

Koszalin, 27.08.2020 r.

Do:
Wykonawcy postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego

dotyczy: przetarg nieograniczony nr TP.382.103.2020 EK – jałowe zestawy operacyjne do zabiegów zaćmy kompatybilne z aparatem Constellation

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U.2019.1843) udzielam wyjaśnień na zadane pytania:

PYTANIE NR 1: dotyczy zapisów SIWZ dział VI, pkt. 2. 2)

„Czy Zamawiający dopuści, w celu potwierdzenia spełnienia wymagań Zamawiającego w zakresie przedmiotu zamówienia, ulotek (opisów) autoryzowanego dystrybutora producenta?”

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE NR 2: dotyczy §3 ust. 5 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 5 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Kupujący zastrzega sobie prawo niewykonania umowy w pełnym zakresie, jednak nie mniejszym niż 20%. Sprzedawcy będzie przysługiwało roszczenie o realizację umowy w 80% jej wartości netto.” ?

Uzasadnienie:

Minimalny próg zamówień w wysokości 50% jest zbyt niski, uniemożliwia Sprzedawcy rzetelną ocenę ryzyka i przygotowanie jak najkorzystniejszej oferty dla obu Stron. Przyjęcie niższego progu oznacza zbyt duże ryzyko dla Sprzedawcy w związku z możliwością niezamówienia asortymentu o wartości aż 50% wartości umowy.”

ODPOWIEDŹ

Nie.

PYTANIE NR 3: dotyczy § 3 ust. 8 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie § 3 ust. 8 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku realizacji zamówienia niezgodnego z ofertą, Kupującemu przysługuje prawo odmowy przyjęcia niezgodnych z ofertą elementów zamówienia. Sprzedawca jest zobowiązany do odbioru na własny koszt towaru w terminie wyznaczonym przez Kupującego.” ?

Uzasadnienie:

Kupujący powinien być zobowiązany odebrać wszystkie zgodne z zamówieniem elementy dostawy, w tym zakresie umowa zostanie bowiem wykonana prawidłowo i nie będzie podstaw do odmowy odbioru, która powinna być dopuszczalna tylko w stosunku do tych konkretnych elementów dostawy, które będą niezgodne z zamówieniem.”

ODPOWIEDŹ

Tak

PYTANIE NR 4: dotyczy §4 ust. 3 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, na towary sprzedawane w ramach niniejszej umowy zmiana ceny następuje automatycznie z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego stawkę, bez konieczności zawierania aneksu do umowy.” ?

Uzasadnienie:

Zgodnie z przepisem art. 32 ustawy PZP, wartością zamówienia jest wynagrodzenie netto i tylko ta wartość ma dla Sprzedawcy ekonomiczne znaczenie jako ekwiwalent jego świadczenia. Zmiana stawki VAT jest zdarzeniem całkowicie niezależnym od stron, nowa stawka powinna więc być stosowana automatycznie od dnia wejścia w życie stosownych przepisów. Proszę też mieć na względzie, że Sprzedawca nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką."

ODPOWIEDŹ

Tak

PYTANIE NR 5: dotyczy §6 ust. 8 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 8 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku wystąpienia wad jakościowych i/lub ilościowych Sprzedawca zobowiązany jest wymienić towar wadliwy na wolny od wad i/lub uzupełnić niedobór ilościowy w ciągu 5 dni roboczych od dnia uznania reklamacji. Czas na rozpatrzenie reklamacji nie może być dłuższy niż:

- a) **5 dni roboczych od dnia złożenia przez Kupującego reklamacji – w przypadku reklamacji ilościowej;**
- b) **5 dni roboczych od dnia dostarczenia Sprzedawcy reklamowanych towarów – w przypadku reklamacji jakościowej.” ?**

Uzasadnienie:

Sprzedawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, zasadnym jest, aby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia dostarczenia Sprzedawcy reklamowanych towarów. Ponadto Sprzedawca uważa, że doręczenie mu wadliwego asortymentu powinno być obowiązkiem Kupującego. Termin ten powinien być zastrzeżony w dniach roboczych, bowiem Sprzedawca nie pracuje w weekendy ani w dni ustawowo wolne."

