###  Powiat Białostocki

###  **SAMODZIELNY PUBLICZNY**

####  ZAKŁAD OPIEKI ZDROWOTNEJ W ŁAPACH

 18-100 Łapy, ul. Janusza Korczaka 23

 tel. 85 814 24 38, 85 814 24 39 [www.szpitallapy.pl](http://www.szpitallapy.pl)sekretariat@szpitallapy.pl

#  NIP: 966-13-19-909 REGON: 050644804

Łapy, 12.04.2021 r.

DZP.261.1/ZP/5/2021/PN

**Wszyscy Wykonawcy / Uczestnicy postępowania**

**TREŚĆ PYTAŃ Z UDZIELONYMI ODPOWIEDZIAMI**

**Dotyczy postępowania nr ZP/5/2021/PN**

Zamawiający, Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Łapach, działając na podstawie
art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r.
poz. 2019) w odpowiedzi na wniosek Wykonawców o wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu
pn. **„Dostawa odczynników laboratoryjnych wraz z dzierżawą analizatorów do SP ZOZ w Łapach” (Znak postępowania: ZP/5/2021/PN)**, przekazuje poniżej treść pytań wraz z odpowiedziami:

**Pytanie nr 1** – Czy Zamawiający dopuści testy pakowane po 20 sztuk w opakowaniu?

**Odpowiedź: Zamawiający dokonał zmiany w formularzu asortymentowo-cenowym, który stanowi załącznik nr 7 do SWZ. Zamawiający wymaga 800 sztuk testów antygenowych.**

**Pytanie nr 2** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie zestawu testowego równoważnego, który nie wymaga dodatkowej czynności związanej z koniecznością wykonania kontroli zewnętrznej (pozytywnej i negatywnej) przez użytkownika testu ze względu na fakt, iż taka kontrola została już wykonana przez producenta. Natomiast kontrola prawidłowego przebiegu testu jest już zawarta
w teście. Takie rozwiązanie pozwoli Zamawiającemu na zaoszczędzenie kaset testowych i możliwość wykorzystania ich do diagnostyki Pacjentów

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.**

**Pytanie nr 3** – Czy Zamawiający dopuści test spełniający rekomendacje WHO, spełniający wymagania Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, tj. o czułości 90,2% i swoistości 100% określonej
na 187 osobowej kohorcie pacjentów z objawami i bez objawów z czego 51 miało dodani wynik PCR?

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.**

**Pytanie nr 4** – Czy Zamawiający dopuści testy z odczytem wyników krótszym niż 15 -30 minut? Testy nowej generacji są ulepszane w zakresie szybkości uzyskania wyników aby podwyższyć produktywność laboratoriów diagnostycznych, przy zachowaniu czułości powyżej 90% i specyficzności powyżej 97%, zgodnie z obowiązującymi obecnie wymaganiami NFZ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 5** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie testów antygenowych spełniających aktualne wytyczne NFZ względem refundacji ( Zarządzenie Nr 189/2020/DSOZ Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia ) i wytyczne WHO odnośnie wykrywania antygenu w diagnozie SARA-CoV-2, ale nie posiadających statusu EUL WHO? Obecnie tylko dwa wyroby na świecie posiadają ten status i są to testy Panbio COVID-19Ag Rapid Test Device firmy Abbott oraz STANDARD QCOVID-19 Ag firmy Biosensor. Użycie przez Zamawiającego zapisów dotyczących statusu EUL WHO łamie zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców i jednocześnie jest niezgodne z przepisami krajowymi oraz UE (w załączeniu pismo w tej sprawie).

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 6** – Dotyczy Pakiet nr 3. czy Zamawiający dopuści testy antygenowe o czułości 96,4%
i swoistości 99%, zgodne z wytycznymi WHO, oraz NFZ dotyczącymi refundacji testów antygenowych.

W zestawie znajdują się:

- 20 szt. Kaset testowych,

- 20 Sterylnych, giętkich wymazówek,

- Bufor ekstrakcyjny w dwóch buteleczkach po 5 ml do nakropienia do probówki

- Instrukcja,

- 20 szt. Probówek i nakraplaczy,

- Statyw,

- kontrola dodatnia i kontrola ujemna

- Karta procedury.

