



Wielospecjalistyczny Szpital - Samodzielny Publiczny  
Zespół Opieki Zdrowotnej w Zgorzelcu  
Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia  
ul. Lubańska 11-12, 59-900 Zgorzelec  
NIP: 615-17-06-942, REGON: 231161448  
tel. 571 334 858  
www.spzoz.zgorzelec.pl  
*Misja Szpitala: „Bezpieczeństwo przez rozwój”*

Numer sprawy 16/ZP/2021  
DZP/ 210 /2021

Zgorzelec, dnia 29.07.2021r.

## Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu

**Dotyczy przetargu nieograniczonego na: sukcesywne dostawy soczewek wewnątrzgałkowych oraz innych materiałów okulistycznych wraz z dzierżawą systemu wspierającego pracę chirurga w zakresie kalkulacji i wszczepiania soczewek wewnątrzgałkowych i/lub użyczeniem innego sprzętu**

### ZAPYTANIE NR 2

W związku z zapytaniem od Wykonawców w sprawie w/w postępowania – Zamawiający działając w myśl art. 135 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019r. (Dz. U. z 2021r., poz. 1129 j.t. ze zm.) odpowiada na następujące pytania:

### PYTANIE 1

Pytanie do pakietu nr 7 do przetargu na „Sukcesywne dostawy soczewek wewnątrzgałkowych oraz innych materiałów okulistycznych wraz z dzierżawą systemu wspierającego pracę chirurga w zakresie kalkulacji i wszczepiania soczewek wewnątrzgałkowych i/lub użyczeniem innego sprzętu.”

Czy Zamawiający dopuści jako przedmiot zamówienia:

Jednorazowe sondy do transskleralnego, nieniszczącego zabiegu przeciwjaskrowego (MicroCPC – odpowiednika metody mikropulsowej) z cyklem pracy 33,33% (puls 500 µs i przerwa 1ms) przy użyciu światła laserowego o długości fali 810 nm; okrągła stopka stabilizująca pozycję sondy na gałce z owalnym brzegiem wskazującym na pozycję sondy w stosunku do rąbka rogówki oraz umożliwiającym płynny ruch po gałce.

Wykonawca w przypadku dopuszczenia powyższych parametrów zobowiązuje się użyczyć laser na całodzienne sesje zabiegowe z użyciem minimum 5 zaofertowanych sond. Użyczenie każdorazowo nastąpi po wcześniejszym min. 2 tygodniowym uzgodnieniu terminu użyczenia z Wykonawcą. Wykonawca zapewnia szkolenia z obsługi użyczanego lasera osobom wskazanym przez Zamawiającego.

**Odp.: Zamawiający dopuszcza zaofertowanie przedmiotu j/w.**

### PYTANIE 2

1. Czy Zamawiający w Pakiecie Nr 10 wyrazi zgodę na zaofertowanie Barwnika do stosowania w chirurgii okulistycznej, tylnej komory oka podczas witrektomii w celu wybarwienia i uwidocznienia błon epiretinalnych i błony granicznej wewnętrznej. 1 ampułkostrzykawka o poj. 0,5ml zawiera: 0,125 mg brilliant blue G, 0,75mg trypan blue, PEG 4% 3350. Stężenie 1,75G/L. Wartość PH: 7,3-7,6. Osmolarność 301-369mOsm/kgH2O. Jedno opakowanie zawiera pięć oddzielnie zapakowanych, sterylnych ampułkostrzykawkę?

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaofertowania przedmiotu j/w.**

2. Czy Zamawiający w Pakiecie Nr 17 wyrazi zgodę na zaofertowanie 100% perfluorodecaliny (C10F18), strzykawka o objętości 7ml, własności fizyczne przy 25C gęstość 1, 908 g/cm3, gęstość 1, 908g/cm3, temperatura wrzenia 142C, wskaźnik refrakcji w temperaturze 20C 1,313?

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaofertowania przedmiotu j/w.**

### PYTANIE 3

#### Dot. Pakiet nr 5, poz. 1

Czy Zamawiający wydzieli poz. 3, 4, 9 do osobnego ofertowania, jako pozycje nie związane bezpośrednio z użytym aparatem do fakoemulsyfikacji oraz witrektomii tylnej.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

#### Dot. Pakiet nr 10, poz. 1

Czy Zamawiający akceptuje do dostawy barwnik: Nietoksyczny barwnik do wybarwienia błony granicznej wewnętrznej ILM (kolor niebieski): 0,125 mg Brilliant Blue G (trifenylometan, stężenie 0,25 g/l) oraz do wybarwienia błon nasiatkówkowych ERM i ciała szklanego (kolor fioletowy): 0,65 mg Bromphenol Blue (stężenie 1,3 g/l); Gęstość 1,03 g/cm<sup>3</sup>; ampułkostrzykawka a 0,5 ml

