

**DZP/05PN/2018**

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: zapytania do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pt.: „Dostawa **jednorazowych wyrobów medycznych i drobnego oprzyrządowania medycznego dla Szpitala Specjalistycznego w Zabrze Sp. z o.o.**” sygn. **DZP/05PN/2018**

Szpital Specjalistyczny w Zabrze Sp. z o.o. informuje, że w toku prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęło zapytanie jednego z wykonawców następującej treści:

**Pyt. 1**

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego

**Ad. 1**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 2**

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniające wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

**Ad. 2**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 3**

Wnosimy o zmianę stanowiska Zamawiającego w kwestii liczenia kar umownych za odstąpienie od umowy oraz opóźnienie w dostawie od kwoty niezrealizowanej wartości umowy i dostawy a nie całkowitej, krzywdzącym jest, aby Wykonawca, bądź Zamawiający ponosił ewentualną karę za prawidłowo zrealizowaną już wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

**Ad. 3**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 4**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów do projektu umowy w §7, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą zgodnie i niewykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 k.c. granice swobody umów:  
*„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn, za które odpowiada Zamawiający w wysokości 10% niezrealizowanej wartości umowy.”*

**Ad. 4**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 5**

Prosimy o wprowadzenie poniższego zapisu do umowy:

W przypadku opóźnienia terminu płatności Wykonawca ma prawo do naliczenia odsetek ustawowych za opóźnienie w transakcjach handlowych, o których mowa w art. 4 pkt 3) ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2016, poz.684 t. j.).

**Ad. 5**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 6**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie poniższego zapisu do treści umowy:

*„W sytuacji, kiedy Zamawiający nie ureguluje należności w terminie, Wykonawca, po 2-krotnym wezwaniu Zamawiającego (w odstępie 14 dni) do zapłaty, ma prawo wstrzymać dostawę do Zamawiającego do czasu uregulowania należności”*

**Ad. 6**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 7**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustalenie dla pakietu III minimalnego terminu dostawy wynoszącego 48 godzin ?

Jednym z kryteriów oceny ofert w niniejszym postępowaniu jest termin dostawy. Waga tego kryterium została przez Zamawiającego ustalona na 10 %.

Ze sposobu liczenia punktów w tym kryteriów określonym w SIWZ wynika, że najwyżej oceniony zostanie termin dostawy wynoszący 24 godziny.

Czyli wykonawca, który zaoferuje termin dostawy 24 godziny otrzyma maksimum tj. 8pkt., a wykonawca, który zaoferuje też bardzo krótki termin dostawy np. 48 godzin - tylko 4 pkt. Tak dużej różnicy punktowej drugi wykonawca nie jest w stanie zrekompensować ceną.

24 godzinny termin dostawy mogą zaoferować wykonawcy, którzy mają siedzibę blisko siedziby Zamawiającego, bądź wykonawcy, którzy za wszelką cenę, chcą uzyskać zamówienie publiczne i mimo świadomości tego, że nie są w stanie zagwarantować jednodniowego terminu dostawy, oferują go tylko po to, aby otrzymać przewagę punktową w kryterium oceny ofert.

Zapewnienie jednodniowego terminu dostawy dostaw ciągłych, cyklicznych dla wykonawcy, który ma siedzibę i magazyn w odległości większej niż 100 km od siedziby Zamawiającego jest trudne do spełnienia. Korzysta on bowiem na ogół z usług firm przewozowych, które co prawda gwarantują dostawy następnego dnia roboczego po odbiorze towaru z magazynu wykonawcy, ale należy pamiętać, że aby towar mógł być wydany kurierowi, musi być wcześniej zarejestrowane zamówienie, wystawione dokumenty WZ, FV, spakowany towar. Jeśli zamówienie wpłynie do wykonawcy po godzinie 12.00, wykonawca przy realizowaniu kilkudziesięciu zamówień dziennie, nie będzie w stanie zawsze nadążyć z realizacją zamówienia w dniu, w którym ono wpłynęło.

Dlatego też uważamy, że oferowanie jednodniowego terminu dostawy jest działaniem wykonawcy stanowiącym czynem nieuczciwej konkurencji. Za czyn nieuczciwej konkurencji KIO uznaje bowiem zachowania zmierzające do wygrania przetargu "za wszelką cenę" w postaci oferowania nierealnych warunków realizacji zamówienia. Jednoznacznie jest wskazane, że zaoferowanie warunków nierealnych, które nie są w warunkach rzeczywistych możliwe do spełnienia, godzi w dobre obyczaje i narusza zasadę uczciwej konkurencji.

Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 5 lipca 2012 r., o sygnaturze KIO 1306/12: *"Utrudnieniem dostępu do rynku może być każde nieuczciwe działanie innego przedsiębiorcy, które powoduje eliminowanie z wolnej gry rynkowej innych przedsiębiorców rzetelnie oferujących swoje towary czy usługi (...). W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej, takie działania nakierowane by były na uzyskanie przedmiotowego zamówienia - zmierzały do wygrania za wszelką cenę przetargu prowadzonego przez zamawiającego, nawet jeśli w tym celu podano nierealny czas reakcji grupy interwencyjnej, co w istocie stanowiłoby zachowanie sprzeczne z dobrymi obyczajami w działalności gospodarczej, godzące*

w zasady uczciwej konkurencji. Takim zachowaniem z całą pewnością jest oferowanie świadczenia w konkretnych warunkach niewykonalnego do spełnienia (...) po to tylko, by uzyskać zamówienie.