Próbka z wymazówką w stanie suchym i sterylnym jest stabilna do 24 godzin w temperaturze 2-8°C. Wynik testu należy odczytać w czasie 15-20 min.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza, ponieważ ważnym punktem są probówki z odmierzoną ilością buforu ekstrakcyjnego (zależy nam na uniknięciu rozlewania buforu przez personel).**

**Pytanie nr 7 –** Czy Zamawiający odstąpi od wymogu przebadania testu na brak reakcji krzyżowych
z koronawirusem MERS? Obecny opis wskazuje na konkretnego producenta łatwego w identyfikacji.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza.**

**Pytanie nr 8 –** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie testu w opakowaniu zawierającym 20 sztuk?

**Odpowiedź: Zamawiający dokonał zmiany w formularzu asortymentowo-cenowym, który stanowi załącznik nr 7 do SWZ. Zamawiający wymaga 800 sztuk testów antygenowych.**

**Pytanie nr 9 –** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie testu, który nie spełnia wymagań WHO?

Wymaganie , aby test posiadał status EUL WHO jest niezgodne z:

a) Ustawą o wyrobach medycznych z dnia 20 maja 2010 r. (Dz.U. 2010 nr 107 poz. 679),

b) Wskazaniami Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych w Warszawie jako jednostki nadzorującej obrót towarami na terenie RP w imieniu Ministerstwa Zdrowia,

c) Rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia,

d) Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 12 stycznia 2011 r. w sprawie wymagań zasadniczych
dla wyrobów medycznych do diagnostyki In vitro (Dz.U. 2011 nr 16 poz. 75),

e) art. 7, art. 30 art. 29 Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2012 r poz. 769 ze zm.),

f) Dyrektywą 98/79/WE z dnia 27 października 1998 r. w sprawie wyrobów medycznych używanych do diagnozy in vitro,

g) Wytycznymi krajowymi dotyczącymi testów wykrywających antygen SARS-CoV-2 w diagnostyce COVID-19 w Polsce, które są nadrzędne do zaleceń WHO,

h) Z ustawą z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2003r. Nr 153,
poz. 1503 z późniejszymi zmianami).

Dyrektywa 98/79/WE oraz ustawa o wyrobach medycznych z dnia 20 maja 2010 r. wprost wskazują,
że w obrocie gospodarczym mogą znajdować się wyroby posiadające znak CE, a nie rekomendowane przez jednostkę nie posiadającej możliwości i uprawnień do zwalniania wyrobów do obrotu gospodarczego na terenie UE. Ponieważ WHO jest organizacja działającą w ramach ONZ i zajmuje się ochrona zdrowia jej rekomendacje mogą być wiążące dla obszaru gospodarczego poza UE. Jednak kraje UE mają odrębne przepisy i do obrotu można wprowadzać wyroby zgodne z Dyrektywą 98/79/WE,
tj. oznakowane CE, spełniające wymagania norm w tym jakościowych. Polska może wprowadzić dodatkowe wymagania dla wymaganej jakości i takie wprowadziła w odpowiednich wytycznych, które wymagają, aby testy były wyższej czułości diagnostycznej niż rekomendowane przez WHO. Obowiązującym dokumentem są rekomendacje Zespołu do spraw koordynacji sieci laboratoriów COVID w sprawie możliwości wykorzystania testów wykrywających antygen SARS-CoV-2 w diagnostyce COVID-19 w Polsce z dnia 03-11- 2020 (1). Zatem wymaganie statusu EUL WHO jest niezgodne
z przepisami krajowymi oraz UE.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 10 –** Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie następującego postanowienia, w zgodzie
z dyspozycją art. 107 PZP:

„Jeżeli wykonawca nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie.”