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

#### Dot. Pakiet nr 14, poz. 3

Czy Zamawiający akceptuje do dostawy wgłabiacz / depresor :

- a) (LAQUA SCLERAL DEPRESSOR, double-ended with pocket clip; 3x1,8mm teardrop-shaped tip; 2mm diameter scleral marker overall length 134mm)



G-32150 LAQUA  
SCLERAL DEPRESSOR  
double-ended with pocket clip  
3 x 1.8 mm teardrop-shaped tip  
2 mm diameter scleral marker  
overall length 134 mm

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

#### Lub:

- b) (KREISSIG SCLERAL DEPRESSOR, double-ended with pocket clip; conical clip with 2,4mm diameter and 6,0mm bar, overall length 128mm)



G-32027 KREISSIG  
SCLERAL DEPRESSOR  
double-ended with pocket clip  
conical tip with 2.4 mm diameter  
and 6.0 mm bar  
overall length 128 mm

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

#### Lub:

- c) (SCHOCKET SCLERAL DEPRESSOR, double-ended with pocket clip; 3x2mm teardrop tip; and 6,0mm bar overall length 132mm)



G-32715 SCHOCKET  
SCLERAL DEPRESSOR  
double-ended with pocket clip  
3 x 2 mm teardrop tip and  
6.0 mm bar  
overall length 132 mm

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

## Lub

- d) (SCLERAL DEPRESSOR, double-ended 2 mm and 4mm diameter; diamond dusted tips; overall length 128mm)



G-32714

**SCLERAL DEPRESSOR**  
double-ended  
2 mm and 4 mm diameter  
diamond dusted tips  
overall length 120 mm

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

### Pakiet nr 15, poz. 1

Czy Zamawiający akceptuje do dostawy olej : Olej silikonowy, 100% polydimethylsiloxan; ultra oczyszczony i sterylny, dostępny w jednorazowych, szklanych strzykawkach o pojemności 10 ml Własności fizyczne (przy 25 °C): lepkość [mPas] 900 – 1200; gęstość [g/cm<sup>3</sup>]: 0,97 Wskaźnik refrakcji (w temp. 20 °C): 1,4040; Elastyczność (Je0) [mPas]  $2 \times 10 \exp(-5)$ ; Lepkość przy ścinaniu (8,37 1/s i przy 37°C): 931 [mPas]; Składniki lotne (200°C, 24 h) [%] = < 0,2

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

**Pakiet nr 17, poz. 1** Czy Zamawiający akceptuje do dostawy dekalinę : Dekalina: 100 % perfluorodekalina (C<sub>10</sub>F<sub>18</sub>), Strzykawka o objętości: 7ml Własności fizyczne (przy 25 °C): gęstość [g/cm<sup>3</sup>]: 1,93; lepkość [mPas]: 5,5; ciśnienie par [mbar]: 8,0; napięcie powierzchniowe [mN/m, w temp. 25 °C]: 19,0; napięcie międzyfazowe (mN/m w temp. 25 °C): 57,8; temperatura wrzenia: 142 °C. Wskaźnik refrakcji (20°C): 1,3110, (25°C): 1,313

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

## PYTANIE 4

1. Czy w Pakiecie nr 11 Zamawiający dopuści produkt równoważny tj. pierścień do mechanicznego rozszerzania źrenicy w trakcie operacji okulistycznych wszczepiany injektorem jednorazowym. Wykonany z polypropylenu, w kształcie kwadratu, z bezpiecznymi zaokrągleniami i otworami w narożnikach, w rogach zamiast pętli kieszonki na tęczówkę - górna i dolna, w każdym rogu po dwa otwory do mocowania pierścienia. W komplecie injektor jednorazowego użytku do wszczepiania i usuwania ringu z jednego portu operacyjnego?

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

2. Czy w Pakiecie nr 12 Zamawiający dopuści retraktory tęczówkowe o długości 10mm?

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

## PYTANIE 5

### Dotyczy pakiet nr 2 pozycja 1:

Czy Zamawiający wymaga soczewki z materiału z copolymeru hydrophilnego, o zwiększonej miękkości, uwodnieniu 25%. - A constant 118,2 umieszczonej na opakowaniu, - optimized constant: SRK/T=118,7; SRK/2=118,9; Holladay1 sf= 1,60; HofferQ pACD=5,39; Haigis a0=1,25; a1=0,40; a2=0,10.

