

Gdańsk, dnia 27.05.2019 r.

nr sprawy: **D10.251.27.C.2019**

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia publicznego**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „**Dostawa implantów używanych do zabiegów anatomicznej rekonstrukcji stawów w artroskopii oraz różnych wyrobów medycznych na okres 12 miesięcy**” postępowanie ogłoszone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr **2019/S 019-040407** oraz na stronie internetowej Zamawiającego.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ CZĘŚĆ 1

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Pytanie 1 – dot. § 3, 4 projektu umowy (załącznik nr 6C do SIWZ):

W związku z koniecznością stworzenia depozytu przez Wykonawcę realizującego dostawę implantów, prosimy o **sprecyzowanie / dodanie** do obecnego brzemienia **§ 3, 4**, poniższych zapisów uszczegółwiających zasady realizacji dostaw w ramach stworzonego depozytu:

1. Wykonawca zachowuje prawo własności do powierzonych w depozyt implantów.
2. W przypadku stwierdzenia, że implanty przechowywane są nieprawidłowo Wykonawca ma prawo do natychmiastowego odbioru materiałów.
3. W trosce o należyłą gospodarkę materiałową Zamawiający będzie zużywał powierzone implanty począwszy od materiału o najkrótszej dacie ważności w ramach danego asortymentu.
4. Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na **8 miesięcy** przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany. Wymianie/zwrotom podlegają wyłącznie produkty pełnowartościowe. Produkt pełnowartościowy to produkt **niezniszczony, nierozpakowany, w żaden sposób nieoznakowany; posiadający oryginalne opakowanie wewnętrzne i zewnętrzne oraz nieuszkodzone plomby.**
5. W przypadku nie zgłoszenia chęci wymiany, Wykonawca wystawi fakturę na materiały, które przeterminowały się w siedzibie Zamawiającego.
6. Ewentualne braki lub uszkodzenia materiałów stwierdzone w momencie rozliczenia depozytu upoważniają Wykonawcę do wystawienia Zamawiającemu faktury na brakujące lub uszkodzone materiały.
7. Braki oraz uszkodzenia materiałów stwierdzone podczas spisu z natury, upoważniają Wykonawcę do wystawienia Zamawiającemu faktury. Faktura zostanie wystawiona w oparciu o formularz spisowy, a Depozyt uzupełniony do stanu wyjściowego.

Odpowiedź:

Zapisy dotyczące § 3, 4 projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 2 – dot. § 6 projektu umowy (załącznik nr 6C do SIWZ)

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę zapisu ww. paragrafu, jest on sprzeczny z § XVI SIWZ, gdzie termin dostawy stanowi jedno z kryteriów oceny ofert. W związku z powyższym wnosimy jak we wstępie.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w projekcie umowy stanowiącej zał. 6C do SIWZ w § 6, usuwając wskazany termin uzupełnienia towaru 3 dni. We wskazanym miejscu Zamawiający pozostawia „puste miejsce” (...), które zostanie uzupełnione w momencie sporządzania umowy, zgodnie ze złożoną ofertą Wykonawcy.

Pytanie 3 – dot. § 12 projektu umowy (załącznik nr 6C do SIWZ)

Mając na względzie zasady współzycia społecznego tym samym zasadę równości stron jaką Zamawiający powinien kierować się podczas przygotowywania umów z zakresu postępowań o udzielenie zamówienia publicznego o prosimy o dodanie do projektu umowy poniższych zapisów:

- „Wykonawca zobowiązuje się do niewstrzymywania dostaw towaru do czasu zapłaty zobowiązań Szpitala, nie dłużej jednak niż 60 dni liczonych od dnia upływu terminu płatności wynagrodzenia. Skorzystanie przez Wykonawcę z możliwości, o której mowa w zdaniu poprzednim, wymaga uprzedniego złożenia Szpitalowi oświadczenia w tym przedmiocie, w formie pisemnej pod rygorem nieważności.”
- „W przypadku zwłoki w zapłacie wynagrodzenia ze dokonanie dostawy, Wykonawca może naliczyć odsetki w wysokości ustawowej.”

Odpowiedź:

Zapisy dotyczące § 12 projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 4 – dot. pakietu 6

Czy Zamawiający dopuści możliwość nieodpłatnego użyczenia na czas trwania umowy dwóch zestawów narzędzi (instrumentarium) przy założeniu, że trzeci zestaw narzędzi (instrumentarium) będzie dostarczany na zamówienie (tzw. zestaw lotny) w ciągu max 48h od złożenia zapotrzebowania?

Odpowiedź:

Zgodnie z aktualnym formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 5 – dot. pakietu 6

Czy Zamawiający dopuści możliwość dostawy na zamówienie w ciągu max 48 h od złożenia zapotrzebowania, zamiast użyczenia na czas trwania umowy, 2 kompletów napędu wiertarskiego wraz z czterema sztukami akumulatorów i 2 ładowarkami oraz 2 kontenerami sterylizacyjnymi?

