|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Znak Sprawy: ZP/220/85/20**  ***Dostawa soczewek wewnątrzgałkowych i innych akcesoriów okulistycznych na potrzeby I Kliniki Okulistyki SPSK-2.*** |  |  |

**WYJAŚNIENIE NR 2**

W związku z wpłynięciem do Zamawiającego pytań dotyczącego treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Wykonawca nr 1**

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie w §3 ust. 5 projektu umowy kolejnego zdania w następującym brzmieniu: „Urządzenia do wszczepiania soczewek zostaną zwrócone w stanie niepogorszonym ponad normalne zużycie. Zamawiający odpowiada za zagubienie lub uszkodzenie tych urządzeń, ponadto nie może udostępniać ich innym podmiotom bez zgody Wykonawcy.”?

Uzasadnienie:

Umowa powinna precyzować, że Zamawiający odpowiada za zagubienie lub uszkodzenie urządzeń (które pozostają własnością Wykonawcy) i że nie może ich udostępniać innym podmiotom.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie proponowanego zapisu.**

W związku z powyższym **w §3 ust. 5 dopisuje się kolejne zdanie** o następującej treści:

5. Wykonawca wraz z pierwszą dostawą dostarczy Zamawiającemu 5 sztuk urządzeń do wszczepiania soczewek wielorazowego użytku, które nie podlegają fakturowaniu i zostaną zwrócone po upływie terminu obowiązywania niniejszej umowy- o ile dotyczy. Urządzenia do wszczepiania soczewek zostaną zwrócone w stanie niepogorszonym ponad normalne zużycie. Zamawiający odpowiada za zagubienie lub uszkodzenie tych urządzeń, ponadto nie może udostępniać ich innym podmiotom bez zgody Wykonawcy.

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 2 projektu umowy zdanie pierwsze w następującym brzmieniu: „Wykonawca zobowiązany jest rozpatrzyć reklamację w ciągu 6-u dni roboczych liczonych od dnia doręczenia mu reklamowanego towaru oraz poinformować Zamawiającego faksem o sposobie jej rozpatrzenia.”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanych wyrobów, zasadnym jest więc sprecyzowanie, że termin na jej rozpatrzenie będzie biegł od dnia dostarczenia mu tego asortymentu. Ponadto Wykonawca uważa, że doręczenie mu reklamowanych towarów powinno być obowiązkiem Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu.**

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z §6 projektu umowy ustępu nr 3?

Uzasadnienie:

Dostarczenie zamówionych wyrobów do miejsca innego niż Apteka nie powinno skutkować odmową uiszczenia wynagrodzenia za ten asortyment, jest on bowiem skutecznie dostarczony, czyli Wykonawca wywiązał się z umowy sprzedaży. Ewentualne niedogodności związane z dostawą w inne miejsce nie powinny skutkować tak daleko idącym uprawnieniem Zamawiającego. Co więcej, taka sytuacji prowadzi do bezpodstawnego wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie przytoczonego paragrafu.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §9 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcy, Zamawiającemu przysługują kary umowne w następującej wysokości:

a) w przypadku zwłoki w dostarczeniu Zamawiającemu zamówionej partii wyrobów medycznych - w wysokości 0,5% wartości netto zamówionej partii wyrobów medycznych za każdy dzień, z tym, że nie mniej niż 20 zł za każdy dzień zwłoki i łącznie nie więcej niż 10% wartości netto danej partii,

b) w przypadku nie dostarczenia przy pierwszej dostawie dokumentów /iniektorów zgodnie z § 2 ust. 2 i § 3 ust 5- w wysokości 20 zł za każdy dzień zwłoki, ale łącznie nie więcej niż 400 zł,

c) zwłoki w dostarczeniu wyrobów medycznych wolnych od wad - w wysokości 0,5% wartości netto zareklamowanej partii wyrobów medycznych za każdy dzień zwłoki, jednak nie mniej niż 20 zł za każdy dzień zwłoki i łącznie nie więcej niż 10% wartości netto reklamowanego towaru,

d) w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy bądź wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (§ 12 umowy) – w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy bądź niezrealizowanej wartości netto danego zadania określonego w Formularzu cen jednostkowych.”?