**Odp.: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie powyższego, pod warunkiem zachowania pozostałych wymogów opisu przedmiotu zamówienia (SWZ).**

### Dotyczy pakiet nr 12

Czy Zamawiający dopuści retraktory tęczówkowe sterylne, jednorazowe haczyki ze złotego drutu przeznaczone do chowania tęczówki podczas zabiegów chirurgicznych, wymiary 8 mm x 0,8 mm

**Odp.: Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zaoferowania przedmiotu j/w.**

### Dotyczy pakiet nr 14

Mając na względzie zachowanie zasad uczciwej konkurencji oraz równego traktowania podmiotów ubiegających się o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz zwiększenie konkurencyjności a tym samym możliwość uzyskania lepszych (niższych), wartości ofert, czy Zamawiający wydzieli pozycje 1 oraz 2 do osobnego pakietu.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

### Dotyczy pakiet nr 17

Czy Zamawiający dopuści 100% dekalinę (C<sub>10</sub>F<sub>18</sub>) o własnościach fizycznych przy 25°C, gęstość 1,94 g/cm<sup>3</sup>, punkt wrzenia 141° C, ciśnienie pary 13,55 mmHg, lepkość 2,66 mm<sup>2</sup>/s; sprawdzony fizykochemicznie brak cytotoksyczności i bezpieczeństwo produktu.

**Odp.: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie powyższego przedmiotu.**

## PYTANIE 6

### Dot. umowy: załącznik 5.1 do SWZ

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 1 pkt 13 umowy w następującym brzmieniu:

*„13) Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na **9 miesięcy** przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany. W przypadku niezgłoszenia chęci wymiany, Wykonawca wystawi fakturę na materiały, które przeterminowały się w siedzibie Zamawiającego.”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może wymienić towaru, którego termin ważności wynosi mniej niż 9 miesięcy na towar z pełnym okresem ważności przewidzianym w treści umowy. Taki towar byłby dla Wykonawcy niepełnowartościowy i trudny do zbycia a Wykonawca ponosiłby nieuzasadnione ryzyko straty ekonomicznej z tym związanej, stąd Wykonawca prosi o wydłużenie terminu ważności uprawniającego do żądania wymiany towaru.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podnosi, iż to na Wykonawcy spoczywa obowiązek monitorowania terminów ważności oferowanego materiału.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

*„W przypadku **zawinionego wyłącznie przez Wykonawcę** braku możliwości sprzedaży towaru objętego umową, Zamawiający będzie uprawniony do zrealizowania zamówienia u innego Wykonawcy (tzw. nabycie zastępcze) – **po uprzednim pisemnym wezwaniu** Wykonawcy **do zrealizowania dostawy i wyznaczeniu dodatkowego terminu do wykonania niezrealizowanej części zamówienia oraz jego bezskutecznym upływie**. W takim przypadku Wykonawca pokryje różnicę w cenie – przekraczającą wartość towaru określoną w umowie (wraz z pokryciem kosztów transportu towaru do Zamawiającego).”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ponosić negatywnych konsekwencji okoliczności, na które nie ma wpływu i za które nie jest odpowiedzialny. Ponadto, uprawnienie do dokonania zakupu zastępczego winno poprzedzać pisemne wezwanie Wykonawcy do wykonania zaległej dostawy i wyznaczenie w tym celu dodatkowego terminu.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Uprawnienie do dokonania zakupu zastępczego poprzedza informacja uzyskana od Wykonawcy o zmianie w realizacji zamówienia (w tym braku asortymentu i nie zapewnienia odpowiednika przez Wykonawcę) - co jest ujęte w projekcie umowy.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 3-4 umowy w następującym brzmieniu:

*„3. W przypadku dostarczenia partii towaru o terminie przydatności krótszym niż 24 miesiące Wykonawca zobowiązuje się bezzwłocznie (nie później niż terminie 3 dni roboczych **od otrzymania reklamacji**) i bezpłatnie wymienić w/wym - na towar o dłuższym **terminie** przydatności, jednakże nie krótszym niż 24 **miesiące** od daty dostawy. Terminy ważności przedmiotu w magazynie depozytowym monitoruje Wykonawca.*

*4. W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany towar na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych - **od otrzymania wadliwego towaru** – na swój koszt.”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, wobec czego termin na realizację reklamacji powinien w tym przypadku biec od momentu dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru.

**Odp.: Zamawiający zmienia zapis §3 ust. 3 projektu umowy (Załącznik 5.1 do SWZ)**

**Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w pkt.4. - Zamawiający podnosi, iż wszelkie koszty związane z procedurą reklamacyjną ponosi Wykonawca, w którego gestii leży jak najszybszy odbiór reklamowanego towaru.**

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie kolejnego zdania w §4 ust. 1 w brzmieniu:

*„**Wykonawcy przysługuje roszczenie o realizację umowy w zakresie 70% jej wartości – Zamawiający zobowiązuje się zrealizować umowę w ww. zakresie niezależnie od okoliczności.**”?*

Uzasadnienie:

