

PN-94/23/DS

### WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne tj. 215 000 euro, w trybie przetargu nieograniczonego na Dostawę sond, podłoży, odczynników, roztworów, oleju immersyjnego, płynu Hanksa, acetonitrylu, amfoterycyny, suchego lodu, panelu do diagnostyki statusu HRD, znak sprawy: PN-94/23/DS

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły zapytania do treści SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia oraz zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia.

W przypadku, gdy udzielone poniżej odpowiedzi pozostają w sprzeczności z postanowieniami SWZ lub też precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, należy przyjąć, że stanowią one zmianę SWZ, dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 137 ust. 1 Ustawy Pzp i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SWZ, przy czym w przypadku gdy:

1. postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
2. postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SWZ.

#### **Pytanie nr 1**

Prosimy o modyfikację zapisów § 13 ust. 1 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. 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.

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy w zakresie wysokości kar umownych.**

#### **Pytanie nr 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna suma kar umownych nie przekroczyła poziomu 20% wartości netto umowy?

Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawiają wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość,

która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrytykowanej przez KIO sytuacji.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy w zakresie wysokości kar umownych.**

**Pytanie nr 3 (dotyczy: Część I – sondy, Pozycja 4)**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie mieszaniny dwóch sond do wykrywania zmiany liczny kopii CDKN2C (1p32.2) oraz CKS1B (1q21): sonda CDKN2C o wielkości 540 kpz wyznakowana typu ZyGreen, a sonda CKS1B o wielkości 425 kpz wyznakowana typu ZyOrange. Posiada symbol IVD.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza taką mieszaninę dwóch sond.**

**Pytanie nr 4**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie w części nr 2 przedmiotu zamówienia z minimalnym terminem ważności 1 miesiąc? Uzasadnienie: ze względu na skład i komponenty nie można określić terminu ważności odczynników na minimum określone przez Zamawiającego. Wykonawca nie ma prawa gwarantować okresu ważności dłuższego niż zalecany przez producenta. Brak zgody Zamawiającego na powyższe terminy uniemożliwi Wykonawcy złożenie wiążącej oferty.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

• **pytania do Umowy (Zał. nr 7a):**

**Pytanie nr 5**

§2 pkt 5 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „udostępnienia w bibliotece technicznej Wykonawcy pod adresem: www. .... lub dostarczania Zamawiającemu w terminie 2 dni roboczych od dnia przesłania wezwania aktualnych dokumentów dopuszczających towar sklasyfikowany jako wyrób medyczny do obrotu i używania na terytorium RP zgodnie z ustawą z dnia 7 kwietnia 2022 r. o wyrobach medycznych,”? Uzasadnienie: Wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Klientów Wykonawca umożliwia obecnie Zamawiającym możliwość nieograniczonego, całodobowego i bezpłatnego dostępu do biblioteki technicznej znajdującej się na stronie internetowej Wykonawcy dzięki, której Zamawiający będzie miał zarówno podgląd jak i możliwość pobrania szeregu dokumentów dotyczących przedmiotu umowy w tym m.in. deklaracji zgodności, certyfikatów, ŚKJ, ulotek, instrukcji czy kart charakterystyk. Mając powyższe na uwadze zwracamy się z prośbą o przychylne rozpatrzenie pytania.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ**

**Pytanie nr 6**

§2 pkt 6 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „udostępnienia w bibliotece technicznej Wykonawcy pod adresem: www. .... lub dostarczenia wraz z pierwszą dostawą towaru kart charakterystyki niebezpiecznych substancji chemicznych i ich mieszanin (jeśli dotyczy dostarczanego towaru), a także informowania Zamawiającego o wszystkich zmianach kart charakterystyki niebezpiecznych substancji chemicznych i ich mieszanin w okresie obowiązywania Umowy oraz każdorazowo niezwłocznego dostarczania aktualnych dokumentów w przypadku braku ich udostępnienia w bibliotece technicznej”? Uzasadnienie: Wychodząc

