

ZP.2720.3.O.1.2023

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji (art. 275 pkt 1 Pzp) o wartości szacunkowej powyżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 2 ust.1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 z póź.zm.) na sukcesywne dostawy wyrobów w oryginalnych opakowaniach dla Laboratorium Powiatowej Stacji Sanitarно-Epidemiologicznej w Elku.

Numer ogłoszenia: 2023/BZP 00452562/01 z dnia 19 października 2023

Powiatowa Stacja Sanitarно-Epidemiologiczna w Elku zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 z póź.zm.) udziela wyjaśnień na przesłane zapytanie dotyczące treści SWZ wyżej wymienionego postępowania.

Pytania do umowy:

1. Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie zamieszczenie we wzorze umowy zapisu dot. możliwości zmiany ceny łącznej brutto, spowodowanej uzasadnioną przez producenta zmianą klasyfikacji wyrobu i możliwością zaprzestania stosowania uprzywilejowanej stawki VAT.
2. Prosimy o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych braku zapisu dot. waloryzacji cen. Zgodnie ze zmianami z 10 listopada 2022 r. w życie weszły nowe regulacje ustawy Pzp związane z projektowanymi postanowieniami umów. Zgodnie ze zmianami obowiązującymi wszystkich zawierających klauzule waloryzacyjne muszą być zawarte we wszystkich umowach o zamówienia publiczne bez względu na przedmiot, jeśli tylko okres ich trwania przekracza 6 miesięcy. W przedmiotowym postępowaniu ma obowiązywać do 31.12.2023. a zatem powyżej 6 miesięcy. Ustawa obliuguje Zamawiającego do umieszczenia w umowie klauzuli dot. przewidywanej waloryzacji umowy. Waloryzacja stawek wynagrodzenia jest obligatorjna przez przepisy ustawy Prawa zamówień publicznych. Zgodnie z art. 439 ust. 1 „Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia”. Prosimy o wyjaśnienie i podanie podstaw prawnych braku klauzuli zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany cen materiałów i kosztów oraz dodatnie stosownych zapisów. Pragniemy podkreślić, że przepisy ustawy Pzp w odniesieniu do niektórych czynników cenotwórczych, nadały klauzulom waloryzacyjnym charakter obligatorjny. W obecnym stanie prawnym, każdy zamawiający przygotowując postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, zobowiązany jest do przygotowania odpowiednich zapisów umownych, o ile umowa zawierana jest na okres dłuższy niż 6 miesięcy, które służyć będą waloryzacji świadczeń należnych wykonawcy w stosunku do zmiany poziomu, czynników wpływających na cenę wykonania zamówienia publicznego. Z kolei art. 439 ustawy Pzp zawiera regulacje dotyczące treści umowy w sprawie zamówienia publicznego, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, wskazując na obligatorjność zawarcia w takich umowach postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.
3. Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o określenie gwarantowanego procentowego poziomu wykupu przedmiotu umowy. Uzasadnienie: Zezwoli to na możliwość ubiegania się o udzielenie przedmiotu zamówienia większej ilości wykonawców wg. obiektywnych i niedyskryminacyjnych kryteriów lub zasad. W/w dane pozwolą Wykonawcom na złożenie prawidłowej oferty, spełniającej oczekiwania Zamawiającego oraz przyczyni się to do zwiększenia konkurencyjności i uzyskania lepszej ceny. W przypadku braku zgody prosimy o uzasadnienie swojej odpowiedzi.
4. Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu: „Dostawca ma prawo zmiany ceny w przypadku ponad 5-procentowego wzrostu kursu EUR/PLN, liczonego jako odchylenie procentowe bieżącego średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN do średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN z dnia złożenia oferty. Zmiana ceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, wymaga pod rygorem nieważności zawarcia pisemnego aneksu. Rozliczenie zmiany wysokości wynagrodzenia zostanie rozliczone poprzez wystawienie faktury korygującej.”
5. (§ 4 ust. 3) Prosimy o zmianę zwrotu „od daty zgłoszenia reklamacji” na zapis w brzmieniu „od chwili uznania reklamacji”. Uzasadnienie: Realizacja reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co

jest czasochłonne, dlatego też rozpatrzenie reklamacji i wymiana towaru w ciągu 7 dni jest trudna do wykonania.