Umowa powinna gwarantować Wykonawcy minimalny poziom zamówień w wysokości 70% wartości maksymalnej umowy, który Zamawiający zrealizuje bez względu na okoliczności. Rozwiązanie takie umożliwia rzetelne skalkulowanie ryzyka i przedłożenie oferty jak najkorzystniejszej dla obu stron.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający ujął już w treści umowy zapis: „Zmniejszenie wartości przedmiotu umowy nie może przekroczyć 30% wartości umowy brutto, określonej w § 6 ust. 1”**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

*„Zamawiający zobowiązuje się do uregulowania faktur za poszczególne dostawy w terminie 60 dni licząc od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT, potwierdzonej właściwą kopią formularza zamówienia - przelewem na konto Wykonawcy, wskazane każdorazowo na wystawionej fakturze, z zastrzeżeniem, że faktura ta wpłynie do siedziby Zamawiającego nie później niż 14 dni od dnia jej wystawienia. Jeżeli faktura wpłynie do siedziby Zamawiającego później niż 14 dni od dnia jej wystawienia, termin płatności tej faktury liczy się od dnia doręczenia faktury. Zamawiający dokona zapłaty przelewem na konto Wykonawcy wskazane w fakturze.”?*

Uzasadnienie:

W pierwszym zdaniu niniejszego ustępu zastrzeżono termin na zapłatę faktury od momentu jej doręczenia Zamawiającemu, wobec czego brak jest podstaw do obligowania Wykonawcy do doręczenia faktury w terminie 14 dni od daty jej wystawienia. Co więcej, jest to niezgodne z art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, zgodnie z którym: *Strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi.*

**Odp.: Zamawiający dokonuje zmiany w §4 ust. 4 projektu umowy (Załącznik 5.1 SWZ) w sposób następujący:**

**„Zamawiający zobowiązuje się do uregulowania faktur za poszczególne dostawy w terminie 60 dni licząc od daty prawidłowo wystawionej faktury VAT, potwierdzonej właściwą kopią formularza zamówienia - przelewem na konto Wykonawcy, wskazane każdorazowo na wystawionej fakturze.”**

**Zmiana zapisu j/w - została wprowadzona do załączników: 5.2; 5.3, 5.4 do SWZ - w stosownych paragrafach (zmiany zaznaczono kolorem fioletowym).**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 1-2 oraz ust. 6 i 8 umowy w następującym brzmieniu:

*„1. Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań umownych z winy Wykonawcy lub Podwykonawcy:*

*1) w przypadku dostarczenia towaru wadliwego lub niedostarczenia towaru w terminie, wynikającym z zapisów §2 oraz §3 niniejszej umowy - w wysokości 0,2% wartości **netto** partii towaru (wadliwej lub niedostarczonej), za każdy rozpoczęty dzień zwłoki – **jednak nie więcej niż 10% tej wartości.***

*Jeżeli zwłoka będzie trwała powyżej **10 dni roboczych**, Zamawiający ma prawo do wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym z winy Wykonawcy i zastosowania kary umownej, przewidzianej w § 5 ust. 2 niniejszej umowy. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy **i wyznaczy Wykonawcy dodatkowy termin.***

*2. Za odstąpienie od umowy lub wypowiedzenie umowy z winy Strony przeciwnej – obie strony zastrzegają możliwość żądania kary umownej w wysokości 10% wartości **netto** niezrealizowanej części umowy.*

*(...).*

~~*6. Zamawiający w razie zwłoki w zapłacie kary może dokonać potrącenia kary umownej z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy.*~~

*8. Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie umowy nie może przekroczyć **20 %** wartości łącznego wynagrodzenia **netto** określonego w Umowie.”?*

Uzasadnienie:

- Prosimy rozważyć naliczanie kar umownych od wartości netto, gdyż to ona określa wysokość zobowiązania, podatek od towarów i usług wchodzący w skład kwoty brutto jest jedynie daniną publiczną, na wysokość której strony nie mają żadnego wpływu.

- W ocenie Wykonawcy górny limit naliczania kar umownych powinien być ustanowiony także osobno dla każdego uchybienia. W przeciwnym wypadku suma kar za daną zwłokę mogłaby znacząco przekroczyć wartość dostawy, co byłoby niezgodne z zasadami współżycia społecznego.

