



LAS-1560/1-PN/34-2015

Rybnik, dnia 05.08.2015 r.

Do Wykonawców uczestniczących  
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

### WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 1

W PRZETARGU NIEOGRANICZONYM NA:

dostawy gazów medycznych (zamówienie: LAS-1560-PN/34-2015)  
ogłoszonym w Biuletynie Zamówień Publicznych  
w dniu 30.07.2015 r., pod nr 193746 - 2015

**W związku z wniesionymi przez wykonawców zapytaniami, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi. Ponadto zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.**

**Pytanie 1:** „Proszę o potwierdzenie, iż wymogiem Zamawiającego jest system telemonitoringu zapewniający bezobsługową ze strony Zamawiającego eksploatację sieci skroplonego tlenu ze zbiornika, zgodnie z informacją o tym wymogu zawartą w §1, pkt. 4 umowy. System Telemetrii do zdalnego i lokalnego nadzoru zbiornika kriogenicznego jest kompaktowym urządzeniem do zamontowania na płaszczu zewnętrznym zbiornika z ciekłym tlenem medycznym. Urządzenie to kontroluje poziom cieczy oraz mierzy ciśnienie w zbiorniku. Wyposażone jest w wyświetlacz ciekłokrystaliczny, umożliwiający czytelny odczyt parametrów zbiornika w każdych warunkach- dzień/noc (podświetlenie). Wyświetlające poziom zawartości cieczy w zbiorniku na wyświetlaczu LCD z możliwością wyświetlania w skali procentowej lub kilogramowej. System Telemetrii posiada możliwość wysyłania alarmów na podany numer komórkowy serwisu technicznego Wykonawcy.”

**Odpowiedź 1:** Zamawiający nie wprowadza dodatkowych wymagań co do systemu monitoringu – zgodnie z postanowieniem § 1 ust. 4 umowy wymagane jest urządzenie, które umożliwi zdalny monitoring poziomu napełnienia zbiornika przez służby wykonawcy, co jasno wskazuje, że zadania związane z monitorowaniem tego poziomu leżą po stronie wykonawcy. Na podstawie informacji pozyskanych z monitoringu wykonawca zobowiązuje się na bieżąco zapewniać właściwy poziom napełnienia zbiornika przez cały okres obowiązywania umowy.

**Pytanie 2:** „Czy w przypadku Wykonawcy, który aktualnie dzierżawi zbiornik tlenu ciekłego, Zamawiający również wymaga dokumentacji zbiornika?”

Dokumentacja ta znajduje się w posiadaniu Zamawiającego.”

**Odpowiedź 2:** Jeżeli pełna i aktualna dokumentacja znajduje się w posiadaniu zamawiającego, zamawiający będzie oczekiwał wypełnienia postanowień umowy w postaci złożenia oświadczenia, że złożona wcześniej dokumentacja pozostaje aktualna i odpowiada obowiązującym przepisom prawa.

Wymaganie dołączenia do oferty – jako załącznika nr 1.1.A – szczegółowej charakterystyki zbiornika, który ma być przedmiotem dzierżawy, szczegółowo opisane w specyfikacji istotnych warunków zamówienia pozostaje aktualne.

**Pytanie 3:** „W SIWZ w rozdz. II Opis przedmiotu zamówienia w pkt 3 prosimy o zgodę na dopuszczenie

#### Telefony:

Centrala: 032 42-91-000 Główny Księgowy: 032 42-91-299 Dział Zamówień Publicznych: 032 42-91-287

Sekretariat: 032 42-91-251 Dział Organizacyjny: 032 42-92-613 Dział Zaopatrzenia: 032 42-91-214

Fax: 032 42-28-272

dwutlenku węgla o terminie ważności nie krótszym niż 6 miesięcy od daty dostarczenia.  
Uwaga! Dwutlenek węgla zarejestrowany jako wyrób medyczny posiada termin ważności 12 miesięcy od daty produkcji.”

