

Konin, 19.07.2023r.

WSZ-EP-15/798/2023

**Wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego/
strona internetowa prowadzonego postępowania**

Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, o wartości równej lub przekraczającej progi unijne, na zadanie pod nazwą: „Dostawa implantów do zaopatrzenia złamań i urazów narządu ruchu oraz cementu kostnego” (nr sprawy WSZ-EP-15/2023).

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm. – zwanej dalej „Ustawą Pzp.”) Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „SWZ”.

Zamawiający niniejszym udziela odpowiedzi na zadane pytania:

1. **§5 ust. 3** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na depozyt przez siebie wskazany i uzgodnionym z Wykonawcą w zakresie asortymentowym i rozmiarowym?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje §5 ust. 3 lit. a) i b) w Projektowanych Postanowieniach Umowy nr 15/2023 (Załącznik nr 5 do SWZ) w następujący sposób:

„3. Dostawa Towarów z pakietu nr 1, pakietu nr 2 (od poz. I do VI i poz. VIII), pakietu nr 3, pakietu nr 4, pakietu nr 5, pakietu nr 6 (od poz. 4 do poz. 20), pakietu nr 7, pakietu nr 8 zostanie zrealizowana przez Wykonawcę w następujący sposób:

a) Na czas trwania umowy Wykonawca zobowiązuje się oddać Zamawiającemu w depozyt wskazane przez Zamawiającego **i uzgodnione z Wykonawcą** Towary z pakietu nr 1, pakietu nr 2 (od poz. I do VI i poz. VIII), pakietu nr 3, pakietu nr 4, pakietu nr 5, pakietu nr 6 (od poz. 4 do poz. 20), pakietu nr 7, pakietu nr 8. W przypadku produktów oddanych w depozyt, własność towaru przechodzi na Zamawiającego z momentem pobrania towaru z depozytu.

b) W terminie 7 dni od podpisania Umowy Zamawiający **wskaże i uzgodni z Wykonawcą zakres asortymentowy i rozmiarowy, a następnie** prześle do Wykonawcy w formie pisemnej lub za pośrednictwem poczty elektronicznej informację, w której wskaże rodzaj i ilość Towarów, o którym mowa pod lit. a/, które **Zamawiający** zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu w celu oddania ich w depozyt (dalej „Towary Depozytowe”).”

Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik nr 5 zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.

2. **§5 ust. 3c** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu utworzenia depozytu do 5 dni roboczych?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z tym Zamawiający zmienia zapis w Załączniku nr 5 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy nr 15/2023 w §5 ust. 3 lit. c).

Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik nr 5 zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.

3. Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 12, iż termin załatwienia reklamacji będzie liczony od dnia przesłania pisma reklamacyjnego wraz z reklamowanym towarem?

Reklamowany towar powinien zostać przesłany Wykonawcy w celu ustosunkowania się Wykonawcy do złożonej reklamacji. Proponowany przez Państwa zapis nakłada na Wykonawcę obowiązek wymiany towaru jedynie w oparciu o przesłane zgłoszenie bez możliwości ustosunkowania się do niego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

4. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §8 ust. 1 pkt 1 i pkt 2 z „ 2% za każdy dzień opóźnienia” na „0,2% wartości niedostarczonego w terminie towaru”?

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

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

5. Czy Zamawiający doda zapis w §9 ust. 2, 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.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje §9 ust. 2 w Projektowanych Postanowieniach Umowy nr 15/2023 (Załącznik nr 5 do SWZ) w następujący sposób:

„W przypadku zaistnienia okoliczności wskazanych w ust. 2 lit. c) lub f) prawo rozwiązania umowy uzależnione jest od uprzedniego skierowania przez Zamawiającego do Wykonawcy wezwania do zaprzestania naruszania umowy, pod rygorem rozwiązania umowy w przypadku gdy pomimo takiego wezwania Wykonawca ponownie naruszy umowę w sposób wskazany w ust. 2 lit. c) lub f). W takiej sytuacji Zamawiający może rozwiązać umowę w terminie 60 dni od dnia powzięcia wiadomości o ponownym naruszeniu umowy wskazanym w ust. 2 lit. c) lub f).”

Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik nr 5 zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.

6. Czy Zamawiający dookreśli w §9 ust. 2 lit a,b,c, iż wskazana zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w kolejnych po sobie dostawach oraz zmieni w §9 ust. 2 lit b z jednokrotna na dwukrotna?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Zamawiający informuje, że niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia.

Sporządziła: R. Janik
DZP tel. (63) 240-41-33