Uzasadnienie:

- Mianem „opóźnienia” prawo określa każdy przypadek nieterminowego spełnienia świadczenia bez względu na przyczyny. Opóźnienie może zatem nastąpić również z winy Zamawiającego albo z powodu siły wyższej. Przypadki nieterminowego spełnienia świadczenia, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, określa się natomiast w prawie mianem „zwłoki”. Zasadnym jest, aby wykonawca nie był karany za okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności;

- Kara umowna, której wysokość uzależniona jest od wartości zobowiązania, powinna być odniesiona do tej wartości netto. Tylko wartość netto zobowiązania stanowi bowiem dla Wykonawcy rzeczywisty z ekonomicznego punktu widzenia ekwiwalent jego świadczenia, natomiast podatek VAT, składający się na kwotę brutto, jest daniną publiczną, której Wykonawca jest tylko płatnikiem;

- Brak górnego limitu naliczania kary umownej może spowodować, że urośnie ona do rozmiarów rażąco nieproporcjonalnych w stosunku do poniesionej przez Zamawiającego szkody, a w takim wypadku nie będzie już spełniać roli surogatu odszkodowania, ale służyć będzie wzbogaceniu się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. W przypadku poniesienia wyższej szkody, Zamawiający i tak ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych;

- Kara umowna naliczana w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy powinna być naliczana wyłącznie w oparciu o wartość jeszcze jej niezrealizowanej części, w przeciwnym wypadku miałaby ten sam rozmiar, nawet w przypadku zamówienia 99% asortymentu, co byłoby niesprawiedliwe;

- Kwotowe kary umowne wskazane w projekcie umowy są zbyt wygórowane i konieczne jest ich miarkowanie. Kara umowna powinna być proporcjonalna do ewentualnej szkody i nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy;

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w zapisach dotyczących kar umownych.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §9 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W razie zwłoki Wykonawcy w realizacji zamówienia w terminie określonym w § 3 ust. 3 umowy, wynoszącej co najmniej 5 dni roboczych, Zamawiający ma prawo dokonać zastępczego zakupu wyrobów medycznych i obciążyć Wykonawcę kwotą odpowiadającą wysokości szkody poniesionej z tego tytułu, zachowując prawo do naliczenia kar mownych za okres zwłoki liczony do dnia dokonania zastępczego zakupu.”?

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do wcześniejszych wyjaśnień dot. pojęcia zwłoki.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu.**

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie w §10 ust. 1 projektu umowy kolejnego zdania w następującym brzmieniu: „Jeżeli cena zamiennika na rynku producenckim będzie wyższa niż cena ofertowa towaru objętego umową, Wykonawca dostarczy towar po cenie rynkowej.”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może zagwarantować, że wyroby zastępcze o parametrach wyrobów objętych ofertą będą dostępne w tej samej cenie. Wykonawca nie powinien być zobligowany do ich dostarczania po cenie, która przyniesie mu stratę.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §12 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Zamawiający ma prawo wypowiedzieć umowę w całości bądź w zakresie poszczególnych zadań z zachowaniem okresu wypowiedzenia wynoszącego nie mniej niż 30 dni kalendarzowych w przypadku nienależytego realizowania umowy przez Wykonawcę, to znaczy w przypadku:

a) co najmniej trzykrotnego dostarczenia wyrobów ze zwłoką,

b) co najmniej 3-krotnego dostarczenia z własnej winy wyrobów posiadających wady jakościowe, brak oznakowania, brak instrukcji i etykiet, niewłaściwe opakowanie.”?

Uzasadnienie:

- Wypowiedzenie umowy powinno być dopuszczalne tylko w sytuacjach wymienionych enumeratywnie, w przeciwnym wypadku mogłaby ona zostać rozwiązana także w przypadku mniejszych uchybień niewpływających na ogólną jakość i terminowość dostaw;

- Wypowiedzenie umowy powinno być dopuszczalne tylko w przypadku zaistnienia sytuacji, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi Wykonawca;

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §15 ust. 5 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W przypadku niewykorzystania ilościowego wyrobów medycznych w terminie wskazanym w ust. 1 Strony mają prawo w formie pisemnej pod rygorem nieważności przedłużyć termin realizacji umowy. Aneks może zostać podpisany wielokrotnie , z tym że łączny okres przedłużenia umowy w stosunku do okresu podanego w ust. 1 nie może wynosić więcej niż 12 miesięcy.”?

Uzasadnienie:

Przedłużanie okresu obowiązywania umowy w drodze jednostronnego oświadczenia Zamawiającego nie powinno mieć miejsca, decyzja w tym zakresie należy do obu stron. Jednostronne decydowanie o kluczowych elementach umowy godzi w zasadę równości stron i stawia Wykonawcę w zbyt dużej niepewności co do okresu trwania umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany.**

Czy Zamawiający może sprecyzować termin płatności w §6 ust. 1 projektu umowy?