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 6 – dot. pakietu 11, poz. 1

Czy Zamawiający dopuści śruby w zakresie średnic 4,0-6,5 ze skokiem co 0,5mm oraz 6,5-8,5 skok co 1mm?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 7 – dot. pakietu 11, poz. 1

Czy Zamawiający dopuści śruby w zakresie długości 25-60mm zamiast 20-60mm?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 8 – dot. pakietu 11, poz. 2

Czy Zamawiający mógłby doprecyzować jak należy dokonać wyceny w poz. 2 gdzie opisana jest zarówno nakrętka oraz łącznik? Czy Zamawiający rozdzieli wycenę obu tych elementów na oddzielne pozycje?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 9 – dot. pakietu 11, poz. 2

Czy Zamawiający dopuści system z jednym rozmiarem blokerów do łącznika do śrub krzyżowych zamiast z dwoma rozmiarami?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 10 – dot. pakietu 11, poz. 3

Czy Zamawiający odstąpi od prętów dynamicznych na rzecz oferowania standardowych prętów tytanowych?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 11 – dot. pakietu 11, poz. 3 i 4

Czy Zamawiający dopuści pręty o średnicy 6,0mm zamiast 5,5mm?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 12 – dot. pakietu 11, poz. 5

Czy Zamawiający dopuści koszyki o wymiarach 9-14mm zamiast 8-14mm?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 13 – dot. pakietu 11, zał. 1A

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu napędu do **Pakietu nr 11** ?

Odpowiedź:

Zgodnie z formularzem asortymentowo-cenowym.

Pytanie 14 – dot. zapisów projektu umowy - Załącznik nr 6C (komis z użyczeniem)

Czy Zamawiający dookreśli w §8 ust. 7, 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:

Zapisy w § 8 ust.7 projektu umowy pozostają bez zmian.

Zaznaczyć należy, iż Wykonawca powinien dążyć do tego, aby przedmiot dostawy był wolny od wad. Wadliwy towar powinien być wymieniony niezwłocznie (tj. w terminie wskazanym w umowie).

Pytanie 15 – dot. zapisów projektu umowy - Załącznik nr 6C (komis z użyczeniem)

Czy Zamawiający doda zapis w §10 oraz §12 ust.4, 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:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Zaznaczyć należy, iż wskazane w projekcie umowy, zasady na jakich Zamawiający może odstąpić od umowy są zgodne z przepisami kodeksu cywilnego.

Pytanie 16 – dot. zapisów projektu umowy - Załącznik nr 6C (komis z użyczeniem)

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §12:

- a. Ust. 1 z 0,5% wartości zamówienia częściowego na 0,5% wartości niedostarczonego w terminie towaru,
- b. Ust. 2 z 0,5% wartości zamówienia częściowego na 0,5% wartości reklamowanego towaru
- c. Ust. 3 z 0,5% wartości zamówienia zrealizowanego u innego dostawcy na 0,5% wartości niedostarczonego przez Wykonawcę zamówionego towaru
- d. Ust. 5 i ust. 6 z 500 zł na 100 zł?

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 wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt.7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone 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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Ponadto kara umowna nie może być określona od wartości towaru u innego Dostawcy, gdyż nie jest możliwym do określenia takiej wartości.

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

Odpowiedź:

Zapisy dotyczące wskazanych kar umownych pozostają bez zmian.

Zamawiający wyjaśnia, iż wysokość kar umownych wskazanych we wzorze umowy jest uzasadniona i zgodna z przepisami prawa. Wysokość kar umownych w żadnym razie nie może być uznana jako rażąco wygórowana.

Pytanie 17 – dot. zapisów projektu umowy - Załącznik nr 6C (komis z uzyczeniem)

Czy Zamawiający zmieni termin w §12 ust. 3 z 3 dni robocze na 5 dni roboczych?

Odpowiedź:

Zapisy pozostają bez zmian.

W związku z udzielonymi odpowiedziami Zamawiający dokonuje zmian w załączniku 1 do SIWZ („Formularz asortymentowo-cenowy”) oraz w załączniku 6C do SIWZ („Projekt umowy”).

Załączniki są dołączone do niniejszego pisma:

- „Załącznik 1 do SIWZ_27-19(Formularz asortymentowo-cenowy)_aktualny”,
- „Załącznik 6C do SIWZ_7-19_aktualny.”

Zatwierdził

Wiceprezes ds. ekonomicznych – Piotr Wróblewski

WICEPREZES
ds. ekonomicznych
Piotr Wróblewski

Sporządziła: Magdalena Czerniawska – Sekretarz komisji przetargowej