**Odpowiedź 3: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu ważności, o której mowa w pytaniu.**

**Pytania od 4 do 8 dot. wzoru umowy (zał. nr 4 A)**

**Pytanie 4:** „W załączniku nr 4A – WZÓR UMOWY – w § 1 ust. 3 prosimy o jednoznaczne wskazanie jakich dokumentów Zamawiający wymaga, załączenie ich wzorów lub usunięcie tego zapisu. UWAGA!!! Prowadząc przedmiotowe postępowanie o zamówienie publiczne naruszył zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców tj. art. 7 ust. 1 ustawy PZP w związku z naruszeniem dyspozycji z art. 29 ust. 1 ustawy PZP oraz art. 38 ust. 1 ustawy PZP poprzez nieopisanie w sposób jednoznaczny i wyczerpujący przedmiotu zamówienia, zrzucenia na wykonawców zdobycia informacji niezbędnych do prawidłowego przygotowania oferty przetargowej.

#### **UZASADNIENIE**

Zgodnie z zasadami udzielania zamówień publicznych, dotyczy to przede wszystkim zasad równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji (art. 7 ust. 1 ustawy PZP), zamawiający winien opisać przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący (art. 29 ust. 1 ustawy PZP) co oznacza, iż zapisy stanowiące o treści dokumentów składających się na specyfikację istotnych warunków zamówienia (SIWZ) nie powinny rodzić po stronie wykonawców absolutnie żadnych wątpliwości interpretacyjnych, powinny być jednoznaczne i precyzyjne.

Zgodnie z ustaloną linią orzecznictwa Krajowej Izby odwoławczej (KIO) jak i w opinii doktryny Obowiązkiem zamawiającego jest podanie wszelkich niezbędnych danych, umożliwiających rzetelne oszacowanie przez wykonawców kosztów realizacji zamówienia i zapewniających porównywalność ofert. (KIO 159/13). Opisanie przedmiotu zamówienia zgodnie z przepisami ustawy jest wyłącznym obowiązkiem zamawiającego. W ramach czynności związanych z przygotowaniem postępowania zamawiający winien zgromadzić niezbędne dane, pozwalające na prawidłowe opisanie przedmiotu zamówienia i dopiero wszcząć postępowanie. W sytuacji, gdy zamawiający nie opisuje przedmiotu zamówienia w sposób wystarczająco dokładny i jednoznaczny może stworzyć przewagę konkurencyjną dla wykonawcy, który posiada informacje nie zapisane w SIWZ, a niezbędne do przygotowania oferty, w tym kalkulacji jej ceny. (KIO 2941/12).

Wyjaśnienia treści SIWZ, do których udzielenia zobowiązany jest zamawiający gdy otrzyma stosowne, złożone w ustawowym terminie, zapytanie od wykonawcy, stanowią rodzaj wykładni autentycznej treści SIWZ wiążącej zarówno zamawiającego i uczestników przetargu przez co stanowią o porównywalności ofert przy ich ocenie. Wykonawcy nie są zobowiązani do zadawania pytań dotyczących treści SIWZ. To zamawiający zobowiązany jest tak sformułować treść SIWZ, jak również opisać przedmiot zamówienia, aby była ona jasna i zrozumiała, a tym bardziej tak samo interpretowana przez wszystkich wykonawców ubiegających się o udzielenie danego zamówienia. (KIO 2846/12).

Reasumując, jak wynika z powyższego niezaprzeczalnie bezwzględny obowiązek zamawiającego, w związku z przeprowadzaną przez niego procedurą udzielenia zamówienia publicznego, jest podanie w treści SIWZ wszelkich niezbędnych, kompletnych danych, umożliwiających rzetelne opracowanie treści oferty i oszacowanie przez wykonawców kosztów realizacji tego zamówienia jak i zapewnienie porównywalności ofert”

**Odpowiedź 4: W ramach realizacji obowiązków wykonawcy określonych w § 1 ust. 4 wzoru umowy dla pakietu nr 1 wykonawca powinien dostarczyć zamawiającemu całość dokumentacji niezbędnej do uruchomienia zbiornika ciekłego tlenu wraz z osprzętem. W szczególności zamawiający oczekuje dostarczenia Dokumentacji Techniczno-Ruchowej zbiornika wraz z osprzętem i schematu technologicznego montażu/posadowienia oraz wpięcia do istniejącej instalacji.**

**Pytanie 5:** „W załączniku nr 4A – WZÓR UMOWY – w § 6 ust. 2 prosimy o zmianę na brzmienie: (...) termin płatności wynosi 30 dni od daty wystawienia faktury VAT przy czym data faktury nie może być wcześniejsza od daty dostawy.”

