

Kraków, dn. 17.04.2024r.

wg rozdzielnika

NR POSTĘPOWANIA: DZP.271.15.2024
Postępowanie pn. "DOSTAWA GAZÓW MEDYCZNYCH"

ODPOWIEDZI NA PYTANIA_I ORAZ MODYFIKACJA SWZ_ II

I. Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych udziela odpowiedzi na następujące pytanie:

1. *Podpisanie umowy*

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

Uzasadnienie (Interpretacja UZP):

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę w powyższym zakresie.

2. *Wzór umowy Załącznik nr 6a do SWZ § 6*

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie §6 dodatkowo zapis w brzmieniu:

Niezależnie od kar umownych każdej ze stron umowy przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego zastrzeżone kary umowne, jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę, z zastrzeżeniami, że nie będzie dotyczyć to szkody wyrządzonej umyślnie.

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp,

poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażąco uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

3. Wzór umowy Załącznik nr 6a do SWZ § 6

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 6

o dodatkowy zapis w brzmieniu: „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. Zgodnie z art. 361 §2 Kodeksu Cywilnego, naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono.

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

4. Wzór umowy Załącznik nr 6a do SWZ § 6

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 6

o dodatkowy zapis w brzmieniu: „W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania

rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. W sytuacjach wskazanych w zapytaniu (strajk, powódź, rozruchy), realizacja Umowy przez Wykonawcę, jak również przez Zamawiającego będzie leżała w interesie publicznym, Zamawiający musi zachować ciągłość świadczonych usług medycznych.

5. Wzór umowy Załącznik nr 6a do SWZ § 1 ust.2

Prosimy o usunięcie jako miejsca dostawy ciekłego tlenu medycznego jednostki Zamawiającego zlokalizowanej w Radziszowie. W treści SWZ wraz z załącznikami to miejsce jest wskazane tylko do dostaw ciekłego azotu.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższą propozycję zmian i dokonuje stosownej zmiany co uwidocznione jest w zał. do niniejszego pisma.

6. Wzór umowy Załącznik nr 6a do SWZ § 13

Prosimy o modyfikacje przepisu na brzmienie: Ewentualne spory wynikłe w trakcie realizacji umowy będą załatwiane polubownie, a w przypadku braku porozumienia w terminie 30 dni od daty zgłoszenia sporu, rozstrzygającym spór jest Sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

7. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 9

Prosimy o modyfikacje przepisu na brzmienie: Wykonawca zobowiązuje się do rozpatrzenia każdorazowej reklamacji w ciągu 14 dni roboczych od jej otrzymania na piśmie i w wypadku uznania jej za zasadną wymienić na swój koszt i staraniem towar wadliwy na wolny od wad. W przypadku reklamacji ilościowej braki w asortymencie uzupełnione zostaną w ciągu 2 dni roboczych od jej zgłoszenia.

UWAGA!!! Reklamacja jakościowa leku wymaga badania w laboratorium co wiąże się z czasem. Towar reklamowany należy odebrać, dostarczyć do laboratorium, przeprowadzić badanie i sporządzić protokół. W tym względzie liczymy na Państwa wyrozumiałość

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na następującą modyfikację par. 9 w zał. 6b do SWZ.

„W przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych towaru, Zamawiający niezwłocznie powiadomi o tym Wykonawcę, który:

1) W przypadku wady ilościowej zobowiązany będzie do ich usunięcia w ciągu dwóch dni roboczych (od poniedziałku do piątku),

2) w przypadku wady jakościowej zobowiązany będzie do jej rozpatrzenia w ciągu 14 dni roboczych (od poniedziałku do piątku) z zastrzeżeniem, iż w ciągu 2 dni Wykonawca dostarczy towar pełnowartościowy w ilości zamawianej.”

8. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 11

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 11 dodatkowy zapis w brzmieniu:

Niezależnie od kar umownych każdej ze stron umowy przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego zastrzeżone kary umowne, jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę, z zastrzeżeniami, że nie będzie dotyczyć to szkody wyrządzonej umyślnie.

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażące uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

9. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 11

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 11 o dodatkowy zapis w brzmieniu: „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. Zgodnie z art. 361 §2 Kodeksu Cywilnego, naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono.