Uzasadnienie: zgodnie z powołanym wyżej przepisem, możliwość wezwania do złożenia brakujących przedmiotowych środków dowodowych lub ich uzupełnienie istnieje, o ile Zamawiający przewidział
to w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia następujący zapis:** „Zgodnie z art. 128 ust. 1 ustawy, jeżeli Wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, podmiotowych środków dowodowych, innych dokumentów lub oświadczeń składanych w postępowaniu lub są one niekompletne lub zawierają błędy, Zamawiający wzywa Wykonawcę **odpowiednio do ich złożenia, poprawienia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie**, chyba że: 1) wniosek o dopuszczenie
do udziału w postępowaniu albo oferta Wykonawcy podlegają odrzuceniu bez względu na ich złożenie, uzupełnienie lub poprawienie lub 2) zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania. Wykonawca składa podmiotowe środki dowodowe na wezwanie, o którym mowa w ust. 1, aktualne na dzień
ich złożenia. Złożenie, uzupełnienie lub poprawienie oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowych środków dowodowych nie może służyć potwierdzeniu spełniania kryteriów selekcji.”

**Pytanie nr 11 –** Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej
przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

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 własnoręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art. 78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny
z podpisem własnoręcznym.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 12 –** Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy postanowienia
o dopuszczalności wprowadzenia w trakcie trwania umowy zamiennika danego produktu wchodzącego w skład przedmiotu umowy, na podstawie pisemnego zawiadomienia, bez konieczności zawierania pisemnego aneksu, przy spełnieniu oczywiście dodatkowych założeń? Propozycja postanowienia poniżej:

„Strony dopuszczają w trakcie trwania umowy zamianę danego produktu wchodzącego w skład przedmiotu umowy w przypadku zaoferowania przez Wykonawcę odpowiedniego zamiennika
lub produktu zmodyfikowanego, w szczególności udoskonalonego, o ile zamiennik ten jest produktem o właściwościach równoważnych bądź lepszych w stosunku do zamienianego, odpowiadających charakterystyce pierwotnego produktu.

W przypadku, gdy nie ulegnie zmianie cena jednostkowa, a tym samym nie wpłynie to na zmianę wynagrodzenia z tytuły realizacji umowy i jednocześnie zmiana ta jest korzystna dla Zamawiającego, nie wymaga ona zawarcia pisemnego aneksu, lecz jest skuteczna na podstawie pisemnego zawiadomienia Zamawiającego w tym zakresie przez Wykonawcę. Zmiana uznawana będzie
za skuteczną w chwili otrzymania przez Zamawiającego zawiadomienia, chyba że została wskazana
w nim inna data."

Uzasadnienie: Zmiana opisana powyżej jest korzystna dla Zamawiającego i może usprawnić proces wprowadzania zmian korzystnych dla Zamawiającego, także po stronie wykonawcy, ponieważ
w przypadku zastąpienia danego produktu udoskonalonym, wymaga to wprowadzania zmian w bardzo wielu umowach. Dopuszczenie w takich sytuacjach formy pisemnego zawiadomienia dla skuteczności tej zmiany byłoby racjonalnym postępowaniem.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia następujący zapis:** „Zamawiający dopuści po każdorazowej konsultacji z Zamawiającym w razie problemów z dostawą związaną z obecną sytuacją tj., zwłoki
w dostawach wynikające z sił wyższych – tj. zagrożenie Covid-19 - po przedstawieniu wiarygodnego uzasadnienia możliwość zaoferowania zamiennika produktu w trakcie realizacji umowy, o innej nazwie, kodzie i/lub sposobie opakowania produktu oraz zbliżonych parametrach jakościowych w stosunku
do produktu zaoferowanego w danej pozycji oferty w sytuacji, gdy z przyczyn niezależnych
od Wykonawcy, jest on niedostępny u producenta, termin dostaw jest wydłużony, trwają wydłużone kontrole w zakresie dostarczanych produktów od Producentów/Dostawców. W przypadku innego sposobu pakowania (konfekcji), cena za opakowanie zbiorcze oferowanego zamiennika zostałaby przeliczona w ten sposób, że cena za sztukę lub oznaczenie zamiennika byłaby równa cenie za sztukę lub oznaczenie produktu znajdującego się danej pozycji umowy.”

