Znak: ZOZ.V.010/DZP/55/23 Sucha Beskidzka dnia 14.08.2023r.

Dotyczy: Postepowania w trybie podstawowym na: Dostawa implantów do osteosyntezy i innych materiałów do zabiegów ortopedycznych.

Dyrekcja Zespołu Opieki Zdrowotnej w Suchej Beskidzkiej odpowiada na poniższe pytania:

1. **Pytanie do projektu umowy § 4:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmian zapisu ust. 1 i dodanie informacji o terminie na zgłoszenie reklamacji: na: „ W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego niewłaściwej ilości lub wad jakościowych zakupionego asortymentu Zamawiający sporządza protokół, który stanowić będzie podstawę do wymiany asortymentu wadliwego na pozbawiony wad. Dla swojej ważności, reklamacja musi zostać zgłoszona pisemnie na formularzu Wykonawcy, w ciągu 24h od chwili powzięcia wiadomości o zaistniałych nieprawidłowościach, na adres e-mail: ……………… . Za datę zgłoszenia reklamacji uznaje się dzień pisemnego zawiadomienia (na podstawie formularza)”?

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści § 4 ust. 6 projektu umowy (ten ustęp reguluje reklamację; Zamawiający zakłada, że pytający omyłkowo wskazał ust. 1) na następujący:**

***„6. W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego niewłaściwej ilości lub wad jakościowych dostarczonego asortymentu Zamawiający sporządza protokół, który stanowić będzie podstawę do wymiany asortymentu wadliwego na pozbawiony wad. Reklamacja musi zostać zgłoszona na formularzu Wykonawcy, w ciągu 3 dni od chwili powzięcia wiadomości o zaistniałych nieprawidłowościach, na adres e-mail: ……………… . Za datę zgłoszenia reklamacji uznaje się dzień dokonania zawiadomienia.”***

**2.Pytanie do projektu umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy zapisu: „Niniejsza umowa zostaje zawarta na okres 12 miesięcy od dnia……………… bądź do czasu rozstrzygnięcia kolejnego postępowania przetargowego dotyczącego przedmiotu umowy”.

**Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.**

**3. Pytanie do projektu umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy poniższych zapisów?:

1. *Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności produktów będących w Depozycie i zwrotu Wykonawcy dostarczonego i niewykorzystanego towaru nie później niż na co najmniej 30 dni przed upływem daty przydatności do użycia. Wykonawca w takich przypadkach zobowiązany jest do wymiany w ciągu 2 dni roboczych towar na identyczny z terminem przydatności do użycia/ważności/gwarancji.*

2. *W przypadku gdy Zamawiający nie zwróci towaru przed upływem daty ważności, taki towar będzie potraktowany jako zużyty przez Zamawiającego i Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty za ten towar na zasadach i w terminach opisanych w § 3 Umowy.*

**Odp. Zamawiający dokonuje modyfikacji treści § 4 ust. 13 projektu umowy na następujący:**

***„13. W trosce o należytą gospodarkę materiałową Zamawiający będzie zużywał powierzone implanty i inne materiały do zabiegów ortopedycznych określone w załączniku nr 1 począwszy od tych o najkrótszym terminie ważności w ramach danego asortymentu. Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności i zwrotu Wykonawcy dostarczonych i niewykorzystanych implantów i innych materiałów do zabiegów ortopedycznych będących w Depozycie nie później niż na co najmniej 30 dni przed upływem ich terminu ważności. Wykonawca w takich przypadkach zobowiązany jest do wymiany w ciągu 2 dni roboczych implantów i innych materiałów do zabiegów ortopedycznych na identyczne o terminie ważności nie krótszym niż okres …… miesięcy.”***

**4.Pytanie dot. Załącznika nr 1a – Pakiet 2:**

Czy Zamawiający w ramach Pakietu 2 przewiduje zakup asortymentu w ilości 1 szt.? Jeśli nie, to prosimy o podanie właściwej ilości produktów w Załączniku nr 1a.

**Odp. Zamawiający doprecyzowuje treść § 2 ust. 4 projektu umowy w następujący sposób:**

***„4. Całkowita wartość dostaw w ramach niniejszej umowy stanowi wielkość szacunkową i może ulec zmniejszeniu w zależności od zapotrzebowania Zamawiającego, jednak nie więcej niż o 50% wartości określonej w ust. 1 ( w zakresie części której dotyczy zmiana). Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmiany ilości zamawianego produktu w zakresie ilości podanych w poszczególnych pozycjach danej części, pod warunkiem nieprzekroczenia łącznej wartości danej części. Zmiana w powyższym zakresie nie stanowi zmiany warunków umowy wymagającej formy pisemnej w postaci aneksu.”***

**5. Pytanie do projektu umowy § 4 ust. 2:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do 1,5% i wykreśli z zapisu: *jednak nie mniej niż 30 zł?*

UZASADNIENIE: 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.

Należy zauważyć, iż kara umowna, tracąc charakter surogatu odszkodowania (art. 483 §1 k.c.) prowadziłaby do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (wyrok SN z 17 marca 1988 r., sygn. akt IV CR 58/88). Warto dodać, iż zgodnie z ustawą Kodeks cywilny kara umowna ma charakter odszkodowawczy, a nie prewencyjny. Ustalając wysokość kar umownych strony powinny brać pod uwagę jej zasadniczo kompensacyjny charakter. Tezę taką wyrażono w wyroku Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. (sygn. akt UZP/ZO/0-1030/07): „W zakresie zarzutu dotyczącego wysokości kar umownych Zespół Arbitrów zauważa, iż zgodnie z kodeksem cywilnym kara umowna ma charakter odszkodowawczy, kompensacyjny a nie prewencyjny jako silny środek oddziaływania na niesolidnych wykonawców, zapewniający należyte wykonanie umowy”. Obecne zapisy SWZ nie oddają charakteru odszkodowawczego tej instytucji prawa cywilnego.

**Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**