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

10. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 10 ust.8

Wnosimy do Zamawiającego o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie zapisów w brzmieniu:

W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. W sytuacjach wskazanych w zapytaniu (strajk, powódź, rozruchy), realizacja Umowy przez Wykonawcę, jak również przez Zamawiającego będzie leżała w interesie publicznym, Zamawiający musi zachować ciągłość świadczonych usług medycznych.

11. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 14

Prosimy o modyfikację przepisu na brzmienie: Ewentualne spory wynikłe w trakcie realizacji umowy będą załatwiane polubownie, a w przypadku braku porozumienia w terminie 30 dni od daty zgłoszenia sporu, rozstrzygającym spór jest Sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

12. Wzór umowy Załącznik nr 6c do SWZ § 25

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 25 dodatkowy zapis w brzmieniu:

Niezależnie od kar umownych każdej ze stron umowy przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego zastrzeżone kary umowne, jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę, z zastrzeżeniami, że nie będzie dotyczyć to szkody wyrządzonej umyślnie.

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażąco uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

13. Wzór umowy Załącznik nr 6b do SWZ § 25

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 25 o dodatkowy zapis w brzmieniu: „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. Zgodnie z art. 361 §2 Kodeksu Cywilnego, naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono.

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

14. Wzór umowy Załącznik nr 6c do SWZ § 26 ust 12

Wnosimy do Zamawiającego o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie zapisów w brzmieniu:

W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak

obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie. W sytuacjach wskazanych w zapytaniu (strajk, powódź, rozruchy), realizacja Umowy przez Wykonawcę, jak również przez Zamawiającego będzie leżała w interesie publicznym, Zamawiający musi zachować ciągłość świadczonych usług medycznych. Jednocześnie proponowana zmiana wprowadzałaby dysproporcję uprawnień stron, gdyż wykonanie obowiązków ulegałoby zawieszeniu, ale jednocześnie mimo braku świadczenia usług Zamawiający byłby zobowiązany regulować płatności.

15. Wzór umowy Załącznik nr 6c do SWZ § 28

Prosimy o modyfikacje przepisu na brzmienie: Ewentualne spory wynikłe w trakcie realizacji umowy będą załatwiane polubownie, a w przypadku braku porozumienia w terminie 30 dni od daty zgłoszenia sporu, rozstrzygającym spór jest Sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

16. Załącznik nr 2 formularz cenowy Tabela 1 poz. 5

Czy Zamawiający potwierdza, że w trakcie realizacji umowy i wynikającego z niej użytkowania mieszaniny gazowej 50 % tlen i 50% podtlenek azotu, będzie wykorzystywał w/w mieszaninę do leczenia krótkotrwałego bólu o łagodnym lub umiarkowanym nasileniu, kiedy pożądanym jest szybki początek i ustąpienie działania przeciwbólowego w innych procedurach medycznych niż okołoporodowe?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

17. Wzór umowy Załącznik nr 6a § 4 ust. 3 i 4, 6 b § 5 ust. 3 i 4, 6c § 7 ust. 2 i 3 do SWZ

Wnosimy o usunięcie wymogu przysyłania faktur w wersji papierowej na 2 adresy i równocześnie na adres email. Faktura może być wystawiona tylko w formie papierowej i wysyłana na jeden adres lub tylko w formie elektronicznej jako plik pdf i wysyłana na jeden wskazany adres email. Biorąc pod uwagę różne lokalizacje jednostek Zamawiającego, Wykonawca zapewni dostęp online do kopii dokumentów takich jak faktury i dowody dostaw.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższą propozycję zmian i dokonuje stosownej zmiany co uwidocznione jest w zał. do niniejszego pisma.

W związku z powyższymi odpowiedziami, Zamawiający zmienia treść zał. nr 6a, 6b, 6c do SWZ i nadaje mu brzmienie jak w załączeniu do niniejszego pisma.

II . Ponadto Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych zmienia treść SWZ w zakresie zał. nr 6a, 6b, 6c do SWZ, nadając mu brzmienie jak w załączniku do niniejszego pisma.

Zmiana treści SWZ wprowadzona niniejszym pismem stanowi integralną część SWZ i jest wiążąca dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Załączniki:

- załączniki nr 6a, 6b, 6c do SWZ (projekty umów) uwzględniające wprowadzone zmiany

Otrzymują:

- Strona internetowa prowadzonego postępowania
- a/a