

Bielsko-Biała dn. 02.10.2023r.

DZP.271.34.2023- 7

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym z możliwymi negocjacjami art. 275 pkt 2) pzp na dostawę ambulansu typu B/C (samochód bazowy + adaptacja) dla potrzeb Beskidzkiego Centrum Onkologii – Szpitala Miejskiego im. Jana Pawła II w Bielsku – Białej (znak sprawy: DZP.271.26.2023)

Zamawiający informuje, że wpłynęło zapytanie do SWZ, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

1. Prosimy o zmianę postanowienia zawartego w Części IV pkt. 2 i 7 SWZ ; w pkt. 3 Formularza ofertowego (zał. nr 1 do SWZ) ; w pkt. I.1.b) Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (zał. nr 5 do SWZ) oraz w §5 ust. 1 projektu umowy (zał. nr 3 do SWZ) poprzez określenie okresu rękojmi wynoszącego 2 lata zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego.

Pojęcia gwarancji i rękojmi nie są pojęciami tożsamymi. Wydłużenie okresu rękojmi związane jest z dodatkowymi kosztami poniesionymi przez Zamawiającego w związku z podniesieniem ceny oferty przez Wykonawców.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zdaje sobie sprawę, że gwarancja i rękojnia to dwie odrębne instytucje i wskazuje, że zapisy poszczególnych dokumentów zamówienia zostały sformułowane z uwzględnieniem tej kwestii.

Zamawiający zwraca uwagę, że rozszerzenie zasad odpowiedzialności z tytułu rękojmi i gwarancji jest zgodne z przepisami kodeksu cywilnego, a kodeks cywilny wcale nie narzuca obowiązku ustalenia czasu trwania odpowiedzialności z tytułu rękojmi na poziomie dwóch lat.

2. Z uwagi na rozbieżne zapisy SWZ, formularza ofertowego oraz projektu umowy w zakresie terminu płatności, prosimy o określenie jakiego terminu płatności Zamawiający wymaga tj. czy 7 dni od dnia otrzymania FV czy 30 dni od dnia otrzymania FV?

Pragniemy zauważyć, iż w Części IV pkt. 9 SWZ oraz w pkt. 2 Formularza Oferty (zał. nr 1 do SWZ) Zamawiający wskazuje 7 dniowy termin płatności, natomiast w §3 ust. 1 projektu umowy (zał. nr 3 do SWZ) Zamawiający wskazuje 30 dniowy termin płatności.

W związku z powyższym, prosimy o odpowiedź na powyższe pytanie i ujednoczenie zapisów SWZ, Formularza Ofertowego i projektu umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Prawidłowym zapisem jest zapis rozdziału IV pkt 9 SWZ, gdzie Zamawiający wskazuje, termin płatności za wykonaną dostawę ma być nie krótszy niż 7 dni licząc od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej właściwej faktury VAT.

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje zapis § 3 ust. 1 załącznika nr 3 do SWZ – projektu umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Zamawiający zobowiązuje się zapłacić należność wynikającą z faktury VAT, wystawionej po przeprowadzeniu odbioru i spełnieniu warunków określonych w § 4 ust. 9 umowy, w terminie do 7 dni, licząc od dnia otrzymania od Wykonawcy prawidłowo wystawionej faktury.”

3. Prosimy Zamawiającego o usunięcie rozdziału XIII pkt 4 SWZ. Zgodnie z XXIII SWZ Zamawiający nie wymaga wniesienia wadium. W związku z tym, do przedłużenia terminu związania ofertą nie jest konieczne przedłużenie ważności wadium.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający potwierdza, że nie wymaga zabezpieczenia oferty wadium, w związku z powyższym modyfikuje zapisy rozdziału XIII SWZ, poprzez usunięcie z niego pkt 4.

4. W związku z faktem, iż długi pieniężne są traktowane w kodeksie cywilnym jako długi oddawcze prosimy o zmianę zapisu w § 3 ust. 2 projektu umowy i nadanie mu treści: „Za termin dokonania płatności przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy należną kwotą”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu.

5. Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że „dokumenty potrzebne do rejestracji”, o których mowa w §4 ust. 4 projektu umowy oraz części „zestawienie granicznych parametrów techniczno-użytkowych samochodu oraz wyposażenia – 1 szt.”, rozdział „ambulans typu B- 1 sztuka”, sekcja IX wymagania ogólne, pkt 4 ppkt 4 OPZ nie obejmują faktury VAT, która jest wystawiana dopiero po przekazaniu ambulansu i podpisaniu protokołu zdawczo-odbiorczego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak. Nie obejmują.

6. Prosimy Zamawiającego o wydłużenie czasu na podjęcie naprawy gwarancyjnej zabudowy specjalistycznej i wyposażenia medycznego (§5 ust. 4 projektu umowy) do 48 godzin.

Odpowiedź Prawników:

Nie. Zamawiający nie wyraża zgody na wydłużenie czasu na podjęcie naprawy gwarancyjnej zabudowy specjalistycznej i wyposażenia medycznego.

7. Proszę o zmianę §7 ust. 2 projektu umowy poprzez rozszerzenie katalogu przesłanek zmiany umowy i dodanie poniższych okoliczności:

- a) zmiany ceny brutto spowodowanej wzrostem stawki VAT;
- b) zmiany sposobu/terminów płatności;
- c) nastąpienia zmiany danych podmiotów zawierających umowę (np. w wyniku przekształceń, przejęć, itp.).

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu.

Zamawiający wskazuje, że:

- 1. umowa przewiduje jednorazową dostawę, która musi zostać bezwzględnie realizowana jeszcze w tym roku, natomiast pzp przewiduje konieczność uwzględniania zmian wynagrodzenia związanych ze zmianą stawki VAT dopiero przy umowach zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy;



2. z uwagi na powyższe zamawiający nie przewiduje zmiany sposobu czy terminu zapłaty wynagrodzenia;

3. zmiana danych wykonawcy może nastąpić na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 2) pzp i nie ma potrzeby dodatkowego powielania tych zapisów w umowie.

8. Proszę o potwierdzenie, iż czas reakcji serwisu i termin naprawy liczony będzie w dni robocze od momentu doręczenia zawiadomienia ze strony Zamawiającego Wykonawcy, dokonanego w formie e-mail, z tym zastrzeżeniem, że e-mail, w przypadku wysłania go między godz. 8.00 a 16.00 w danym dniu roboczym uznany jest za doręczony w tym dniu roboczym, natomiast w przypadku wysłania go po godz. 16 lub w dniu nie będącym dniem roboczym, uznany jest za doręczony w następnym dniu roboczym.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym Zamawiający informuje, że modyfikuje zapis § 5 ust 2 projektu umowy nadając mu następującą treść: „W przypadku zaistnienia jakiegokolwiek awarii Zamawiający zgłasza Wykonawcy awarię oraz konieczność wykonania naprawy telefonicznie i potwierdza to poprzez wysłanie do Wykonawcy zgłoszenia pocztą e-mail z zastrzeżeniem, że e-mail, w przypadku wysłania go między godz. 8.00 a 16.00 w danym dniu roboczym uznany jest za doręczony w tym dniu roboczym, natomiast w przypadku wysłania go po godz. 16 lub w dniu nie będącym dniem roboczym, uznany jest za doręczony w następnym dniu roboczym.”

9. W związku z tym, iż w §5 ust. 4 projektu umowy Zamawiający wskazał, że naprawa nastąpi w siedzibie Zamawiającego, proszę o potwierdzenie następującego schematu usuwania usterek i awarii: w pierwszej kolejności Wykonawca podejmie zdalną reakcję, a jeśli nie będzie ona wystarczająca dla usunięcia usterki/awarii przedmiotu umowy, wówczas konieczne będzie przybycie serwisanta do miejsca siedziby Zamawiającego i przystąpienie do usuwania awarii.

