Kraków, dn. 11.01.2023 r.

SZP-271/53-3/2023

**Do wszystkich zainteresowanych**

**Dot. sprawy: SZP/50/2022 - wyjaśnienie i zmiany treści SWZ**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: Dostawę implantów ortopedycznych

1. **WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Działając na podstawie 135 ust. 2ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1****– dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie załącznika do umowy w postaci umowy przechowania (dot. § 1 ust. 7) oraz udostępnienia (dot. § 1 ust. 6), których wzory przesyłamy w załączeniu?

**UMOWA PRZECHOWANIA**

zwana dalej Umową, zawarta w dniu ……………. w Nowym Tomyślu pomiędzy:

………. wpisanym do ……… pod numerem…………, NIP…………, REGON………………,

reprezentowanym przez:

1)............................................................................................................................................,

2) ...........................................................................................................................................,

zwanym dalej Przechowawcą

a

**……………………..** z siedzibą w ………………………, wpisaną do Krajowego Rejestru Sądowego prowadzonego przez …………. pod numerem KRS: ………………, NIP: ……………, REGON ……………………,

reprezentowanym przez:

1)............................................................................................................................................,

2) ...........................................................................................................................................,

zwanym dalej Składającym.

**§1**

1. Składający zleca, a Przechowawca przyjmuje na przechowanie towary będące przedmiotem umowy dostawy z dnia ………………. w asortymencie i cenach określonych w Załączniku nr 1 do Umowy.
2. Przechowawca jako miejsce przechowywania wskazuje pomieszczenie na bloku operacyjnym, które znajduje się \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ – osoba nadzorująca podmagazyn Pani/Pan\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
3. Osobą upoważnioną do podpisywania raportów oraz przekazywania ich do Składającego jest Pani/Pan \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**§2**

1. Składający dostarczy Przechowawcy Przedmiot przechowania w terminie 14 dni od daty rozpoczęcia obowiązywania Umowy.
2. Przyjęcie Przedmiotu przechowania dokonane zostanie na podstawie protokołu przyjęcia będącego Załącznikiem nr 2 do Umowy i stanowiącego jej integralną część, podpisanego przez upoważnionych pisemnie przedstawicieli stron Umowy.
3. Szczegółowy opis stanu technicznego Przedmiotu przechowania, sporządzony przez Przechowawcę, znajduje się w Załączniku nr 2 do Umowy.

**§3**

Przechowawca zobowiązuje się do prawidłowego przechowywania Przedmiotu przechowania tak, by zachować go w stanie nie pogorszonym.

**§4**

Przechowawca ponosi odpowiedzialność z tytułu ryzyka utraty bądź uszkodzenia Przedmiotu przechowania.

**§5**

Składający może odebrać Przedmiot przechowania po uprzednim powiadomieniu Przechowawcy pisemnie, faksem lub telefonicznie na 30 dni przed datą odbioru.

**§6**

1. Przechowawca ma prawo kupić Przedmiot przechowania na potrzeby własne przy zachowaniu procedur opisanych w umowie.
2. O pobraniu Przedmiotu przechowania Przechowawca powiadamia Składającego w terminie 3 dni od daty pobrania na formularzu, którego wzór stanowi Załącznik nr 3 do Umowy.
3. Za pobrany Przedmiot przechowania Składający obciąży Przechowawcę na podstawie faktury VAT z terminem zapłaty 30dni od daty doręczenia jej do Przechowawcy. Ceny za zakupiony Przedmiot przechowania Składający ustali zgodnie z postanowieniami umowy dostawy, o której mowa w par.1 ust.1 Umowy.
4. Przechowawca zobowiązuje się do pobierania Przedmiotu przechowania według daty ważności, począwszy od najkrótszej dla danego asortymentu.

**§7**

Składający zobowiązuje się do utrzymania pełnego asortymentu i ilości wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy towarów oddanych na przechowanie, zgodnie z zamówieniami przekazanymi przez Przechowawcę pisemnie, faksem lub telefonicznie i przy zachowaniu przez niego procedur opisanych w § 2 Umowy.

