WCPiT /EA/381-29/2020 Poznań, 2020-09- 11

Uczestnicy postępowania

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę rękawic sterylnych i niesterylnych.**

Zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ udziela wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**PYTANIE nr 1:**

**Pakiet 4**

Czy Zamawiający dopuści rękawice, których grubość na palcu wynosi 0,08±0,01 mm, średnia siła zrywu to 7N, przebadane na 12 cytostatyków i min. 4 substancje chemiczne?

**Odpowiedź Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.**

**PYTANIE nr 2:**

**Pakiet 5 poz.1**

Czy Zamawiający dopuści rękawice z poziomem protein max. 89µg/g?

**Odpowiedź Zamawiający dopuszcza w pak.5 poz.1 rękawice o ww parametrach.**

**PYTANIE nr 3:**

**Pakiet 5 poz.2**

Czy Zamawiający dopuści rękawice z poziomem protein max. 79µg/g?

**Odpowiedź Zamawiający dopuszcza w pak.5 poz.2 rękawice o ww parametrach.**

**PYTANIE nr 4:**

**Pakiet 5 poz.2**

Prosimy Zamawiającego o odstąpienie od wymogu przebadania wg normy EN-374-3 lub EN 26523 dla min. 18 substancji chemicznych i dopuszczenie raportu ze wskazaniem min. 5 substancji chemicznych.

**Odpowiedź Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.**

**PYTANIE nr 5:**

**Pakiet 9**

Prosimy Zamawiającego o odstąpienie od wymogu fabrycznie naniesionej informacji o pokryciu wewnętrznym rękawicy na opakowaniu. Na potwierdzenie spełnienia warunku pokrycia, prosimy o dopuszczenie raportu producenta.

**Odpowiedź Zamawiający dopuszcza w pak. 9 przedstawienie raportu producenta.**

**PYTANIE nr 6:**

**Pakiet 1**

**Czy Zamawiający dopuszcza rękawice ochronne, syntetyczne, jałowe, neoprenowe, bezpudrowe, kształt anatomiczny, kolor naturalny, mankiet rolowany, dostępne w rozmiarach 6.0 – 9.0, sterylizowane radiacyjnie (promieniami Gamma) powierzchnia zewnętrzna mikroteksturowana, powierzchnia zewnętrzna chlorowana i silikonowana, powierzchnia wewnętrzna pokryta poliuretanem, silikonowana, długość rękawicy minimum 301 mm (potwierdzone kartą techniczną wytwórcy), grubość średnia na palcu 0.14mm, średnia na dłoni 0.13mm oraz średnia na mankiecie 0.14mm (potwierdzone kartą techniczną wytwórcy), siła zrywu średnia przed starzeniem min.9N oraz średnia po starzeniu min9N (potwierdzone kartą techniczną wytwórcy), rękawice nie posiadające badania na wydłużenie średnie przed starzeniem i średnie po starzeniu, bez protein lateksu, posiadające AQL 0.65 (potwierdzone kartą techniczną wytwórcy). R**ękawice zgodne z EN 374, EN 420, bez EN 388 (obecnie nie jest wymagana)?

**Odpowiedź Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian, poza wymogiem normy EN 388. Zamawiający rezygnuje z wymogu normy EN 388.**

**PYTANIE nr 7:**

**Pakiet 5 poz.1**

**Czy Zamawiający dopuszcza** Rękawice chirurgiczne, lateksowe pudrowane, AQL max.1,0 po zapakowaniu, sterylizowane tlenkiem etylenu, anatomiczne, poziom średni poziom protein < 40 ug/g rękawicy (potwierdzony raportem producenta załączonym do oferty z jasno oznaczoną na dokumencie nazwą rękawic których one dotyczą), klasa IIa i kategoria III ŚOI potwierdzone odpowiednimi certyfikatami jednostki notyfikowanej badania na przenikalność dla wirusów zgodnie z ASTM F 1671 lub równoważną . Rozmiar 6;6,5;7;7,5;8;8,5. opak. x 2 szt. wg potrzeb zamawiającego.

**Odpowiedź Zamawiający dopuszcza w pak.5 poz.1 rękawice o ww parametrach.**

**PYTANIE nr 8:**

**Pakiet 5 poz.2**

**Czy Zamawiający dopuszcza Rękawice chirurgiczne, lateksowe bezpudrowe z wewnętrzną warstwą polimerową bez struktury sieci, powierzchnia zewnętrzna mikroteksturowana, AQL max. 1,0, sterylizowane tlenkiem etylenu, anatomiczne, siła zrywania przed starzeniem min. 20 N, średni poziom protein < 13 ug/g rękawicy (potwierdzony raportem producenta załączonym do oferty z jasno oznaczoną na dokumencie nazwą rękawic których one dotyczą), mankiet rolowany, opakowanie zewnętrzne hermetyczne bez wycięcia w listku, długość min. 285 mm dla każdego rozmiaru, badania na przenikalność dla wirusów zgodnie z ASTM F 1671 lub równoważną, badania na przenikalność substancji chemicznych zgodnie z EN-374-3 lub EN 16523-1 (raport z wynikami badań dla min. 2 substancji na co najmniej 1 poziomie ochrony). Rozmiary 6,0-9,0. wg potrzeb zamawiającego.**

**Odpowiedź Zamawiający dopuszcza w pak.5 poz.2 rękawice o ww parametrach.**

**PYTANIA nr 9:**

**Pytania do wzoru umowy**

1. Wnosimy o modyfikację § 2 projektu umowy poprzez dodanie do niego ust. 4 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 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 dotykające 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."
2. Wnosimy o modyfikację §3 ust. 5 tiret pierwsze projektu umowy poprzez wydłużenie 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 wykonywania 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**).
3. Wnosimy o modyfikację § 4 ust. 6 projektu umowy poprzez dodanie do jego treści *in fine: „i 12”*
4. Wnosimy o modyfikację § 4 ust. 6a projektu umowy poprzez nadanie mu następującej treści: *„W przypadku* *zmiany stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia, cena ulegnie zmianie 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.”* **UZASADNIENIE:** Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. uzależnieniem zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi. W związku z powyższym wnosimy o zmianę, jak powyżej.
5. Wnosimy o modyfikację § 4 projektu umowy poprzez dodanie do niego ust. 12 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.
6. Wnosimy o modyfikację kar umownych przewidzianych w § 5 ust. 1 odpowiednio:
   1. Poprzez ich zmniejszenie do wysokości 0,5% wartości zamówionego a niedostarczonego towaru lub wartości towaru reklamowanego odpowiednio w pkt 1) lub 2)
   2. Poprzez ich zmniejszenie do wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy w pkt 3)

**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.

1. Wnosimy o wykreślenie z § 5 ust. 1 projektu umowy „*Zamawiający kwotę wymagalnych kar umownych potrąci z należności Wykonawcy.*” **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 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 pozostawia zapisy umowy bez zmian.**

Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ działając na podstawie art. 38 ust. 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843) przedłuża terminy składania i otwarcia ofert do **16.09.2020** roku.

Godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.