Wskazujemy, iż w wielu sytuacjach usterka może zostać naprawiona poprzez zdalne poinstruowanie pracownika Zamawiającego przez podmiot serwisujący, bez konieczności przyjazdu do miejsca, w którym znajduje się sprzęt medyczny, dlatego też wnioskujemy o powyższą zmianę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym Zamawiający informuje, że modyfikuje zapis § 5 ust 4 nadając mu następującą treść: „Wykonawca zobowiązuje się do podjęcia przez Zamawiającego naprawy gwarancyjnej zabudowy specjalistycznej i wyposażenia medycznego opisanego w załączniku nr 2 do niniejszej umowy, w siedzibie Zamawiającego, w terminie nie dłuższym niż 24 godz. od czasu zgłoszenia awarii wg następującego schematu: Wykonawca podejmie zdalną reakcję, a jeśli nie będzie ona wystarczająca dla usunięcia usterki/awarii przedmiotu umowy, wówczas konieczne będzie przybycie serwisanta do miejsca siedziby Zamawiającego i przystąpienie do usuwania awarii.”

10. Zwracamy się z prośbą o zmniejszenie wysokości kar umownych, określonych w:

- a) §5 ust. 10 projektu umowy z 50 zł do 20 zł;
- b) §6 ust. 1 pkt. a) projektu umowy z 10% do 5%;
- c) §6 ust. 1 pkt. b) projektu umowy z 1% do 0,5%;



Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu.

11. Prosimy Zamawiającego o usunięcie pkt. c) z §6 ust. 1 projektu umowy. Kara wskazana w tym punkcie w zakresie §4 ust. 5 jest de facto karą za zwłokę w dostarczeniu przedmiotu zamówienia, która to kara została już opisana w §6 ust. 1 pkt. b). Natomiast kara w zakresie §5 ust. 3 jest de facto karą za zwłokę w naprawie, która to kara została już opisana w §5 ust. 9.

Pozostawienie tej kary spowoduje naliczenie Wykonawcy podwójnie kary za to samo przewinienie, co jest niezgodne z przepisami prawa.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu. Każda z wymienionych kar została przewidziana na wypadek niedotrzymania innego terminu, wobec czego kara nie zostanie naliczona podwójnie za to samo przewinienie.

Ponadto Zamawiający zwraca uwagę, że sformułowania dotyczące kar umownych pozostają w ramach swobody umów stron (a w procedurze pzp zależą od zamawiającego) i żaden przepis nie zakazuje możliwości zastrzeżenia kilku kar umownych.

12. Prosimy Zamawiającego o zmianę §6 ust. 5 projektu umowy poprzez nadanie mu brzmienia: „Naliczenie i zapłata kary umownej następuje poprzez sporządzenie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem oraz terminem zapłaty nie krótszym niż 14 dni od daty jej otrzymania”. Pozytywna odpowiedź Zamawiającego będzie miała korzystny wpływ na wysokość zaoferowanej ceny.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu.

13. Prosimy Zamawiającego o usunięcie §8 ust. 2 i 3 projektu umowy. Odstąpienie, rozwiązanie i wypowiedzenie umowy to różne konstrukcje prawne, które znajdą zastosowanie w różnych sytuacjach. Rozwiązanie umowy odbywa się za obustronnym porozumieniem stron i wymaga złożenia oświadczenia woli przez obie strony umowy. W związku z tym nie można mówić o jednostronnym rozwiązaniu umowy przez Zamawiającego. Wypowiedzenie umowy znajdzie natomiast zastosowanie przy umowach ciągłych, wykonywanych przez dłuższy okres czasu, jak np. najem rzeczy czy pomieszczeń, cykliczna dostawa określonych towarów. W związku z tym w przypadku niniejszej umowy, której przedmiotem jest jednorazowa dostawa, wypowiedzenie nie będzie miało zastosowania. Tym bardziej nie jest uzasadnione wskazanie, że jedną z przesłanek do wypowiedzenia umowy jest trzykrotna nieterminowa dostawa (§8 ust. 2 lit. a projektu umowy). Wykonawca jest zobowiązany do przeprowadzenia jednokrotnej dostawy. Jediną konstrukcją prawną, która znajdzie w tym przypadku zastosowanie jest odstąpienie od umowy, uregulowane w §9. W związku z tym, wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu.