**§8**

1. Składający może dokonać spisu z natury Przedmiotu przechowania u Przechowawcy oraz dokonać kontroli warunków ich przechowywania w każdym uzgodnionym wcześniej z Przechowawcą terminie.
2. Czynności wymienione w ust. 1 Składający dokonuje co najmniej raz na kwartał w terminie uzgodnionym z Przechowawcą.

**§9**

1.Umowa została zawarta na czas określony od ……………… do ……………

2. Każdej ze stron przysługuje prawo do wypowiedzenia Umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.

3.Umowa rozwiązuje się z dniem rozwiązania umowy dostawy, o której mowa w §1 Umowy.

**§10**

Wszelkie zmiany niniejszej umowy pod rygorem nieważności wymagają formy pisemnej.

**§11**

W kwestiach nieuregulowanych postanowieniami niniejszej umowy zastosowanie mieć będą przepisy kodeksu cywilnego.

**§12**

Wszelkie spory lub roszczenia wynikające z Umowy lub z jej naruszenia, rozwiązania lub nieważności albo też z nimi związane, będą rozstrzygane przez Sąd Arbitrażowy przy Nowotomyskiej Izbie Gospodarczej, zgodnie z zasadami arbitrażu określonymi w regulaminie i statucie tego Sądu.

**§13**

Umowę sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym dla każdej ze stron.

**SKŁADAJĄCY PRZECHOWAWCA**

**Załącznik nr 3**

**RAPORT O ZUŻYCIU IMPLANTU**

1. **PEŁNE DANE SZPITALA NR KLIENTA :**
2. **Data zabiegu:**..............................................................................................
3. **Inicjały pacjenta lub nr historii choroby (do wpisania na fakturę )**

**A)**

**B)**

1. **Zużyte elementy**

**Proszę o uzupełnienie- PILNE! Pieczątka i podpis**

**Załącznik nr 2**

**Protokół przejęcia towaru**

Stwierdzam, iż w dniu…………………. został przyjęty towar w ilości i asortymencie wyszczególnionym poniżej:

Data i podpis osoby przyjmującej

**UMOWA UDOSTĘPNIENIA**

Zawarta w dniu ……………..r. pomiędzy:

……………………………………………………………..

……………………………………………………………..

reprezentowanym przez:



zwanym w dalszej części umowy Klientem

a

…………………………..

reprezentowaną przez:

1. …………………………………………….
2. …………………………………………….

zwanym w dalszej części Spółką

§ 1. Przedmiot umowy

Spółka ………………………. zobowiązuje się oddać Klientowi do używania …………………. (zgodnie z załącznikiem).

§ 2. Klauzula własności

………………………………. pozostaje przez cały czas trwania umowy własnością Spółki……………………………... Klient nie może ich oddać do bezpłatnego używania, w podnajem albo wydzierżawić.

Klient nie jest także uprawniony do ustanawiania na udostępnionym …………………………… żadnych innych praw na rzecz osób trzecich oraz do przenoszenia praw i obowiązków wynikających z niniejszej umowy na osoby trzecie.

§3. Używanie przedmiotu umowy

1. Klient jest zobowiązany używać ……………………………. zgodnie z ich przeznaczeniem i dostarczonymi przez Spółkę instrukcjami obsługi.
2. Klient nie będzie dokonywał żadnych napraw, zmian ani trwale demontował jakichkolwiek części przedmiotu umowy oraz powiadomi niezwłocznie Spółkę o każdym jego uszkodzeniu. Instrukcje obsługi stanowią integralną część umowy. Spółka nie ponosi odpowiedzialności za szkody poniesione przez Klienta lub osoby trzecie, spowodowane używaniem ………………………. niezgodnie z instrukcjami obsługi.
3. Spółka ma prawo do kontrolowania prawidłowości używania ………………………………. przez Klienta. Klient zapewni Spółce dostęp do ……………………………. w celu przeprowadzenia jego inwentaryzacji. W przypadku naruszenia przez Klienta warunków o których mowa w § 2 i § 3 ust 1 umowy, Spółka ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym.
4. Klient ponosi odpowiedzialność za działania własne lub osób trzecich powodujące nieprawidłowe używanie lub uszkodzenie, zniszczenie, utratę przedmiotu umowy. W takim przypadku Spółka ma prawo żądać od Klienta zapłaty kwoty, w wysokości wyliczonej przez Spółkę odpowiednio do wartości przedmiotu umowy.
5. Zmiana miejsca użytkowania przedmiotu umowy jest możliwa za zgodą Spółki na piśmie.