naprzeciw oczekiwaniom Klientów Wykonawca umożliwia obecnie Zamawiającym możliwość nieograniczonego, całodobowego i bezpłatnego dostępu do biblioteki technicznej znajdującej się na stronie internetowej Wykonawcy dzięki, której Zamawiający będzie miał zarówno podgląd jak i możliwość pobrania szeregu dokumentów dotyczących przedmiotu umowy w tym m.in. deklaracji zgodności, certyfikatów, ŚKJ, ulotek, instrukcji czy kart charakterystyk. Mając powyższe na uwadze zwracamy się z prośbą o przychylne rozpatrzenie pytania.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ**

#### **Pytanie nr 7**

§5 ust. 8 pkt 1 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „instrukcje używania i przechowywania towaru, a także sposobu dezynfekcji lub sterylizacji towaru (jeśli dotyczy) w języku polskim (chyba, że zostały udostępnione w bibliotece technicznej Wykonawcy)”?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że §5 ust. 8 pkt 1 otrzymuje następujące brzmienie:**

*„instrukcje używania i przechowywania towaru, a także sposobu dezynfekcji lub sterylizacji towaru (jeśli dotyczy) w języku polskim (o ile nie zostały udostępnione w bibliotece technicznej Wykonawcy, o której mowa w §2 pkt 5 i 6)”*

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ.**

#### **Pytanie nr 8**

§6 ust. 5 pkt 2 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „ 2) bez dokumentów wskazanych w § 5 ust. 8 Umowy (chyba, że zostały udostępnione w bibliotece technicznej Wykonawcy),; a także w przypadku odmowy wykonania obowiązków określonych w § 5 ust. 7 Umowy.”?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że §6 ust. 5 pkt 2 otrzymuje następujące brzmienie:**

*„bez dokumentów wskazanych w § 5 ust. 8 Umowy (o ile nie zostały udostępnione w bibliotece technicznej Wykonawcy, o której mowa w §2 pkt 5 i 6);”*

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ**

#### **Pytanie nr 9**

§13 ust. 1 pkt 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „niedostarczenia na żądanie Zamawiającego dokumentów wymienionych w § 2 pkt 5)-6) Umowy lub wymaganych wraz z dostawą towaru zgodnie z § 5 ust. 8 Umowy, z zastrzeżeniem sytuacji w której Wykonawca udostępnił dokumenty w bibliotece technicznej - w wysokości 20,00 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, nie więcej niż 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek;”?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że §13 ust. 1 pkt 3 otrzymuje następujące brzmienie:**

*„niedostarczenia na żądanie Zamawiającego dokumentów wymienionych w § 2 pkt 5)-6) Umowy lub wymaganych wraz z dostawą towaru zgodnie z § 5 ust. 8 Umowy, z wyjątkiem sytuacji gdy Wykonawca udostępnił dokumenty w bibliotece technicznej, o której mowa w §2 pkt 5 i 6 - w wysokości 20,00 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, nie więcej niż 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek”*

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ**

#### **Pytanie nr 10**

§15 ust. 2 lit. e – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „trzykrotnego niedostarczenia dokumentów wymaganych wraz z dostawą towaru zgodnie z § 5 ust. 8 Umowy lub wymienionych w § 2 pkt 5)-6) Umowy o ile nie udostępniono ich w bibliotece technicznej Wykonawcy,”?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że §15 ust. 2 lit. e) otrzymuje następujące brzmienie:

*„trzykrotnego niedostarczenia dokumentów wymaganych wraz z dostawą towaru zgodnie z § 5 ust. 8 Umowy lub wymienionych w § 2 pkt 5)-6) Umowy, o ile nie udostępniono ich w bibliotece technicznej Wykonawcy, o której mowa w §2 pkt 5 i 6,”*

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ.**

• **Pytania do projektowanych postanowień umowy dla części nr 1-7, 9-11 (załącznik nr 7a):**

