

znak: WAG-II.261.10.2017
WAG-II.W.61...KK.2017

Katowice, dnia 14 lutego 2017 r.

DO
WYKONAWCÓW

dotyczy: zamówienie nr 2/pn/2017 – dostawa kart elektronicznych

W nawiązaniu do pisma nr WAG-II.W.58.KK.2017 z dnia 13.02.2017 r. oraz w oparciu o art. 38 ust.2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U.2015.2164 ze zm.), w skrócie „pzp”, przekazuję niniejszym odpowiedzi (wyjaśnienia) na zapytania z dnia 10.02.2017 r., których treść zawiera cyt. pismo z dnia 13.02.2017 r. zamieszczone na stornie internetowej www.nfz-katowice.pl.

Zmiana treści SIWZ (wzoru umowy) wynikająca z udzielonych odpowiedzi (wyjaśnień) dokonywana jest w oparciu o art. 38 ust.4 ustawy.

Odpowiedzi (wyjaśnienia):**Ad.1**

Sposób wypełnienia oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ust.1 pkt 1 pzp, wynika z samej treści wzoru oświadczenia załączonego do SIWZ, które to oświadczenie w pkt I.1) wymaga od Wykonawcy dokonania wskazania - zgodnie ze stanem prawnym i faktycznym dotyczącym Wykonawcy - tj. określenia, czy Wykonawca nie podlega wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 24 ust.1 pkt 12-23 pzp (lit.A), czy też zachodzą w stosunku do Wykonawcy podstawy wykluczenia z postępowania (lit.B) – tu należy podać mającą zastosowanie podstawę wykluczenia spośród wymienionych w art. 24 ust.1 pkt 12-23 pzp.

Sposób złożenia oświadczenia w tym zakresie wydaje się być oczywisty, jako że nie można jednocześnie podlegać i nie podlegać wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 24 ust.1 pkt 12-23 pzp.

Wykonawca winien zatem wskazać, czy dotyczy go sytuacja objęta lit. A, czy lit. B; Wykonawca

może tego dokonać poprzez wykreślenie opcji, która go nie dotyczy.

Jeżeli Wykonawca wskaże lit. B winien podać jednocześnie podstawę wykluczenia, a w przypadku wykluczenia w oparciu o art. 24 ust.1 pkt 13 i 14 oraz 16-20 pzp, Wykonawca zgodnie z art. 24 ust.8 pzp może przedstawić dowody na to, że podjęte przez niego środki są wystarczające do wykazania jego rzetelności (...). W oświadczeniu zostało przewidziane miejsce na wskazanie środków naprawczych.

Odnosnie pkt II oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ust.1 pkt 1 pzp, jeżeli Wykonawca nie polega na zdolności zawodowej innego podmiotu – nie powołuje się na zasoby innego podmiotu, oczywistym jest, iż nie wypełnia pkt II; może go wykreślić.

Ad.2

Wprowadzanie zapisów doprecyzowujących jest zbędne.

Treść §3 ust.4 wzoru umowy jednoznacznie wskazuje, iż zapłata za dostarczone karty będzie następowała na zasadzie płatności częściowych, w formie polecenia przelewu w terminie do 30 dni licząc od dnia dostarczenia do siedziby Zamawiającego przez Wykonawcę prawidłowo wystawionej faktury, na podstawie danego protokołu odbioru (...).

Z zapisów §2 ust.4 wzoru umowy wynika, iż protokół odbioru dotyczy każdej zrealizowanej w ramach umowy dostawy.

Ad.3

Śląski OW NFZ w umowach zawieranych w wyniku udzielenia zamówienia publicznego co do zasady stosuje 30-dniowy termin zapłaty faktur. Termin ten nie narusza przepisów ustawy z dnia 08.03.2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U.2016.684 j.t.).

Ad.4

Wysokość kary umownej, o której mowa w §6 ust.1 lit.b wzoru umowy, uzasadnia okoliczność, iż kara ta dotyczy opóźnienia w stosunku do terminu pierwszej dostawy częściowej, a zatem terminu, który podlega ocenie w II kryterium oceny ofert i może zaważyć na wyborze danej oferty jako najkorzystniejszej dla realizacji przedmiotowego zamówienia.

Niniejsze czyni karę adekwatną do opisanego przypadku.

Ad.5

Zmienia się treść §6 ust.1 lit.c wzoru umowy poprzez obniżenie wysokości kary umownej z 1.000,00 zł do **500,00 zł** za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminu wskazanego w §2 ust.1 lit. b umowy.

Ad.6 i Ad.7

Kara w wysokości 50,00 zł za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminu wskazanego w §5 ust.2 zd.2 umowy, a więc terminu 5 dni roboczych licząc od dnia przekazania zawiadomienia o wadzie, nie stanowi kary wygórowanej. Wysokość tej kary pozostaje zatem na poziomie dotychczasowym.