§ 4. Realizacja przedmiotu umowy

Spółka udostępni ……………… Klientowi na podstawie protokołu odbioru podpisanego przez osoby reprezentujące Klienta.

§ 5. Serwis

Spółka zobowiązuje się do bezpłatnych napraw udostępnianego …………………………… wynikających z ich normalnego używania. Koszty napraw Urządzeń wynikające z używania niezgodnie z instrukcją obsługi ponosi Klient.

§ 6. Zawiadomienia

1. Zawiadomienia dotyczące umowy dokonywane będą w formie pisemnej i doręczane drogą pocztową – listem poleconym.
2. Klient zobowiązuje się do niezwłocznego zawiadomienia Spółki o zmianach swojej firmy (nazwy), siedziby, adresu dla doręczeń faktur oraz korespondencji. Brak zawiadomienia o tych zmianach powoduje, że doręczenia na adres wskazany w umowie będą uznawane za skuteczne.
3. W przypadku wystąpienia po stronie Klienta zmian strukturalnych, własnościowych, formy prawnej, przekształceń, itp. zobowiązany jest on bez zbędnej zwłoki poinformować o tym Spółkę w formie oświadczenia. Klient lub osoba trzecia wstępująca w wyniku powyższych zmian w prawa i obowiązki wynikające z umowy, zobowiązane są potwierdzić Spółce saldo użytkowanych przez niego narzędzi.

§ 7. Zakończenie umowy

1. Umowa zostaje zawarta na okres od ………. …….. do …………… r.
2. W przypadku naruszenia istotnych warunków umowy, strony mogą rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym.
3. W razie rozwiązania umowy Klient jest zobowiązany do natychmiastowego zwrotu Spółce tj., na pierwsze wezwanie, udostępnionego ………………… w stanie niepogorszonym ponad zużycie wynikające z normalnego używania.
4. Każdej ze stron przysługuje prawo do wypowiedzenia niniejszej umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.

§ 8. Postanowienia końcowe

1. Wszystkie spory mogące wynikać z niniejszej umowy bądź w związku z nią rozstrzygać będzie Sąd ……………………………………… zgodnie z Regulaminem tego Sądu.
2. Do spraw nieuregulowanych niniejszą umową stosuje się przepisy kodeksu cywilnego.
3. Umowa wchodzi w życie z dniem dostarczenia przedmiotu umowy Klientowi.
4. Umowę sporządzono w 2 jednobrzmiących egzemplarzach, po 1 dla każdej ze stron.

KLIENT SPÓŁKA

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do umowy załącznika „Umowa przechowywania” i załącznika „Umowy udostępniania”.**

**Pytanie 2 – dotyczy wzoru umowy**

Czy ze względu na brak odpowiednich zapisów zamawiający uzupełni treść umowy o wskazanie 3 dniowego terminu na przekazanie wykonawcy informacji o zużyciu towaru z depozytu? (dot. § 1 ust. 7)

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający w §2 w ust. 1 określił, że dostawy będą realizowane w terminie 48 godzin przypadających w dni robocze od momentu otrzymania m.in. protokołu ze wszczepienia.**

**Pytanie 3 – dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**ODPOWIEDŹ: Nie. We wzorze umowy w §4 ust. 2 Zamawiający dopuścił przesyłanie faktur na adres e-mail.**

**Pytanie 4 – dotyczy wzoru umowy**

W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 7 ust. 6 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**ODPOWIEDŹ: Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 5 – dotyczy wzoru umowy**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 8 ust. 1:

1. Strony ustalają, że w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający może żądać od Dostawcy kar umownych z następujących tytułów i w wysokościach:

1) z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Dostawcy w wysokości 10% niezrealizowanej części wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1;

2) w przypadku zwłoki w utworzeniu Magazynu, zwłoki w uzupełnieniu Magazynu, niedostarczenia wymaganego instrumentarium w terminie ustalonym z Zamawiającym zwłoki w dostarczeniu zamówionej dostawy lub dostarczeniu dostawy niezgodnie z zamówieniem – w wysokości 0,5% ceny brutto opóźnionej dostawy lub niezgodnej z zamówieniem za każde rozpoczęte 24 godziny zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej lub niezgodnej z zamówieniem dostawy;

3) w przypadku zwłoki w uzupełnieniu Magazynu/ niedostarczenia wymaganego instrumentarium w terminie ustalonym z Zamawiającym/dostarczeniu zamówionej dostawy trwającej dłużej niż 96 godziny, od wyznaczonej daty/godziny dostawy (co Zamawiający będzie traktował jako całkowite niedostarczenie towaru) Zamawiający może obciążyć Dostawcę karami umownymi:

a) w wysokości 10 % umownej ceny brutto zamówionej i niedostarczonej dostawy;

b) w wysokości odpowiadającej różnicy pomiędzy kosztem, jaki poniesie Zamawiający w związku z zakupem towaru u innego dostawcy, a ceną towaru wynikającą z niniejszej umowy - podwyższonej o **5%** (nie mniej niż 25,00 zł brutto) z tytułu dodatkowych czynności związanych koniecznością dokonania zakupu u innego dostawcy i jego poszukiwania. W przypadku gdy cena towaru u innego dostawcy będzie niższa niż ta wynikająca z umowy, Dostawca zostanie obciążony kwotą 25,00 zł brutto tytułem zryczałtowanych kosztów poszukiwania nowego dostawcy.

4) \*) o ile dotyczy - w przypadku zwłoki w usunięciu wad lub usterek instrumentarium – w wysokości 30 zł w odniesieniu do jednego elementu instrumentarium, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto wadliwego instrumentarium

5) w razie zwłoki w dostarczeniu faktury i innych dokumentów wymaganych niniejszą umową – 25,00 zł za każde rozpoczęte 24 godziny zwłoki liczone za każdy dokument, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto przedmiotu umowy, którego dotyczą niedostarczone dokumenty;

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw dla Szpitala ma kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości leczenia pacjentów, co grozi poważnymi konsekwencjami.**

**Zwrócić należy uwagę na fakt, iż Zamawiający posługuje się w umowie w §8 ust. 1 słowem „zwłoka”, co oznacza zawinione działanie. Przypadki siły wyższej nie są wprost wyszczególnione w umowie, jednakże w §12 znajduje się odesłanie wskazujące, że w sprawach nieuregulowanych tą umową mają zastosowanie przepisy Kodeksu Cywilnego.**

**Pytanie 6 – dotyczy pakietu 12**

Czy Zamawiający w Pakiecie 12 dopuści również

**- w punkcie 1** - syntetyczny, osteokondukcyjny substytut kości

- na bazie 40% fosforanu wapnia i 60% hydroksyapatytu

- w postaci granulek 2-3mm średnicy

- wielkość makroporów 300-600 μm

- wielkość mikroporów <10 μm

- porowatość 60-70%

- opakowanie 2ml;

**- w punkcie 2** - syntetyczny, osteokondukcyjny substytut kości

- na bazie 40% fosforanu wapnia i 60% hydroksyapatytu

- w postaci granulek 2-3mm średnicy

- wielkość makroporów 300-600 μm

- wielkość mikroporów <10 μm

- porowatość 60-70%

**- opakowanie 5ml;**

**- w punkcie 3** - syntetyczny, osteokondukcyjny substytut kości

- na bazie 40% fosforanu wapnia i 60% hydroksyapatytu

- w postaci granulek 2-3mm średnicy

- wielkość makroporów 300-600 μm

- wielkość mikroporów <10 μm

- porowatość 60-70%

**- opakowanie 10ml**.”

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 7 – dotyczy pakietu 7**

Czy Zamawiający w *Pakiecie nr 7* dopuszcza:

W punkcie 1wsuwane klatki szyjne PEEK. Implant dostosowany pod względem geometrii do anatomii i fizjologii odcinka szyjnego kręgosłupa, odzwierciedlająca kształtem obrys trzonu. Posiadająca kierunkowe, karbowane płaszczyzny górne stykające się z trzonami, zabezpieczające przed przesuwaniem i dyslokacją po umieszczeniu w przestrzeni międzytrzonowej. Zastosowanie wypukłych płaszczyzn pozwalające na pełniejsze dopasowanie do konkretnej sytuacji w polu operacyjnym. Implant wyposażony w 4 specjalne „kolce” tytanowe, pełniące jednocześnie rolę znaczników/markerów radiologicznych odpowiednio rozmieszczone na płaszczyznach karbowanych, zapewniające dodatkowe zakotwiczenie w blaszkach granicznych trzonów, zwiększające pewność mocowania. Protezy w kilku wielkościach wykonania (szerokość, głębokość) obejmując w danym rodzaju pełny typoszereg wymiarowy od 4 do 10mm. Dyski dostępne z prostymi płaszczyznami, jednostronnie wypukłe, obustronnie wypukłe, płaskie lordotyczne, jednostronnie wypukłe lordotyczne - stopień skosu 7°. Pakowany osobno sterylny substytut kości w postaci litego bloczka-walca. Syntetyczny, ceramiczny i resorbowalny materiał do wypełniania ubytków kostnych z czysto fazowego betatrójfosforanu wapnia. Materiał ceramiczny o podwyższonej porowatości, zapewniający optymalne dostosowanie resorbcji do procesu regeneracji kości. Bloczek średnicy 8,5mm w zakresie od 3 do 6 mm ze skokiem co 1 mm.

oraz wsuwane międzytrzonowo klatki szyjne tytanowe z możliwością łączenia ze stabilizatorem natrzonowym w postaci profilowanej płytki. Biomateriał, technologia wykonania i

kratownicowa konstrukcja implantu stwarzające warunki do fuzji bez konieczności stosowania dodatkowych materiałów kościozastępczych.

Klatka/proteza w przekroju strzałkowym wykonana w 4 odmianach kształtowych: z prostymi płaszczyznami, jednostronnie wypukłymi oraz płaskimi lordotycznymi, jednostronnie wypukłymi lordotycznymi dla najkorzystniejszego dopasowania do przestrzeni międzytrzonowej i ułożenia na blaszkach granicznych trzonów. Stopień skosu 0 i 7 stopni.

Szerokość, głębokość 15/13 mm, dostępne w 7 wysokościach od 4 do 10 mm co 1 mm dla każdej z odmian kształtowych. Posiadająca porowate („wulkaniczne”) powierzchnie od strony blaszek granicznych wspierające adhezję, różnicowanie i proliferację komórek oraz stwarzające warunki do przyspieszonego rozwoju (przerostu/obrostu) nowej tkanki kostnej.

Kształt klatki/protezy w płaszczyźnie czołowej nieregularny, odzwierciadlający zarys trzonów szyjnych, a także pełniący funkcję protekcyjną układu nerwowego poprzez wklęsłości i obłości od strony rdzenia. Podwójny system kotwiczenia/blokowania pozycji w przestrzeni międzytrzonowej poprzez porowate powierzchnie styku z blaszkami trzonów oraz obustronnie sytuowane płozy z ząbkami przeciwcofnymi zapobiegającymi pooperacyjnej migracji.