14. W celu zabezpieczenia interesu Stron stosunku prawnego na wypadek zaistnienia zewnętrznego, niemożliwego do przewidzenia i zapobieżenia przez Strony zdarzenia, wpływającego na zobowiązania oraz odpowiedzialność Stron z tytułu niewykonania lub nienależytego Umowy, prosimy Zamawiającego o wyrażenie zgody na wprowadzenie do projektu umowy odrębnego paragrafu z klauzulą siły wyższej o brzmieniu proponowanym poniżej:

„§....



Siła wyższa

- 1) Przez siłę wyższą Strony rozumieją zdarzenie zewnętrzne, nagłe, nadzwyczajne, niemożliwe do przewidzenia i zapobieżenia przez Strony, które ma wpływ na zakres i sposób realizacji Umowy.
- 2) Strony zgodnie postanawiają, że nie są odpowiedzialne za skutki wynikające z wystąpienia siły wyższej.
- 3) Jeżeli którakolwiek ze Stron stwierdzi, że Umowa nie może być realizowana bądź jej realizowanie jest w znacznym stopniu utrudnione z powodu wystąpienia siły wyższej lub z powodu następstw jej wystąpienia, niezwłocznie powiadomi o tym drugą Stronę na piśmie lub mailowo.
- 4) W przypadku wystąpienia siły wyższej lub jej następstw, Strony uzgodnią wzajemne działania minimalizujące negatywne skutki wystąpienia siły wyższej, a w razie potrzeby dokonają także zmiany w treści Umowy, w szczególności poprzez wydłużenie terminu jej wykonania, zmianę zakresu świadczenia Wykonawcy lub sposobu wykonania Umowy.
- 5) Strony zgodnie potwierdzają, iż w przypadku wystąpienia siły wyższej lub jej następstw nie naliczą kar umownych przewidzianych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, a zwłaszcza kar z tytułu nieterminowego wykonania obowiązków umownych przez Wykonawcę.
- 6) W przypadku, gdy brak jest możliwości dojścia do porozumienia w kwestii działań określonych w ust. 4 i w konsekwencji którakolwiek ze Stron odstąpi od Umowy na skutek wystąpienia siły wyższej, Strony zwracają sobie wzajemnie świadczenia, które otrzymały od drugiej Strony. W przypadku gdy zwrot wykonanej już części świadczenia jest niemożliwy, Wykonawcy przysługuje z tego tytułu wynagrodzenie proporcjonalne do części świadczenia, którą zatrzymał Zamawiający”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w zaproponowanym brzmieniu. Umowa przewiduje możliwość jej zmiany w sytuacji zaistnienia siły wyższej w par. 7 ust. 2 lit. d) umowy.

15. W związku z nowelizacją ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, która weszła w życie w dniu 8.12.2022 r., każdy duży przedsiębiorca jest zobligowany do złożenia drugiej stronie transakcji handlowej oświadczenia o posiadaniu, uzyskaniu albo utracie statusu dużego przedsiębiorcy, jeżeli odpowiednio posiada, uzyskał albo utracił ten status. Wobec powyższego, w przypadku posiadania przez Wykonawcę, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, statusu dużego przedsiębiorcy, prosimy o dodanie do umowy o zamówienie publicznej klauzuli o poniższej treści: „.....* , w wykonaniu obowiązku określonego w art. 4c ustawy z dnia z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz. U. 2013 poz. 403 z późn. zm.) oświadczam, że posiada status „dużego przedsiębiorcy” w rozumieniu ww. ustawy.”

*Nazwa Wykonawcy

Odpowiedź Zamawiającego:

W odpowiedzi na powyższe pytanie, Zamawiający informuje, że modyfikuje zapisy rozdziału XIX SWZ poprzez dodanie do niego pkt 7 o treści: „Zgodnie z art. 4c ustawy z dnia 08 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 935 z późn. zm.), Wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza okaże się dużym przedsiębiorcą przedstawi Zamawiającemu przed podpisaniem umowy oświadczenie o posiadaniu statusu dużego przedsiębiorcy.”

Z-CA DYREKTORA
ds. Techniczno-Administracyjnych
Beskidzkiego Centrum Onkologii - Szpitala Miejskiego
im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej
mgr inż. Grzegorz Kubica