Uzasadnienie: Określenie terminu 30-60 dni jest niejednoznaczne i może prowadzić do sporów na tym tle.

**Odpowiedź: Termin płatności wynosi:**

1. **30 dni w zakresie zadań nr 2,4**
2. **30-60 dni w zależności od oferty Wykonawcy- dotyczy zadań nr 1,3,5,6 – w których zamawiający przewidział kryterium oceny ofert termin płatności o randze 5%**

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie do umowy kolejnego paragrafu w następującym brzmieniu: „Dopuszcza się zmianę postanowień umowy, gdy wystąpi istotne ograniczenie możliwości wykonania przedmiotu umowy lub niemożliwości wykonania przedmiotu umowy z przyczyn powstałych w czasie stanu epidemii w rozumieniu art. Art. 2 pkt 22 Ustawy o zapobieganiu oraz zwalczaniu zakażeń i chorób zakaźnych u ludzi z dnia 5 grudnia 2008 r. ogłoszonego z powodu COVID-19, związanych z wprowadzeniem nowych, bardziej restrykcyjnych zakazów, nakazów, ograniczeń w aktach normatywnych w stosunku do stanu istniejącego na dzień składania ofert dotyczących epidemii COVID-19 lub wydania po terminie składania ofert decyzji administracyjnych lub poleceń związanych z przeciwdziałaniem COVID-19 w rozumieniu 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.”?

Uzasadnienie:

Dostawca prosi o dodanie kolejnego postanowienia 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 Dostawcy lub ograniczenia w funkcjonowaniu rynku, na które Dostawca nie ma wpływu i których Strony – nawet w chwili obecnej nie są w stanie przewidzieć.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu. W trakcie realizacji umowy Zamawiający ma prawo powołać się na aktualnie obowiązujące przepisy, regulujące obrót towarów i usług w związku z pandemią COVID-19**

**Wykonawca nr 2**

**Pozostałe odpowiedzi nieudzielone w Wyjaśnieniu nr 1**

**Pyt. 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby termin płatności liczony był od daty sprzedaży, oraz żeby za termin zapłaty uznawana była data wpływu zapłaty na rachunek wykonawcy ?

**Odpowiedź: Termin płatności wynosi 30 dni i liczony jest od pierwszego dnia następującego po dniu dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury sprzedaży. Zamawiający nie może wyrazić zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany, gdyż wielokrotnie miały miejsce sytuacje, w których wykonawca dostarczył zamawiany towar, natomiast mimo wezwań Zamawiającego nie dostarczał faktury sprzedaży. Faktura wpływała po 3-4 tygodniach od dnia dostarczenia towaru czyli na końcu terminu płatności.**

**Pyt. 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję praw i obowiązków z wzoru Umowy na bank kredytujący grupę kapitałową Wykonawcy? Wykonawca zobowiązuje się powiadomić Zamawiającego o dokonaniu takiej cesji. Jednocześnie Wykonawca potwierdza, iż mimo cesji jest uprawniony do wykonywania praw i obowiązków z Umowy przelanych na bank - do momentu odmiennego zarządzenia przez bank, które zostanie przesłane w formie pisemnej.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu.**

**Pyt. 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych zawartych w § 9, pkt.1, lit. a) Wzoru Umowy do **0,1%** wartości brutto zamówionej partii wyrobów medycznych za każdy dzień?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w zapisach dotyczących kar umownych.**

**Pyt. 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych zawartych w § 9, pkt.1, lit. c) Wzoru Umowy do **0,1%** wartości brutto zareklamowanej partii wyrobów medycznych za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w zapisach dotyczących kar umownych.**

**Pyt. 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych zawartych w § 9, pkt.1, lit. d) Wzoru Umowy do **5%** wartości brutto umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w zapisach dotyczących kar umownych.**

**Pyt. 7**

Uprzejmie prosimy o potwierdzenie że w przypadku zmiany stawki podatku VAT zmianie ulegnie cena brutto, uwzględniająca nową stawkę – cena netto pozostanie niezmieniona.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza przyjęcie takiego rozwiązania.**

***Z poważaniem***

***podpis w oryginale***

*Dyrektor SPSK2PUM*

**Sprawę prowadzi:** WiolettaSybal

**Telefon** +48 91 46 10 88