**Odpowiedź 5: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy opisaną w pytaniu.**

**Pytanie 6:** „W załączniku nr 4A – WZÓR UMOWY – w § 7 prosimy o zmianę na brzmienie:

1. Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karami umownymi w przypadku:

a) niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy, bądź niedotrzymania terminu realizacji przedmiotu umowy z wyłącznej winy Wykonawcy w wysokości 2% wartości niedostarczonej dostawy za każdy dzień opóźnienia.

b) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, w całości lub w części, z przyczyn, za które Wykonawca odpowiada, w szczególności w związku z nienależytym wykonywaniem przez Wykonawcę niniejszej umowy w wysokości 10 % wartości netto niezrealizowanej umowy.

**UWAGA!!!** Funkcją kar umownych w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia oraz dyscyplinowanie zobowiązanego, nie zaś nadmierna restrykcyjność, dlatego też poziom tych kar winien być miarkowany – i to zarówno jak chodzi o wskazanie procentowe naliczania, jak i wartość stanowiącą podstawę naliczania. Przepis art.484 §2 kc. daje wykonawcy (dłużnikowi) prawo żądania zmniejszenia takiej kary (gdy zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub jest rażąco wygórowane). Prośbę naszą motywujemy również faktem, iż w przypadku zaistnienia sytuacji wymienionej w § 7 ust. 1a, może dojść do kuriozalnej sytuacji, w której wartość kary za niedotrzymanie terminu realizacji przedmiotu umowy jest w stanie przekroczyć wysokość kary za odstąpienie od umowy.”

**Odpowiedź 6:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pytanie 7:** „W załączniku nr 4A – WZÓR UMOWY – w § 10 pkt a) prosimy o zmianę na brzmienie:

Wykonawca trzykrotnie nie dochowa terminu dostawy z wyłącznej winy Wykonawcy.”

**Odpowiedź 7:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pytanie 8:** „W załączniku nr 4A – WZÓR UMOWY – w § 13 prosimy o zmianę na brzmienie:

1. Wszelkie spory wynikające z realizacji zapisów niniejszej umowy będą w pierwszej kolejności rozstrzygane na drodze polubownej w terminie 14 dni od daty pisemnego zgłoszenia sporu.

2. Spory, które nie zostaną rozstrzygnięte polubownie, będą ostatecznie rozstrzygane przez sądy powszechne właściwe dla siedziby Powoda.”

**Odpowiedź 8:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

#### **Pytania od 9 do 14 dot. wzoru umowy (zał. nr 4 B)**

**Pytanie 9:** „W załączniku 4B – WZÓR UMOWY w § 2 pkt b prosimy o dopuszczenie dwutlenku węgla o terminie ważności nie krótszym niż 6 miesięcy od daty dostarczenia.

Uwaga! Dwutlenek węgla zarejestrowany jako wyrób medyczny posiada termin ważności 12 miesięcy od daty produkcji.”

**Odpowiedź 9:** Zgodnie z odpowiedzią na pytanie 3 – zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 10:** „W załączniku 4B – WZÓR UMOWY w § 5 ust. 1 prosimy o dopuszczenie sytuacji, gdzie wraz z dostawą gazów dostarczony będzie dowód dostawy zawierający ilość i rodzaj dostarczonych gazów. Faktura będzie wystawiona zgodnie z obowiązującymi przepisami i przesłana pocztą

**UWAGA!!!** Faktura w formie pisemnej może być wystawiona po zatwierdzeniu dostawy do Zamawiającego poprzez wczytanie danych do centralnego systemu w punkcie wydania butli Wykonawcy. Faktura jest wystawiana po fizycznej dostawie do Zamawiającego i przesyłana pocztą. W tej kwestii liczymy na zrozumienie specyfik naszej branży i obrotu butlami na gazy sprężone. Wraz z dostawą Zamawiający otrzymuje Dowód Dostawy z podanymi ilościami butli i rodzajem gazu dostarczonego oraz ilościami butli pustych zwróconych przez Zamawiającego”.