6. (§ 4 ust. 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany reklamowanego towaru z 7 dni roboczych do 21 dni ? Uzasadnienie: Nie wszystkie oferowane produkty znajdują się na stałe na stanie w naszym magazynie, a w przypadku zgłoszenia reklamacji produkty te musimy wpierv sprowadzić bezpośrednio od producenta do naszego magazynu. W związku z czym 7 dniowy termin realizacji jest niemożliwy do dotrzymania.
7. (§ 5 ust. 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% niezrealizowanej części umowy NETTO w przypadku odstąpienia od 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 nie budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.
8. (§ 5 ust. 1 i 3) Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów 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 osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.
9. „Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczanie instrukcji używania wyrobów medycznych dla użytkowników profesjonalnych w języku angielskim? Uzasadnienie: Obowiązująca Ustawa o wyrobach medycznych z 07.04.2022, Art. 12 oficjalnie to umożliwia. Żądanie od dystrybutora/importera instrukcji w języku polskim dla w/w wyrobu nie ma uzasadnienia prawnego, ponadto nie każdy dystrybutor będzie mógł spełnić to wymaganie również z uwagi na przepisy IVDR Artykuł 16.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Pytanie 1

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 2

Zamawiający wprowadzi proponowany zapisu do umowy w brzmieniu:

W projekcie umowy dodaje się:

„§ 7a

Klauzula waloryzacyjna

1. Zgodnie z art. 439 PZP, Strony postanawiają, iż dokonują waloryzacji kwoty wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 Umowy w wypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia jednak nie częściej niż raz na 6 miesięcy, z zastrzeżeniem, że pierwsza waloryzacja nie może nastąpić wcześniej, niż po upływie dwóch pełnych kwartałów kalendarzowych.

Strony określają następujące warunki waloryzacji:

- a) waloryzacja będzie się odbywać w oparciu o wskaźnik wzrostu lub spadku cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem za każdy kolejny kwartał, ogłaszany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego na podstawie art. 25 ust. 11 ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz. U. z 2022 poz. 504);
- b) waloryzacja może nastąpić po opublikowaniu pierwszego komunikatu Prezesa GUS licząc od upływu dwóch pełnych kwartałów kalendarzowych obowiązywania umowy;
- c) strony dokonują waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy pod warunkiem, że suma wskaźników wzrostu cen towarów i usług wynikających z komunikatów Prezesa GUS za dwa kolejne kwartały obowiązywania umowy przekroczy 5%;
- d) do wyliczenia wartości wskaźnika waloryzacji Strony przyjmują połowę sumy wartości kwartalnych wskaźników wzrostu cen towarów i usług wynikających z komunikatów Prezesa GUS za dwa kolejne kwartały obowiązywania umowy;
- e) waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić wyłącznie w zakresie kwoty płatności wynagrodzenia Wykonawcy jeszcze niewymagalnego;
- f) maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia wprowadzonych na podstawie niniejszego ustępu w okresie umowy nie może przekroczyć 30% całkowitej wartości brutto umowy, o której mowa w § 5 ust. 1.”

Zamawiający dokona stosownej modyfikacji załącznika nr 4 do SWZ – projektowane postanowienia umowy.

Pytanie 3

Zamawiający **zamierza dokonać zakupu pakietu 5 w 100 % w jednorazowym zamówieniu po wyłonieniu Dostawcy i podpisaniu umowy.**

Pytanie 4

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 5

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 6

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 7

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 8

Zamawiający **nie zgadza** się na wprowadzenie proponowanego zapisu do umowy.

Pytanie 9

Zamawiający **zgadza** się na dostarczenie instrukcji w języku angielskim.

**Dyrektor
Powiatowej Stacji
Sanitarno – Epidemiologicznej
w Ełku**

**Mariusz Wojciech Oszmian
/podpis elektroniczny/**