**Pytanie nr 11**

Do §1 ust. 3 wzoru umowy prosimy o dodanie następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w §1 ust. 3 projektu umowy zdania drugiego o następującej treści:

*„Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”*

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7a do SWZ.**

**W zakresie części 10 – nie dotyczy - SWZ nie określa terminu przydatności do użycia.**

**Pytanie nr 12**

Do §13 ust. 1 pkt 1, pkt 2 projektowanych postanowień umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za brak dostarczenia w terminie zamówionej partii towaru do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki, natomiast za brak wymiany w terminie zamówionej partii towaru do wysokości 0,5% wartości brutto niewymienionego towaru za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy w zakresie wysokości kar umownych.**

**Pytanie nr 13**

Do §14 ust. 13 projektowanych postanowień umowy: Prosimy o rezygnację z opisanego w §14 ust. 13 projektowanych postanowień umowy uzależniania zmiany wynagrodzenia od wyliczeń wykonawcy oraz zastąpienie go automatyczną indeksacją wynagrodzenia opartą o konkretną obiektywną wartość, jaką jest opisany przez Zamawiającego wskaźnik. Wyjaśniamy, że zgodnie z powszechnie przyjętym poglądem „podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę w związku z realizacją robót budowlanych lub usług w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy.**

• **Pytania do projektowanych postanowień umowy dla części nr 8, 12 (załącznik nr 7b):**

**Pytanie nr 14**

Do §1 ust. 3 wzoru umowy prosimy o dodanie następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi

wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w §1 ust. 3 projektu umowy zdania drugiego o następującej treści:

„Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

**Powyższe zostanie uwzględnione w obowiązującym załączniku nr 7b do SWZ.**

**Pytanie nr 15**

Do §12 ust. 1 pkt 1, pkt 2 projektowanych postanowień umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za brak dostarczenia w terminie zamówionej partii towaru do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki, natomiast za brak wymiany w terminie zamówionej partii towaru do wysokości 0,5% wartości brutto niewymienionego towaru za każdy dzień zwłoki ?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający podtrzymuje zapisy w zakresie wysokości kar umownych.**

- **Dotyczy części 11: Panel do diagnostyki statusu HRD**

**Pytanie nr 16 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę zestawu odczynników pozwalającego na wyznaczenie parametru GIS (ang. Genomic Instability Score) dla oceny sygnatury genomowej HRD z uwzględnieniem takich parametrów jak: LOH (ang. Loss of Heterozygosity), TAI (ang. Telomeric Allelic Imbalance oraz LST (ang. Large-scale State Transitions) i jednocześnie zapewniającego uzyskanie oceny mutacji (SNV, Indels, CNV) w obrębie nie mniej niż 500 genów człowieka powiązanych z nowotworzeniem (w tym oceny SNV i dużych rearanżacji w obrębie genów BRCA 1 oraz BRCA2) oraz na ocenę parametrów TMB i MSI dla badanej utrwalonej metodą FFPE tkanki?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza dostawę odczynników o powyższych cechach.**

**Pytanie nr 17 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na oferowanie zestawu odczynników konfekcjonowanego po 24 testy w opakowaniu?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie, z odpowiednim przeliczeniem w formularzu cenowym wymaganych ilości.**

**Pytanie nr 18 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie zestawu odczynników pozwalającego na jednoczesną analizę od 3 do 8 prób w jednym cyklu pracy sekwenatora NextSeq550 Dx oraz nie mniej niż 16 prób w jednym cyklu pracy wysokoprzepustowego sekwenatora NGS pracującego w technologii SBS?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 19 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Czy Zamawiający wymaga dostarczenia zestawu odczynników posiadającego certyfikat CE IVD do diagnostyki medycznej *in vitro*, z wykorzystaniem których możliwe jest przygotowanie bibliotek NGS dedykowanych do sekwencjonowania w diagnostycznym trybie pracy sekwenatorze NextSeq550 Dx?