Zamawiający, który jest zobowiązany do przestrzegania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz prowadzenia postępowania zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości nie powinien poprzez kryteria oceny ofert godzić się na nieuczciwe czyny wykonawców, dlatego też powinien określić realny minimalny termin dostawy (np. 48 godzin).

Za ustaleniem minimalnego terminu dostawy np. 48 godzin, który jest terminem najbardziej realnym i bezpiecznym dla wykonawców mających siedzibę w różnych miejscach kraju, przemawia również fakt, że przedmiotem pakietu III nie są produkty unikatowe, ratujące życie. Zamawiający używa ich stale i może planować wcześniej zapotrzebowanie, dlatego brak jest merytorycznego uzasadnienia, dla 24 godzinnego terminu dostawy.

Prosimy jak na wstępie o zmodyfikowanie ww. kryterium z uwzględnieniem w zapisach umowy dotyczących reklamowanych przez Zamawiającego towarów, które również mają jeszcze krótszy termin dostawy bo tylko 12 godzinny!

#### **Ad. 7**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pyt. 8**

##### **Dotyczy Pakiet III, poz.5**

Prosimy o dopuszczenie pojemnika zakręcanego o poj. nie przekraczającej 300ml bez skali.

#### **Ad. 8**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pyt. 9**

##### **Dotyczy Pakiet III, poz.5**

Prosimy o dopuszczenie pojemnika bez skali, ze szczelną pokrywą na wcisk o pojemności 366 ml.

#### **Ad. 9**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pyt. 10**

##### **Dotyczy Pakiet III**

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, iż wymaga aby wszystkie pojemniki histopatologiczne posiadały na stałe przytwierdzone oznakowanie np. w postaci: wysokiej jakości etykiety odpornej na odczynniki rutynowo stosowane na pracowni (dalej zwane etykietą) lub nadruk lub oznakowania w postaci techniki IML) Zgodnie z najnowszym rozporządzeniem Ministerstwa Zdrowia "W sprawie standardów organizacyjnych opieki zdrowotnej w dziedzinie patomorfologii" wymaga się aby "materiał pobrany do badania umieszczony został w pojemniku oznaczanym w sposób umożliwiający identyfikację pacjenta albo zwłok, od których został pobrany". Jednocześnie Rozporządzenie wskazuje iż: "Pozostały po wykonaniu bloczków parafinowych materiał tkankowy przechowuje się przez okres co najmniej 28 dni od dnia ustalenia rozpoznania patomorfologicznego, w tym w wyniku badania pośmiertnego. Po upływie tego okresu materiał tkankowy jest poddawany utylizacji zgodnie z przepisami dotyczącymi postępowania z odpadami medycznymi." Oznacza to, iż pojemnik w którym materiał jest przechowywany powinien być wysokiej jakości, a oznakowanie materiału musi pozwalać na jednoznaczne zweryfikowanie pacjenta od którego pochodzi. Etykieta lub oznakowanie w postaci nadruku lub techniki IML uniemożliwia przypadkowe zamazanie napisu poprzez kontakt z tuszem jak dzieje się w przypadku zwykłej etykiety papierowej z drukarki, (takie pojemniki również są dostępne na rynku) Pragniemy również zwrócić uwagę, iż zgodnie z tym samym rozporządzeniem: wymagane są "procedury dotyczące: transportu materiału do zakładu patomorfologii, zakładu albo pracowni cytometrii przepływowej i postępowania w przypadku uszkodzenia pojemników lub opakowań zbiorczych podczas transportu, zgodnie z normą PN-EN ISO/IEC 17020" w związku z czym pojemniki powinny również spełniać wszystkie kryteria mogące podlegać ocenie podczas inspekcji w tym oznakowanie w czasie transportu, na co pośrednio wskazuje powyższa norma określająca wymagania dotyczące działania różnych rodzajów jednostek przeprowadzających

inspekcję. Zatem Zwracamy się do zamawiającego o potwierdzenie iż oferowane pojemniki muszą bezwzględnie posiadać na stałe przytwierdzone oznakowanie np. w postaci: wysokiej jakości etykiety lub nadruku lub oznakowania w postaci techniki IML) wraz ze informacjami dotyczącymi transportu materiału w formalinie). W przypadku braku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wskazanie powodu, oraz określenie czym kieruje się Zamawiający w stosowaniu produktów, które nie są dostosowane do specjalistycznego zastosowania jakim jest diagnostyka materiału onkologicznego.

Ze względu na charakter chemiczny standardowo stosowanych utrwalaczy (formalina) prosimy Zamawiającego o potwierdzenie wymogu posiadania piktogramów i oznaczeń na wszystkich pojemnikach do transportu materiału histopatologicznego

**Ad. 10**

Zamawiający dopuszcza lecz nie wymaga etykiet i piktogramów na pojemnikach histopatologicznych w poz. 3-10, natomiast wymaga etykiety i piktogramy na pojemnikach na zużyte igły w poz. 1-2 zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24.10.2017r poz. 1975 w sprawie szczegółowego postępowania z odpadami.