Odnosnie **§6 ust.1 lit.d zdanie 2** wzoru umowy, otrzymuje ono następujące brzmienie:

„Jeżeli liczba kart wadliwych w okresie gwarancji i rękojmi za wady przekroczy liczbę **25.000 sztuk**, Wykonawca zobowiązany będzie - niezależnie od obowiązku wynikającego z §5 ust.2 zd.2

umowy - dodatkowo zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości **25%** całkowitego wynagrodzenia należnego za wszystkie dostarczone karty wadliwe (według ceny jednostkowej karty wynikającej z niniejszej umowy).”

Ad.8, Ad.9 i Ad. 10

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu proponowanego w zapytaniu nr 8, co czyni zmiany treści umowy postulowane w zapytaniu nr 9 i 10 bezprzedmiotowymi.

Zwraca się uwagę, iż co do zasady stosunek prawny wynikający z faktu udzielenia zamówienia publicznego winna cechować trwałość, zaś przypadki ewentualnego wcześniejszego zakończenia umowy zawartej w trybie ustawy Prawo zamówień publicznych winny być regulowane jako wyjątek od zasady. Nadrzędnym celem jest tu bowiem realizacja zamówienia publicznego służącego wypełnianiu zadań publicznych spoczywających na danym zamawiającym.

Opisane w §7 wzoru umowy okoliczności rozwiązania umowy należą do istotnych z punktu widzenia celu zawieranej umowy, a więc z punktu widzenia interesu publicznego, jaki umowa ma realizować. Okoliczności te zostały skonkretyzowane i ograniczają się jedynie do przypadków nienależytego wykonania umowy polegających na opóźnieniu w jej realizacji, których nieograniczone trwanie w czasie mogłoby zniweczyć cel zawieranej umowy.

Ad.11

Zmienia się treść §7 ust.1 lit.a wzoru umowy poprzez nadanie brzmienia:

„a) w przypadku, gdy opóźnienie w stosunku do terminu, o którym mowa w §2 ust.1 lit.a umowy, przekroczy 5 dni **roboczych** (przez *dni robocze* rozumie się dni od poniedziałku do piątku za wyjątkiem przypadających na nie dni ustawowo wolnych od pracy);”

Ad.12

Zamawiający nie wyraża zgody na zapis proponowany w zapytaniu nr 12 uznając go za bezprzedmiotowy.

Zamawiający należy do podmiotów działających w ramach zatwierdzonego planu finansowego oraz terminowo regulujących swoje zobowiązania finansowe.

W przypadku ewentualnego opóźnienia w zapłacie, Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe (por. §3 ust.8 wzoru umowy).

Ad.13

Zamawiający nie widzi podstaw dla wprowadzenia proponowanych zapisów do wzoru umowy.

Zważywszy przedmiot zamówienia (umowy) zaproponowane regulacje dotyczące „Tajemnicy przedsiębiorstwa i poufności informacji” wydają się nie przystawać do okoliczności omawianego przypadku. Ponadto należy zauważyć, iż proponowane zapisy w bardzo szeroki sposób definiują tajemnicę przedsiębiorstwa, co znacznie wykracza poza ustawową definicję tego pojęcia stanowiącą, iż przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności (art.11 ust.4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji).

Opis! 

Niezależnie jednak od zapisów umowy, Strony umowy winny być świadome uprawnień oraz obowiązków, w tym ograniczeń wynikających z przepisów prawa, w szczególności z ustawy z dnia 29.08.1997 r. o ochronie danych osobowych, ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (tajemnica przedsiębiorstwa), a także regulacji, jakim podlegają w sferze jawności postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego (art. 8 pzp) oraz umowa w sprawie zamówienia publicznego (art. 139 ust.3 pzp; ustawa z dnia 06.09.2001 r. o dostępie do informacji publicznej).

Zmiany wprowadzone niniejszym pismem do treści SIWZ, a konkretnie do treści wzoru umowy, nie powodują zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, nie wymagają również przedłużenia terminu składania ofert.

Termin składania (otwarcia) ofert pozostaje zatem bez zmian w stosunku do terminu wyznaczonego pismem WAG-II.W.58.KK.2017 z dnia 13.02.2017 r. (por. także Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zamieszczone w BZP), tzn. składanie ofert do dnia 17.02.2017 r. do godz.11.00 (otwarcie ofert w tym samym dniu o godz. 11.30).

Z upoważnienia Dyrektora
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
Z poważaniem
ZASTĘPCA DYREKTORA
Dariusz Kaczmarek
Dariusz Kaczmarek
DZIAŁ ODRĘBNE MIAŁOŚCIOWY
I ŚWIADCZENIOBIORCÓW

Dział Odrębne Miałowości i Świadczeniobiorców
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Tomasz Błaszczkowski

RADCA PRAWNY

Bartosz Kania