W punkcie 2Klatka międzytrzonowa szyjna ACIF tytanowa, blokowana wkrętami, wprowadzana z dostępu przedniego do kręgosłupa szyjnego wraz z 2 wkrętami szyjnymi wkręcanymi przez klatkę pod kątem do sąsiadujących trzonów. Dwa rodzaje klatek: płaskie (szer. x głęb.): 15x13 mm w zakresie wysokości od 4 mm do 10 mm, jednostronnie wypukłe (szer. x głeb.): 15x13 mm, w zakresie wysokości od 5 do 10 mm oraz lordotyczno-wypukłe 7° (szer. x głeb.) 17x15 mm, w zakresie wysokości od 4 do 10 mm. Ząbkowana górna i dolna powierzchnia zwiększająca stabilność osadzenia implantu oraz zapobiegająca jego migracji. Dodatkowo implanty wyposażone w 2 wkręty szyjne, zabezpieczające przed wysunięciem się implantu z przestrzeni międzykręgowej. Dostępność 2 rodzajów wkrętów szyjnych samowiercące i samogwintujące o śr. 3,5 mm o dł. 15 i 20 mm. Trwałe oznakowanie implantów w celu ich identyfikacji. Skład kompletu: 1 tytanowa klatka międzytrzonowa, 2 wkręty szyjne

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 8 – dotyczy pakietu 18**

Z uwagi na okres trwania umowy oraz jednostkowe ilości wyrobów, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dowozy implantów wraz z instrumentarium na zamówienie do konkretnego zabiegu?

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zestaw wraz z kompletem implantów (pełny zestaw śrub, kabli i po 1 sztuce z każdego rodzaju płytek) musi być na miejscu na bloku operacyjnym – do zaopatrzenia złamań, które wydarzą się podczas alloplastyki biodra w trakcie tego samego znieczulenia.**

**Pytanie 9 – dotyczy** **wzoru umowy**

Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 4 pkt 2 lit c, iż trzykrotna zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach?

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 10 – dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający doda zapis w §5 ust. 5, 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 – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Wykonawca podpisując umowę zobowiązuje się do realizowania umowy zgodnie z jej postanowieniami. Postanowienia umowy jednoznacznie wskazują do czego strony są zobowiązane i w jakich okolicznościach strony mogą odstąpić od realizacji umowy. W praktyce odstąpienie od umowy nie następuje bez wyjaśnienia zaistniałych okoliczności uprawniających strony do odstąpienia od umowy.**

**Pytanie 11 – dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §8:

1. Ust. 1 pkt 3 lit a - z 20% na 1%
2. Lit b z 10% na 1%
3. Pkt 5 usunięcie z uwagi na możliwe naruszenie ustawy o podatku od towarów i usług
4. Ust. 3 z 25% na 10%?

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 SIWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.

Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych (KIO 980/18 i KIO 983/18), bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw dla Szpitala ma kluczowe znaczenie w zakresie ciągłości udzielania świadczeń zdrowotnych, a uchybienia w terminowości dostaw mogą rzutować negatywnie na organizację udzielania świadczeń jak i stan zdrowia pacjentów.**

**Zwrócić należy uwagę na fakt, iż Zamawiający posługuje się w umowie w §9 ust. 1 słowem „zwłoka”, co oznacza zawinione działanie. Przypadki siły wyższej nie są wprost wyszczególnione w umowie, jednakże w §13 znajduje się odesłanie wskazujące, że w sprawach nieuregulowanych tą umową mają zastosowanie przepisy Kodeksu Cywilnego.**

**Pytanie 12 – dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający dookreśli w §13, iż rozpoczęciem drogi polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zapłaty za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty? Obecny zapis wymaga doprecyzowania w celu prawidłowej realizacji umowy. Jednoznacznie brak jest przesłanek do tego aby występowała potrzeba przeprowadzania oddzielnego postępowania w części dotyczącej ustalenia terminu zapłaty za dostarczony towar.

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

1. **ZMIANA TREŚCI OGŁOSZENIA**

Zamawiający informuje, że w wyniku odpowiedzi na pytania dokonuje zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu. Informacje dotyczące terminu związania ofertą oraz terminu składania i otwarcia ofert zostaną upublicznione nie wcześniej niż po upływie 48 godzin od potwierdzenia przez UPUE otrzymania ogłoszenia.

Starszy specjalista

ds. zamówień publicznych

mgr Marlena Czyżycka-Poździoch