ODPOWIEDŹ

Tak

PYTANIE NR 6: dotyczy §7 ust. 1 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Sprzedawca zapłaci Kupującemu kary umowne w przypadku:

1) nienależytego wykonywania umowy, **tj. z następujących powodów:**

a) nieterminowej realizacji dostaw **z winy Wykonawcy** w wysokości 0,2% wartości **netto** towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 5% tej wartości,**

b) realizacji dostaw, w których stwierdzone zostały **i uznane przez Sprzedawcę** wady jakościowe w wysokości 0,2% wartości **netto** wadliwej części dostawy,

c) realizacji dostaw, w których stwierdzone zostały **i uznane przez Sprzedawcę** braki ilościowe w wysokości 0,2% wartości **netto** brakującej części dostawy,

d) wymiany po upływie terminu, o którym mowa § 6 ust. 8, przedmiotu umowy, w którym stwierdzone zostały wady jakościowe w wysokości 0,3% wartości **netto** towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 5% tej wartości,**

e) wymiany po upływie terminu, o którym mowa § 6 ust. 8, przedmiotu umowy, w którym stwierdzone zostały braki ilościowe w wysokości 0,3% wartości **netto** towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 5% tej wartości,**

2) odstąpienia od **niezrealizowanej części** umowy przez Kupującego z przyczyn zależnych od Sprzedawcy - w wysokości 10% wartości **netto** niezrealizowanej części umowy.

3) niedostarczenia w terminie 7 dni dokumentów o których mowa w § 6 ust. 3 w wysokości 5% wartości **netto** niezrealizowanej części umowy.” ?

Uzasadnienie:

- Kary umowne powinny być naliczane w przypadku konkretnie wymienionych uchybień Sprzedawcy, które powinny zostać enumeratywnie wyliczone. Przeciwnie rozwiązanie stawia go w zbyt dużej niepewności w zakresie konsekwencji finansowych popełnianych przez niego uchybień;

- Kary umowne powinny być naliczane tylko w tych przypadkach nieterminowej realizacji dostaw lub innych obowiązków Sprzedawcy, za które ponosi on wyłączną odpowiedzialność, czyli w przypadku popadnięcia przez niego w zwłokę. Nieterminowe realizowanie obowiązków (czyli opóźnienie) może być również spowodowane działaniem siły wyższej, osób trzecich, a nawet Kupującego – w takich przypadkach nie powinno się obciążać Sprzedawcy;

- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych od kwoty netto, a nie brutto wynagrodzenia, jak już bowiem wskazano to kwota netto określa wartość zobowiązania Wykonawcy (art. 32 PZP), zaś kwota VAT, składająca się na wynagrodzenie brutto, jest tylko podatkiem, którego płatnikiem jest Sprzedawca;

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych powoduje, że mogą one urosnąć do rozmiarów nieproporcjonalnie przewyższających wartość poniesionej przez Kupującego szkody. W takim zaś wypadku kara umowna nie będzie już pełniła funkcji odszkodowania, ale służyć będzie wzbogaceniu się Kupującego kosztem Sprzedawcy. W razie uzasadnionej potrzeby, Kupujący i tak może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych;

- Kary umowne za realizację dostaw wadliwych pod względem jakościowym lub ilościowym powinny być dopuszczalne tylko wtedy, gdy reklamacja zostanie uznana przez Sprzedawcę, gdyż nie każde zgłoszenie wady przez Kupującego może okazać się uzasadnione;

- Z uwagi na to, że umowa dotyczy sukcesywnej dostawy towarów, odstąpienie od niej powinno być dopuszczalne tylko w przypadku jeszcze jej niezrealizowanej części. W przeciwnym wypadku strony musiałyby zwrócić sobie to, co wzajemnie świadczyły."

ODPOWIEDŹ

Nie

PYTANIE NR 7: dotyczy 4 w §7 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z projektu umowy ust. 4 w §7?

Uzasadnienie:

Stosownie do przepisu art. 15r¹ ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 374 ze zm.): W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii. Przepis art. 15r ust. 1 tej samej ustawy odnosi się natomiast do umowy w sprawie zamówienia publicznego, w rozumieniu ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843). W ocenie Sprzedawcy, treść ust. 4 w §7 wzoru umowy pozostaje w sprzeczności z ww. regulacją, w związku z czym powinna zostać wykreślona."