**Pytanie nr 13 –** Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie we wzorze umowy następującego postanowienia?

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 zawierania umowy. Dotyczy to
w szczególności takich okoliczności jak zagrożenie epidemiologiczne, pandemia, w tym okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców w przypadku zarażenia lub kwarantanny, 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 niewykonanie lub nieprawidłowe wykonanie Umowy, gdy ponosi winę umyślną za naruszenia. 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 SARS-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 podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne
i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców
w przypadku zarażenia lub kwarantanny, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane
na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia, stanowiące okoliczność
o charakterze tzw. siły wyższej, złożone przez Zamawiającego zamówienia mogą nie zostać zrealizowane lub mogą zostać zrealizowane w późniejszym terminie lub w odbiegającej od zamówienia liczbie produktów. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 12.**

**Pytanie nr 14 –** Czy Zamawiający uznaje, że warunki trwającej pandemii stanowią okoliczności siły wyższej?

Uzasadnienie: Trwanie pandemii stanowi okoliczność o charakterze tzw. siły wyższej z uwagi
na wyjątkowość sytuacji, jaką jest wybuch oraz ciągły rozwój pandemii SARS-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 podejmowane przez państwa dotknięte epidemią – w tym Polskę – środki profilaktyczne
i zaradcze, takie jak: zamknięcie granic i ograniczenie międzynarodowego transportu, zwiększone kontrole na lotniskach i granicach, okoliczności spowodowane brakiem siły roboczej u dostawców
w przypadku zarażenia lub kwarantanny, a także inne dodatkowe obowiązki nakładane na producentów i dystrybutorów produktów w sektorze ochrony zdrowia.

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 12.**

**Pytanie nr 15 –** Par. 2 ust. 2, 3 i 6 i par. 3 ust. 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby dostarczone zostały dokumenty w formie elektronicznej (CD, email, strona internetowa)?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zapis został wprowadzony do Projektowanych Postanowień Umowy, które stanowią załącznik nr 2/2A do SWZ.**

**Pytanie nr 16 –** Par. 3 ust. 10 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 17 –** Par. 3 ust. 15 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Uzasadnienie: Zamawiający przyznaje sobie prawo do sankcjonowania za to samo przewinienie dwa razy. Zastrzeżenie kary umownej ma cel odszkodowawczy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna i nie może dążyć do przewyższenia poniesionej szkody. Poprzez dokonanie zakupu interwencyjnego następuje naprawienie szkody.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 18 –** Par. 3 ust. 15. Ponadto, czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez dodanie w jego treści, że Zamawiający może skorzystać z prawa do zakupu interwencyjnego „po bezskutecznym upływie przynajmniej 5-dniowego dodatkowego terminu wyznaczonego Wykonawcy do realizacji zobowiązania”?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 19 –** Par. 4 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony
od daty wystawienia faktury? Uzasadnienie: Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje,
iż niemożliwe może być dokładne określenie terminu płatności.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający zobowiązuje się zapłacić
za dostarczony towar po dostawie przelewem, w terminie do 60 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT na rachunek w niej wskazany.**

**Pytanie nr 20 –** Czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur drogą elektroniczną i mógłby podać adres mailowy, na który można fakturę w tej formie wysłać?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Adres mailowy, na który można kierować faktury:** **sekretariat@szpitallapy.pl**

**Pytanie nr 21 –** Par. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.’’?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 22 –** Par. 6 ust. 1 lit. a – b Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dotyczącego niezrealizowanej części umowy?

Uzasadnienie: Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy,
a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 23 –** Ponadto czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej na odstąpienie „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

Uzasadnienie: Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność. Przyczyny niezależne od Zamawiającego obejmują także okoliczności za które dłużnik nie odpowiada.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 24 –** Par. 6 ust. 1 lit. c Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości niezrealizowanej w terminie dostawy częściowej, a nie od wynagrodzenia za cały przedmiot 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 niedostarczonej w terminie dostawy.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 25 –** Ponadto czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zapis został wprowadzony do Projektowanych Postanowień Umowy, które stanowią załącznik nr 2/2A do SWZ.**

**Pytanie nr 26 –** Par. 6 ust. 1 lit. d Ponadto czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zapis został wprowadzony do Projektowanych Postanowień Umowy, które stanowią załącznik nr 2/2A do SWZ.**

**Pytanie nr 27 –** Par. 7 ust. 3 - 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia
od umowy przysługiwało po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych, wyznaczonego w pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy projektowanych postanowień umowy pozostają bez zmian.**

**Pytanie nr 28 –** Par. 7 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do niniejszego postanowienia umowy następującego zapisu: „Obowiązek ciągłości dostaw nie dotyczy sytuacji gdy opóźnienie Zamawiającego w zapłacie ceny zakupu przekracza 30 dni.”?

