



Słupsk, dnia 11.02.2022 r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego pn.: „Dostawa wyrobów medycznych” – sprawa nr 01/PN/2022

Na podstawie **art. 135 ust. 6** – przetarg nieograniczony ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (dalej „Ustawa”) Zamawiający udostępnia treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia (dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie nr 1:

Czy w części nr 3 Zamawiający dopuszcza do wymaganego produktu możliwość zaoferowania specjalnej końcówki montowanej na śrubokręt, która umożliwi bezpieczne wprowadzanie śrub blokowanych w klatce oraz zmniejsza znacznie ryzyko uszkodzenia struktur krwionośnych?

Odp. Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający dookreśli w §7 ust. 1 um. depozytu, iż własność towaru przechodzi na Zamawiającego z momentem pobrania towaru z depozytu (zaimplantowania)? Obecny zapis pozwala dookreślić przejście własności nad towarem.

Odp. Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający doda zapis w §7 ust. 1, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?

Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczymi określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

Odp. Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 4:

Czy Zamawiający zmieni sposób liczenia kar umownych określonych w §7 ust. 2 z „za każdą godzinę zwłoki” na „za każdy dzień zwłoki”-w odniesieniu do terminu z §3 ust. 1 pkt 2 z uwagi na zapis, że termin liczony jest na dni robocze a nie na godziny?

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej.

Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.

W rozumieniu art. 484 §1 k.c. (vide: wyrok SN z 20 maja 1980 r., sygn. akt I CR 229/80, OSNC 1980/12/243). Należy pamiętać, iż zastrzeżenie kary umownej podlega kontroli ze względu na ogólne zasady dotyczące treści czynności prawnych (art. 58 k.c.), jak i zakresu swobody stron w zakresie kształtowania stosunku prawnego (art. 353¹ k.c.). W konkretnych okolicznościach żądanie kary umownej może zostać uznane za sprzeczne z tymi zasadami. Zamawiający, korzystając w sposób nieuprawniony ze swojej silniejszej pozycji w ramach postępowania, narzuca treść umowy (w odniesieniu do wysokości kar umownych) w sposób sprzeczny z przeznaczeniem swojego prawa, dlatego takie działanie nie może korzystać z ochrony prawa.

Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

Odp. Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający akceptuje modyfikację projektu oferty oraz § 1 ust. 5 dokumentu *Cześć II Wzór umowy* (dalej jako: „Umowa”) poprzez zmianę zastrzeżonego tam terminu z 3 dni roboczych na 14 dni.

Wykonawca pragnie zaznaczyć, iż zastrzeżenie 3-dniowego terminu na zebranie i dostarczenie przedmiotowych dokumentów, z uwagi na szeroką gamę wyrobów medycznych dostarczanych w ramach Umowy, może uniemożliwiać efektywną realizację obowiązków wynikających z Umowy.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza, zmieniony wzór formularza oferty i umowy stanowi załącznik do odpowiedzi.

Pytanie nr 6:

Czy Zamawiający akceptuje modyfikację § 5 ust. 5 Umowy poprzez usunięcie wskazanego tam terminu „5 dni”. Wykonawca zaznacza, iż powyższy termin jest niezgodny z terminem oznaczonym w § 5 ust. 6 i 7 Umowy.

Odp. Zamawiającego:

Zamawiający nie usunie w/w terminu. Zamawiający dokona modyfikacji w § 5 ust. 5 Umowy w następującym brzmieniu:

„Jeżeli podczas odbioru lub pierwszego użycia okaże się, że towar jest wadliwy to odpowiednio, wadliwe części dostawy lub cały przedmiot zamówienia podlega wymianie na wolny od wad w terminie 5 dni roboczych”.

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający akceptuje modyfikację § 7 ust. 2 Umowy poprzez wskazanie, że kara umowna za zwłokę w dostawie naliczają w odniesieniu do terminów wskazanych w § 3 ust 1 pkt 2 Umowy będzie naliczana za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Wykonawca nadmienia, iż powiązanie kar umownych z każdą godziną zwłoki prowadzi do wprowadzenia rażąco wysokich kar umownych. Wykonawca wskazuje, że zastrzeżenie rażąco wysokich kar umownych (co w ocenie Wykonawcy ma miejsce w niniejszej sytuacji) mające wpływ na konkurencyjność postępowania oraz naruszenie zasady równości stron może prowadzić do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (por. KIO 983/18, KIO 980/18).

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 8:

Czy Zamawiający akceptuje modyfikację § 7 ust. 6 Umowy poprzez dodanie w nim następujące zdania:

„Pojedyncze zdarzenia mogą stanowić podstawę do obciążenia Wykonawcy wyłącznie jedną karą umowną za dane naruszenie”.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 9:

Czy Zamawiający akceptuje modyfikację § 7 ust. 4 dokumentu *Część III Wzór umowy depozytu* poprzez doprecyzowanie, że tak wystawiona faktura może być przekazana Zamawiającemu za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Załączniki
Wzór formularza oferty
Wzór umowy

Powyższa informacja została zamieszczona na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 11.02.2022 r.

Z-CA KIEROWNIKA
Działu Zakupów
i Zamówień Publicznych

Agnieszka Kuklińska - Znamirowska