ODPOWIEDŹ

Nie

PYTANIE NR 8: dotyczy projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z projektu umowy paragrafu ósmego?

Uzasadnienie:

Kupujący nie powinien mieć prawa do odstąpienia od umowy w przypadku zmiany zasad jego współpracy z NFZ, Sprzedawca nie ma żadnego wpływu na te relacje ani na sytuację Kupującego. Skoro Kupujący chce zawrzeć umowę, to znaczy, że dysponuje środkami finansowymi na jej realizację."

ODPOWIEDŹ

Nie.

PYTANIE NR 9: dotyczy §9 projektu umowy

„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §9 umowy w następującym brzmieniu:

„Wszelkie zmiany do niniejszej umowy (z wyjątkiem §4 ust. 3) wymagają formy pisemnej w postaci aneksu do umowy pod rygorem nieważności.” ?

Uzasadnienie:

Niniejsza propozycja jest spójna z tą dotyczącą brzmienia §4 ust. 3 umowy."

ODPOWIEDŹ

Tak

PYTANIE NR 10: dotyczy projektu umowy

75-581 Koszalin
ul. Chałubińskiego 7

www.swk.med.pl
e-mail: szpital@swk.med.pl

centrala: 94 34 88 400

NIP 6691044410
REGON 330006292-00036

BDO 000008455

KRS 0000006505
Sąd Rejonowy w Koszalinie
IX Wydział Gospodarczy KRS

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie do projektu umowy kolejnego paragrafu w brzmieniu:

„1. Sprzedawca zobowiązuje się do utrzymania ustalonych w ofercie cen netto przez okres obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem, że obowiązek utrzymania ustalonych w ofercie cen netto na stałym poziomie nie dotyczy sytuacji, gdy podwyższenie cen, w uzasadnionym przez Sprzedawcę zakresie, będzie następstwem wystąpienia epidemii wirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę COVID-19, bądź innej epidemii, w związku ze zmianą cen producenta lub zmianą kursu walut. Strony dopuszczają możliwość zmiany cen w zakresie i okolicznościach opisanych w zdaniu poprzedzającym, przy czym zmiana taka wymaga zawarcia przez Strony pisemnego aneksu do umowy.

2. Strony zgodnie postanawiają, że Sprzedawca nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy będące wynikiem epidemii koronawirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę COVID-19, bądź innej epidemii, pod warunkiem, że bez zbędnej zwłoki poinformuje Kupującego o ww. okolicznościach i ich wpływie na brak możliwości wykonania lub brak możliwości należytego wykonania umowy oraz, że niezwłocznie po ustąpieniu ww. okoliczności podejmie się wykonywania/należytego wykonywania umowy.” ?

Uzasadnienie:

- Sprzedawca prosi o doprecyzowanie j.w. z uwagi na obecną sytuację wywołaną pandemią koronawirusa SARS-CoV-2 wywołującego chorobę COVID-19 i związane z nią możliwe zmiany na rynku, mogące spowodować dodatkowe koszty po stronie Sprzedawcy, na które Sprzedawca nie ma wpływu i których Strony – nawet w chwili obecnej działając z należytą starannością – nie są w stanie przewidzieć.

- W związku z zaistniałą sytuacją epidemiczną i związanymi z nią możliwymi utrudnieniami na rynku, Sprzedawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, iż Sprzedawca nie ponosi odpowiedzialności za uchybienia obowiązkom umownym, które stanowią konsekwencję epidemii wirusa SARS-CoV-2 lub innej epidemii (jeśli taka wystąpi). Wskazane okoliczności pozostają poza kontrolą Stron umowy, wobec czego w takiej sytuacji Sprzedawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o ile poinformuje Kupującego bez zwłoki o zaistniałych utrudnieniach i ich wpływie na zobowiązania umowne i niezwłocznie podejmie się działań mających na celu wykonanie/należyte wykonane umowy po ustąpieniu ww. okoliczności.”

ODPOWIEDŹ

Nie

z up. DYREKTORA
Szpitala Wojewódzkiego w Koszalinie

mgr Magdalena Sikora
Z-ca Dyrektora ds. Technicznych i Administracyjnych