Uzasadnienie: Należy mieć na uwadze, że na gruncie ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 118 z późn. zm.) poszczególne rodzaje opóźnień podlegają obowiązkowi sprawozdawczemu nałożonemu
na przedsiębiorców mających status dużych przedsiębiorców w rozumieniu ww. ustawy.

Obecne postanowienie wzoru umowy jest jednostronne i jako takie narusza normę art. 487 par. 2 k.c., który mówi, że umowa jest wzajemna, kiedy obie strony zobowiązują się w ten sposób, że świadczenie jednej z nich ma być odpowiednikiem świadczenia drugiej (zasada symetrii zobowiązań umownych).
W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent tego świadczenia od kontrahenta. Dlatego też, zgodnie z art. 490 k.c., gdy spełnienie świadczenia przez drugą stronę staje się wątpliwe ze względu na stan majątkowy, strona zobowiązana do wcześniejszego świadczenia może powstrzymać się z jego spełnieniem do czasu gdy druga strona zaofiaruje świadczenie wzajemne
lub nie da stosownego zabezpieczenia. Zamawiający dokonał ograniczenia praw Wykonawcy przynależnych mu w przypadku niewykonania zobowiązania przez Zamawiającego.

Skoro Zamawiający zapisuje cały szereg sankcji wobec Wykonawcy za niewłaściwą realizację umowy, to tym bardziej nie powinien pozbawiać Wykonawcy części jego ustawowych praw przysługujących
w przypadku niewłaściwego wykonania umowy wzajemnej przez Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy projektowanych postanowień umowy pozostają bez zmian.**

**Pytanie nr 29 –** 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: Nie, Zamawiajacy nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 30 –** Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów § 6 (wzór umowy – załącznik nr 2
do SWZ) w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

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.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiajacy nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 31 –** (dot. wzór umowy – załącznik nr 2 do SWZ) 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 zwykłe ryzyko biznesowe prowadzonej przez siebie działalności.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zapis został wprowadzony do Projektowanych Postanowień Umowy, które stanowią załącznik nr 2/2A do SWZ.**

**Pytanie nr 32 –** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie we wzorze umowy (załącznik nr 2 do SWZ) postanowienia, że dopuszcza się możliwość zmian postanowień zawartej umowy,
w tym poszczególnych zamówień, gdy konieczność zmiany spowodowana jest okolicznościami poza kontrola 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 lub w odbiegającej od zamówienia liczbie produktów. Wykonawca zobowiązuje się informować Zamawiającego niezwłocznie i na bieżąco o wszelkich trudnościach związanych z dostarczeniem zamówionych przez niego produktów.

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 12.**

**Pytanie nr 33 –** W związku z obecnie obowiązującymi przepisami pozwalającymi na stosowanie faktur elektronicznych (art. 2 pkt 32 oraz art. 106n ust. 1 Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku
od towarów i usług) oraz planowanym w sierpniu br. upowszechnieniem stosowania elektronicznego fakturowania w zamówieniach publicznych dzięki obowiązkowi przyjmowania e-faktur przez Zamawiających (Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/55/UE z 16 kwietnia 2014 r.
w sprawie fakturowania elektronicznego w zamówieniach publicznych), zwracamy się z prośbą
o wskazanie w umowie w § 4 wzoru umowy (załącznik nr 2 do SWZ) adresu e-mail, na który Wykonawca może przesyłać fakturę w formie elektronicznej.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Adres mailowy, na który można kierować faktury:** **sekretariat@szpitallapy.pl**

**Zamawiający jednocześnie aktualizuje ZAŁ. NR 2 DO SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY oraz ZAŁ. NR 2A DO SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY.**

**Zaktualizowane załączniki zostały opublikowane na stronie internetowej Zamawiającego
w dniu 12.04.2021 r.**

**DYREKTOR**

Samodzielnego Publicznego

Zakładu Opieki Zdrowotnej w Łapach

**Urszula Łapińska**