dotyczy wzoru umowy, §5, ustęp 1.

Zamawiający zapisał:

„W razie stwierdzenia wady przedmiotu Umowy w okresie gwarancyjnym Wykonawca zobowiązany będzie do bezpłatnej wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie do **10 dni roboczych** od otrzymania reklamacji (złożonej na adres email).“

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W razie stwierdzenia wady przedmiotu Umowy w okresie gwarancyjnym Wykonawca zobowiązany będzie do bezpłatnej wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie do **20 dni roboczych** od otrzymania reklamacji (złożonej na adres email).“

Odczynniki wymienione w postępowaniu są produkowane i magazynowane poza granicami kraju. Ich producent deklaruje czas dostawy w ciągu 21 dni. W przypadku złożenia reklamacji trzeba uwzględnić dodatkowy termin służący analizie złożonej reklamacji.

Przy obecnym zapisie Wykonawca musiałby uwzględnić w cenie oferty koszt ewentualnie ponoszonych kar tytułem nieterminowej realizacji, co jest niemożliwe do oszacowania.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na korektę.

4. Dotyczy wzoru umowy, §6, ustęp 1, punkt a i b.

Zamawiający zapisał:

„ a. w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **10 %** wartości niezrealizowanej części umowy netto,

b. w razie zwłoki w dostarczeniu towaru albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **5%** wartości zamówionej dostawy netto, licząc za każdy dzień zwłoki.”

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„ a. w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **5 %** wartości niezrealizowanej części umowy netto,

b. w razie zwłoki w dostarczeniu towaru albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,5%** wartości zamówionej dostawy netto, licząc za każdy dzień zwłoki.”

Zmianę w punkcie **a** motywujemy tym, iż Zamawiający gwarantuje realizację na poziomie zaledwie 50% wartości umowy. 10% wartości niezrealizowanej części umowy jest spotykane w obrocie prawnym w sytuacjach, gdy gwarantowany poziom realizacji umowy wynosi minimum 80% wartości umowy.

Zmianę w punkcie **b** motywujemy tym, iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta o którą prosimy, w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter umowy. W treści kodeksu cywilnego nie znajdziemy takich postanowień, które by wskazywały na preferowanie Zamawiającego zawierającego akurat umowę w sprawie zamówienia publicznego. Zasada równości stron zatem nie doznaje żadnych ograniczeń w postępowaniu o zamówienie publiczne. Także żaden zapis ustawy Prawo Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia wyłomu w przestrzeganiu zasady równości stron i prymatu zasad zawartych w kodeksie cywilnym, przy zawieraniu umów w sprawie zamówienia publicznego.

Wręcz przeciwnie, art. 14 i 139 ust. 1 ustawy Pzp odsyłają do stosowania Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej przesądzając o czysto cywilistycznym stosunku jaki powstaje pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Zamawiający w innych, trwających obecnie postępowaniach, przewiduje kary z tego samego tytułu na poziomie 0,5%, poniżej podajemy linki do postępowań:

<https://platformazakupowa.pl/transakcja/1096699>

<https://platformazakupowa.pl/transakcja/1096482>

W przeszłości także były ogłaszane postępowania w których to kary były na poziomie 0,5% - poniżej podajemy adresy stron:

<https://platformazakupowa.pl/transakcja/875848>

<https://platformazakupowa.pl/transakcja/920610>

Ustanowienie kary na poziomie 5% wartości netto zamówionej dostawy za dzień zwłoki oznacza de facto karę na poziomie 1 825% w skali roku.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

5. Dotyczy wzoru umowy, §6, ustęp 2.

Zamawiający zapisał:

„Suma naliczonych kar umownych nie może przekroczyć kwoty **20%** maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy “

Wnosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„Suma naliczonych kar umownych nie może przekroczyć kwoty **10%** maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy “

Poziom realizacji gwarantowanej wynosi zaledwie 50% wartości umowy. W takim kontekście powinny być ustalony pułap kar. Przy obecnym zapisie Wykonawca szacując ryzyko, musi przyjąć że ewentualny pułap kar wynosi 40% wartości gwarantowanej realizacji. Korekta o którą wnosimy, przywróci prawem wymaganą równowagę stron umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Dotyczy wzoru umowy, §9, ustęp 6.

Uprzejmie prosimy o rozszerzenie wachlarza możliwości zmian w umowie o zapis:

„Wycofania z produkcji bez zapewnienia produktu zamiennego“

Prośbę naszą motywujemy tym, iż umowa ma charakter umowy na dostawy sukcesywne okresie 12 miesięcy z możliwością przedłużenia o następne 12 miesięcy. W trakcie trwania umowy może zdarzyć się tak, że producent odczynników wymienionych w postępowaniu wycofa dany odczynnik z produkcji bez zapewnienia zamiennika, o czym Wykonawca nie może wiedzieć na etapie postępowania przetargowego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Jest to podstawa do rozwiązania umowy, a nie zmiany.

Powyższe odpowiedzi i są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania i należy je uwzględnić w składanej ofercie. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Z poważaniem

*Kierownik Działu Zamówień Publicznych
Mariusz Klimczak*