- Stosownie do przepisu art. 15r<sup>1</sup> ust. 1 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 (Dz. U. z 2020r., poz. 1842 ze zm.), w okresie obowiązywania na terytorium RP stanu epidemii nie jest możliwe dokonywanie potrąceń należności zaistniałych w związku z realizacją umów zawartych na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Wykonawca prosi też o obniżenie górnego limitu naliczania kar umownych z uwagi na jego wygórowany charakter.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §10 ust. 2 pkt 1-2 i ust. 5-6 oraz ust. 8 umowy w następującym brzmieniu oraz wykreślenie pkt 2 w ust. 3:

„2. Strony dopuszczają możliwość zmiany czasu obowiązywania umowy poprzez:

1) przedłużenie czasu obowiązywania umowy – w przypadku niezrealizowania w czasie trwania umowy szacunkowej wartości umowy brutto, określonej w §4 ust.1 - do czasu zrealizowania wartościowego pozostałej części kwoty przeznaczonej do zapłaty za wykonanie przedmiotu umowy, z zastrzeżeniem, że ceny jednostkowe, w przedłużonej umowie nie mogą się różnić od cen, określonych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym do niniejszej umowy – załącznik nr 1 – **z wyłączeniem waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy przewidzianej w kolejnych ustępach,**

2) zwiększenie o nie więcej niż 10% wartości szacunkowej umowy brutto, określonej w § 4 ust. 1 zgodnie z art. 455 ust.2 ustawy PZP, w takim przypadku Zamawiający zastrzega możliwość zmiany terminu obowiązywania umowy, poprzez jego wydłużenie na okres do 4 lat od daty zawarcia umowy, z zastrzeżeniem, że ceny jednostkowe, nie mogą się różnić od cen, określonych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym niniejszej umowy – załącznik nr 1 – **z wyłączeniem waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy przewidzianej w kolejnych ustępach,**

(...)

5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, każda ze stron umowy może –~~w terminie do 30 dni liczonych od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian~~ zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o zawarcie aneksu odpowiednio modyfikującego wynagrodzenie umowne. Wniosek ten powinien zawierać szczegółowe uzasadnienie faktyczne i prawne zawierające m.in. wyliczenie, jaki rzeczywisty wpływ na koszty wykonania zamówienia będą miały zmiany, o których mowa w ust. 4. W braku szczegółowego uzasadnienia wniosek uważany będzie za niewywołujący skutków prawnych. Zmiany wynagrodzenia zostaną ujęte w aneksie do umowy (zawartym w formie pisemnej pod rygorem nieważności) i będą obowiązywały od dnia wejścia w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.

~~6. W przypadku złożenia wniosku, o którym mowa w ustępie poprzedzającym, z uchybieniem wskazanego terminu, strony będą mogły podjąć negocjacje mające na celu ustalenie kwoty, o którą zwiększone zostanie wynagrodzenie umowne, jeżeli obydwie strony wyrażą wolę podjęcia takich negocjacji, a strona wnioskująca przedstawi drugiej stronie szczegółowe uzasadnienie faktyczne i prawne proponowanej zmiany.~~

(...).

8. Niepodpisanie aneksu do umowy w terminie 1 miesiąca od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 5 zd. 1, uprawnia stronę składającą wniosek do rozwiązania umowy z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia. Uprawnienie do rozwiązania umowy nie powstaje w przypadku złożenia wniosku ~~z naruszeniem terminu, o którym mowa w ust. 5 zd. 1, lub w przypadku złożenia wniosku terminowego, lecz niezawierającego~~ szczegółowego uzasadnienia, o którym mowa w ust. 5 zd. 2.“?

Uzasadnienie:

Obowiązujące przepisy prawa nie dają podstaw do tego, by zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku ziszczenia się przesłanek określonych w obowiązkowych klauzulach waloryzacyjnych była ograniczone w czasie w stosunku do terminu wejścia w życie norm prawa wpływających na wzrost kosztów.

**Odp.: Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje stosownych zmian w §10 projektu umowy (Załącznik nr 5.1 do SWZ).**

**Zmiana zapisów j/w - została wprowadzona do załączników: 5.2; 5.3, 5.4 do SWZ - w stosownych paragrafach (zmiany zaznaczono kolorem fioletowym).**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ust. 1 w §11 umowy oraz na przyjęcie §11 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

„4. Zamawiający ma prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym ~~w szczególności jeżeli~~ Wykonawca:

1) **trzykrotnie** nie wymieni zakwestionowanego towaru wadliwego w terminie określonym w § 3 – **z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę,**

2) nie zrealizuje terminowo 3 kolejnych zamówień złożonych przez Zamawiającego – **z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę,**

3) nie dostarczy na wezwanie Zamawiającego, dokumentów dopuszczających towar do użytku w placówkach ochrony zdrowia lub innych dokumentów wymaganych prawem – **z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę.**“?