**Odpowiedź 10:** Zamawiający modyfikuje brzmienie ust. 1 w § 5 wzoru umowy 4B:

#### **„§ 5**

1. Wykonawca będzie wystawiał na koniec miesiąca, za który pobierana jest opłata dzierżawna, fakturę VAT za dzierżawę butli wraz z zestawieniem ilości butli dzierżawionych w danym dniu.

Wraz z dostawą gazów dostarczony będzie dowód dostawy zawierający ilość i rodzaj dostarczonych gazów. Faktury za dostarczone gazy będą wystawiane bezpośrednio po dostawie.”

**Pytanie 11:** „W załączniku 4B – WZÓR UMOWY w § 5 ust. 2 prosimy o zmianę na brzmienie: termin płatności wynosi 30 dni od daty wystawienia faktury VAT przy czym data faktury nie może być wcześniejsza od daty dostawy.”

**Odpowiedź 11:** Zamawiający na wyraża zgody na zmianę wzoru umowy opisaną w pytaniu.

**Pytanie 12:** „W załączniku 4B – WZÓR UMOWY w § 6 prosimy o zmianę na brzmienie:

1. Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karami umownymi w przypadku:
  - a) niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy, bądź niedotrzymania terminu realizacji przedmiotu umowy z wyłączonej winy Wykonawcy w wysokości 2% wartości niedostarczonej dostawy za każdy dzień opóźnienia.
  - b) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, w całości lub w części, z przyczyn, za które Wykonawca odpowiada, w szczególności w związku z nienależytym wykonywaniem przez Wykonawcę niniejszej umowy w wysokości 10 % wartości netto niezrealizowanej umowy.

*UWAGA!!! Funkcją kar umownych w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia oraz dyscyplinowanie zobowiązanego, nie zaś nadmierna restrykcyjność, dlatego też poziom tych kar winien być miarkowany – i to zarówno jak chodzi o wskazanie procentowe naliczania, jak i wartość stanowiącą podstawę naliczania. Przepis art.484 §2 kc. daje wykonawcy (dłużnikowi) prawo żądania zmniejszenia takiej kary (gdy zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub jest rażąco wygórowane). Prośbę naszą motywujemy również faktem, iż w przypadku zaistnienia sytuacji wymienionej w § 6 ust. 1a, może dojść do kuriozalnej sytuacji, w której wartość kary za niedotrzymanie terminu realizacji przedmiotu umowy jest w stanie przekroczyć wysokość kary za odstąpienie od umowy.”*

**Odpowiedź 12:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pytanie 13:** „W załączniku 4B – WZÓR UMOWY w § 9 a) prosimy o zmianę na brzmienie: Wykonawca trzykrotnie nie dochowa terminu dostawy z wyłączonej winy Wykonawcy.”

**Odpowiedź 13:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pytanie 14:** „W załączniku nr 4B – WZÓR UMOWY – w § 11 prosimy o zmianę na brzmienie:

1. Wszelkie spory wynikające z realizacji zapisów niniejszej umowy będą w pierwszej kolejności rozstrzygane na drodze polubownej w terminie 14 dni od daty pisemnego zgłoszenia sporu.  
Spory, które nie zostaną rozstrzygnięte polubownie, będą ostatecznie rozstrzygane przez sądy powszechne właściwe dla siedziby Powoda.”

**Odpowiedź 14:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje również termin składania ofert ustalony do dnia 07.08.2015 r. do godziny 10.00 oraz termin otwarcia ofert (w tym samym dniu o godzinie 10.30).**

Egz.:

1. adresat.
2. aa.