**Odpowiedź:**

**Tak, Zamawiający wymaga.**

**Pytanie nr 20 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Zwracamy się z prośbą o możliwość zaoferowania zestawu odczynników o statusie RUO.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 21 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie zestawu odczynników, dla którego protokół pracy przewiduje maksymalnie 5 dni od próbki DNA do uzyskania wyniku końcowego danych z panelu CGP oraz sygnatur genomowych HRD (parametr GIS), MSI i TMB?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 22 - dotyczy: załącznik 2.11 do SWZ, pkt 1**

Zwracamy się z prośbą o możliwość dostarczenia instrukcji użytkownika w języku angielskim. Prośbę motywujemy faktem, że producent odczynników podążając za coraz nowszymi wymogami rynku biomedycznego na bieżąco modyfikuje panele NGS, także ten dedykowany do analizy statusu HRD. Aktualizacje protokołu pracy dla panelu w języku angielskim udostępniane są użytkownikom na stronie internetowej producenta.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza dostarczenie instrukcji użytkownika w języku angielskim.**

**Pytanie nr 23 - dotyczy: SWZ, Rozdział VI, tabela wiersz 11**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę produktu z terminem przydatności do użycia nie krótszym niż 3 miesiące liczonym od dnia dostawy danego zamówienia częściowego do siedziby użytkownika?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ tj. termin przydatności do użycia 6 miesięcy od daty dostawy do Zamawiającego.**

**Pytanie nr 24 - dotyczy: załącznik 7a do SWZ, paragraf 5, ust. 2**

Zwracamy się z prośbą o zmianę terminu dostawy zamówienia częściowego na maksymalnie 21 dni roboczych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 25 - dotyczy: załącznik 7a do SWZ, paragraf 12, ust. 2**

Zwracamy się z prośbą o zmianę terminu dostawy towaru wolnego od wad na maksymalnie 21 dni roboczych od zgłoszenia reklamacji przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

Zamawiający, zgodnie z art. 137 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych przedłuża termin składania ofert.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że zmianie uległy następujące terminy:

- **Rozdział XVI Wadium, pkt. 2 SWZ, poprzez nadanie nowego brzmienia:**  
„Wadium w pieniądzu należy wnieść **do dnia 22.01.2024 r. do godz. 09:00** przelewem bankowym na rachunek bankowy Zamawiającego: PKO BP S.A. XVI O/W - wa 98 1020 1169 0000 8902 0011 2045, z tytułem: Przetarg nieograniczony nr PN-94/23/DS, część nr .....
- **Rozdział XXIII Sposób oraz termin składania ofert, pkt 1 SWZ, poprzez nadanie nowego brzmienia:**  
„Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami określonymi w SWZ należy umieścić na Platformie pod adresem: <https://nio.ezamawiajacy.pl/> - w myśl ustawy PZP na stronie internetowej prowadzonego postępowania **do dnia 22.01.2024 r. do godz. 09:00.**”
- **Rozdział XXIV Termin otwarcia ofert, pkt. 1 SWZ, poprzez nadanie nowego brzmienia:**  
„Otwarcie ofert nastąpi w dniu **22.01.2024 r.** o godz. 10:00.”
- **Rozdział XXX Termin, związania ofert, pkt 1 SWZ, poprzez nadanie nowego brzmienia:**  
„Wykonawca jest związany złożoną ofertą przez okres 90 dni, tj. od dnia upływu terminu składania ofert **do dnia 20.04.2024 r.**”

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe dopuszczenia oraz zmiany, podczas sporządzania i składania ofert.

Z poważaniem,

ZASTĘPCA WIELOWNIKI  
DZIAŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH  
  
Wioletta Dmowska

Załączniki:

- załącznik nr 7a do SWZ obowiązujący - Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego (dot. części 1-7, 9-11)
- załącznik nr 7b do SWZ obowiązujący - Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego (dot. części 8, 12)
- Zmiana Ogłoszenia o zamówieniu

**ST. SPECJALISTA**  
**ds. Zamówień Publicznych**  
  
Damian Sadło