Uzasadnienie:

Umowa o udzielenie zamówienia publicznego powinna gwarantować stabilność powstałego wskutek jej zawarcia stosunku prawnego, wobec czego jej rozwiązanie powinno stanowić swoistą ostateczność która może być stosowana jedynie wyjątkowo i jedynie w przypadkach zawinionych przez Wykonawcę.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ust.1 w §11 projektu umowy - Załącznik 5.1 do SWZ.**

**Odp.: §11 ust. 4 projektu umowy (Załącznik 5.1 do SWZ) otrzymuje treść następującą:  
„Zamawiający ma prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym w szczególności jeżeli Wykonawca:**

- 1) trzykrotnie nie wymieni zakwestionowanego towaru wadliwego w terminie określonym w § 3,**
- 2) nie zrealizuje terminowo 3 kolejnych zamówień złożonych przez Zamawiającego,**
- 3) nie dostarczy na wezwanie Zamawiającego, dokumentów dopuszczających towar do użytku w placówkach ochrony zdrowia lub innych dokumentów wymaganych prawem – z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”.**

**Zmiana zapisu j/w - została wprowadzona do załączników: 5.2; 5.3, 5.4 do SWZ - w stosownych paragrafach (zmiany zaznaczono kolorem fioletowym).**

**Dot. umowy: załącznik 5.4 do SWZ.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 2 pkt 12 umowy w następującym brzmieniu:

*„12) Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na **9 miesięcy** przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany. W przypadku niezgłoszenia chęci wymiany, Wykonawca wystawi fakturę na materiały, które przeterminowały się w siedzibie Zamawiającego.”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może wymienić towaru, którego termin ważności wynosi mniej niż 9 miesięcy na towar z pełnym okresem ważności przewidzianym w treści umowy. Taki towar byłby dla Wykonawcy niepełnowartościowy i trudny do zbycia a Wykonawca ponosiłby nieuzasadnione ryzyko straty ekonomicznej z tym związanej, stąd Wykonawca prosi o wydłużenie terminu ważności uprawniającego do żądania wymiany towaru.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podnosi, iż to na Wykonawcy spoczywa obowiązek monitorowania terminów ważności oferowanego materiału.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 8 umowy w następującym brzmieniu:

*„8. W przypadku **zawinionego wyłącznie przez Wykonawcę** braku możliwości sprzedaży towaru objętego umową, Zamawiający będzie uprawniony do zrealizowania zamówienia u innego Wykonawcy (tzw. nabycie zastępcze) – **po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do zrealizowania umowy i wyznaczeniu dodatkowego terminu oraz jego bezskutecznym upływie**. W takim przypadku Wykonawca pokryje różnicę w cenie – przekraczającą wartość towaru określoną w umowie (wraz z pokryciem kosztów transportu towaru do Zamawiającego).”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ponosić negatywnych konsekwencji okoliczności, na które nie ma wpływu i za które nie jest odpowiedzialny. Ponadto, uprawnienie do dokonania zakup zastępczego winno poprzedzać pisemne wezwanie Wykonawcy do wykonania zaległej dostawy i wyznaczenie w tym celu dodatkowego terminu.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

*„W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany towar na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych – od **otrzymania wadliwego towaru** – na swój koszt.”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, wobec czego termin na realizację reklamacji powinien w tym przypadku biec od momentu dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru.

**Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w §3 ust. 4 projektu umowy (Załącznik 5.4 do SWZ). Nadto Zamawiający dodaje w §3 ust. 3 projektu umowy (Załącznik 5.4 do SWZ) paragrafu j/w - zapis o treści: „Terminy ważności przedmiotu w magazynie depozytowym monitoruje Wykonawca.”**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 8 i ust. 14 pkt 3 umowy w następującym brzmieniu:

*„8. Zamawiający zobowiązuje się nie oddawać przedmiotu użyczenia do używania osobie trzeciej bez **uprzedniej pisemnej** zgody Wykonawcy.*

*(...)*

*3) Każdorazowe dostarczenie jak i odebranie przedmiotu użyczenia - odbywać się będzie na koszt i ryzyko **Zamawiającego** oraz potwierdzone zostanie w protokole odbioru, sporządzonym przez Wykonawcę.”?*

Uzasadnienie:

Oddanie przedmiotu użyczenia osobie trzeciej może następować tylko za uprzednią zgodą Wykonawcy wyrażoną na piśmie. Ponadto, koszty transportu przedmiotu użyczenia winien ponosić Zamawiający.

**Odp.: Zamawiający dokonuje zmiany w §4 ust. 8 oraz nie wyraża zgody na proponowaną zmianę w §4 ust. 14 projektu umowy (Załącznik 5.4 do SWZ). Zamawiający podnosi, iż wygodniejszą opcją dla Zamawiającego byłoby stałe przechowywanie przedmiotu użyczenia w Oddziale Okulistyki - bez każdorazowego „wypożyczenia sprzętu do zabiegu”. Uwzględniając interesy Wykonawcy - Zamawiający przyjął formę użyczenia sprzętu z jego każdorazową dostawą, tym niemniej nie będzie ponosił z tego tytułu dodatkowych kosztów.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 1 oraz ust. 7-8 umowy w następującym brzmieniu:

*„1. Przedmiotem umowy jest przekazanie przez Wyzierżawiającego na rzecz Dzierżawcy prawa do używania przedmiotu dzierżawy, określonego w § 1 ust.1 pkt. 3) niniejszej umowy - w zamian za ustalone opłaty dzierżawne. Transport przedmiotu, ubezpieczenie, a także **jednorazowe** szkolenie personelu będą wykonane na koszt Wyzierżawiającego. Dostawa przedmiotu nastąpi najpóźniej w terminie 10 dni kalendarzowych od dnia zawarcia umowy.*

*(...).*

*7. Dzierżawca bez **uprzedniej pisemnej** zgody Wyzierżawiającego nie może oddać przedmiotu dzierżawy do bezpłatnego używania ani go poddzierżawić.*

*8. Wyzierżawiający ma prawo kontrolowania w każdym czasie, przez upoważnione przez siebie i uzgodnione z Dzierżawcą osoby, sposobu wykorzystania i stanu przedmiotu dzierżawy oraz dokumentów z nim związanych.*

Uzasadnienie:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie, że szkolenie odbędzie się jeden raz a także, iż oddanie przedmiotu dzierżawy osobie trzeciej wymaga uprzedniej pisemnej zgody Wykonawcy.

**Odp.: Zamawiający dokonuje stosownych zmian w §5 projektu umowy (Załącznik 5.4 do SWZ).**

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie kolejnego zdania w §6 ust. 2 w brzmieniu:

*„**Wykonawcy przysługuje roszczenie o realizację umowy w zakresie 70% jej wartości – Zamawiający zobowiązuje się zrealizować umowę w ww. zakresie niezależnie od okoliczności.**”?*

Uzasadnienie:

Umowa powinna gwarantować Wykonawcy minimalny poziom zamówień w wysokości 70% wartości maksymalnej umowy, który Zamawiający zrealizuje bez względu na okoliczności. Rozwiązanie takie umożliwi rzetelne skalkulowanie ryzyka i przedłożenie oferty jak najkorzystniejszej dla obu stron.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający ujął już w treści zapis: „Zmniejszenie wartości przedmiotu umowy nie może przekroczyć 30% wartości umowy brutto, określonej w § 6 ust. 1”**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1-2 oraz ust. 6 i 8 umowy w następującym brzmieniu:

*„1. Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań umownych z winy Wykonawcy lub Podwykonawcy:*

*1) w przypadku dostarczenia towaru wadliwego lub niedostarczenia towaru w terminie, wynikającym z zapisów §2 oraz § 3 oraz §4 oraz § 5 niniejszej umowy - w wysokości 0,2% wartości **netto** partii towaru (wadliwej lub niedostarczonej), za każdy rozpoczęty dzień zwłoki – **jednak nie więcej niż 10% tej wartości.***

*Jeżeli zwłoka będzie trwała powyżej **10 dni roboczych**, Zamawiający ma prawo do wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym z winy Wykonawcy i zastosowania kary umownej, przewidzianej w § 7 ust. 2 niniejszej umowy. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy **i wyznaczy Wykonawcy dodatkowy termin.***

*2. Za odstąpienie od umowy z winy Strony przeciwnej – obie strony zastrzegają możliwość żądania kary umownej w wysokości 10% wartości **netto** niezrealizowanej części umowy.*

*(...).*

*6. Zamawiający w razie zwłoki w zapłacie kary może pokryć należną mu karę z należności Wykonawcy, uprzednio wystawiając notę księgową dla Wykonawcy.*

*(...).*

*8. Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie umowy nie może przekroczyć **20 %** wartości łącznego wynagrodzenia **netto** określonego w Umowie.”?*

Uzasadnienie:

- Prosimy rozważyć naliczanie kar umownych od wartości netto, gdyż to ona określa wysokość zobowiązania, podatek od towarów i usług wchodzący w skład kwoty brutto jest jedynie daniną publiczną, na wysokość której strony nie mają żadnego wpływu.



- W ocenie Wykonawcy górny limit naliczania kar umownych powinien być ustanowiono także osobno dla każdego uchybienia. W przeciwnym wypadku suma kar za daną zwłokę mogłaby znacząco przekroczyć wartość dostawy, co byłoby niezgodne z zasadami współżycia społecznego.

- Stosownie do przepisu art. 15r<sup>1</sup> ust. 1 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 (Dz. U. z 2020r., poz. 1842 ze zm.), w okresie obowiązywania na terytorium RP stanu epidemii nie jest możliwe dokonywanie potrąceń należności zaistniałych w związku z realizacją umów zawartych na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych.

- Wykonawca prosi też o obniżenie górnego limitu naliczania kar umownych z uwagi na jego wygórowany charakter.

**Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §12 ust. 2 pkt 1-2 i ust. 5-6 i 8 umowy w następującym brzmieniu oraz wykreślenie pkt 2 w ust. 3:

*„2. Strony dopuszczają możliwość zmiany czasu obowiązywania umowy poprzez:*

*1) przedłużenie czasu obowiązywania umowy – w przypadku niezrealizowania w czasie trwania umowy szacunkowej wartości umowy brutto, określonej w §6 ust.1 - do czasu zrealizowania wartościowej pozostałej części kwoty przeznaczonej do zapłaty za wykonanie przedmiotu umowy, z zastrzeżeniem, że ceny jednostkowe, w przedłużonej umowie nie mogą się różnić od cen, określonych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym do niniejszej umowy – załącznik nr 1 – **z wyłączeniem waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy przewidzianej w kolejnych ustępach,***

*2) zwiększenie o nie więcej niż 10% wartości szacunkowej umowy brutto, określonej w §4 ust. 1 zgodnie z art. 455 ust.2 ustawy PZP, w takim przypadku Zamawiający zastrzega możliwość zmiany terminu obowiązywania umowy, poprzez jego wydłużenie na okres do 4 lat od daty zawarcia umowy, z zastrzeżeniem, że ceny jednostkowe, nie mogą się różnić od cen, określonych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym niniejszej umowy – załącznik nr 1 – **z wyłączeniem waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy przewidzianej w kolejnych ustępach,***

*(...)*

*5. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, każda ze stron umowy może –w terminie do 30 dni liczonych od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian zwrócić się do drugiej strony z wnioskiem o zawarcie aneksu odpowiednio modyfikującego wynagrodzenie umowne. Wniosek ten powinien zawierać szczegółowe uzasadnienie faktyczne i prawne zawierające m.in. wyliczenie, jaki rzeczywisty wpływ na koszty wykonania zamówienia będą miały zmiany, o których mowa w ust. 4. W braku szczegółowego uzasadnienia wniosek uważany będzie za niewywołujący skutków prawnych. Zmiany wynagrodzenia zostaną ujęte w aneksie do umowy (zawartym w formie pisemnej pod rygorem nieważności) i będą obowiązywały od dnia wejścia w życie przepisów będących przyczyną waloryzacji.*

*~~6. W przypadku złożenia wniosku, o którym mowa w ustępie poprzedzającym, z uchybieniem wskazanego terminu, strony będą mogły podjąć negocjacje mające na celu ustalenie kwoty, o którą zwiększone zostanie wynagrodzenie umowne, jeżeli obydwie strony wyrażą wolę podjęcia takich negocjacji, a strona wnioskująca przedstawi drugiej stronie szczegółowe uzasadnienie faktyczne i prawne proponowanej zmiany.~~*

*(...).*

*8. Niepodpisanie aneksu do umowy w terminie 1 miesiąca od dnia złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 5 zd. 1, uprawnia stronę składającą wniosek do rozwiązania umowy z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia. Uprawnienie do rozwiązania umowy nie powstaje w przypadku złożenia wniosku z naruszeniem terminu, o którym mowa w ust. 5 zd. 1., lub w przypadku złożenia wniosku terminowego, lecz niezawierającego szczegółowego uzasadnienia, o którym mowa w ust. 5 zd. 2.“?*

Uzasadnienie:

Obowiązujące przepisy prawa nie dają podstaw do tego, by zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku ziszczenia się przesłanek określonych w obowiązkowych klauzulach waloryzacyjnych była ograniczone w czasie w stosunku do terminu wejścia w życie norm prawa wpływających na wzrost kosztów.

**Odp.: Zamawiający udzielił odpowiedzi na powyższe.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ust. 1 w §13 umowy oraz na przyjęcie §13 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

*„4. Zamawiający ma prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym ~~w szczególności jeżeli~~ Wykonawca:*

*1) **trzykrotnie** nie wymieni zakwestionowanego towaru wadliwego w terminie określonym w § 3 i 5 – **z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę,***

*2) nie zrealizuje terminowo 3 kolejnych zamówień złożonych przez Zamawiającego – **z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę,***

3) nie dostarczy na wezwanie Zamawiającego, dokumentów dopuszczających towar do użytku w placówkach ochrony zdrowia lub innych dokumentów wymaganych prawem – z przyczyn zawinionych wyłącznie przez Wykonawcę.”?

Uzasadnienie:

Umowa o udzielenie zamówienia publicznego powinna gwarantować stabilność powstałego wskutek jej zawarcia stosunku prawnego, wobec czego jej rozwiązanie powinno stanowić swoistą ostateczność która może być stosowana jedynie wyjątkowo i jedynie w przypadkach zawinionych przez Wykonawcę.

**Odp.: Zamawiający udzielił odpowiedzi na powyższe.**

**Zmienne Załączniki: 5.1, 5.2, 5.3 i 5.4 do SWZ - zostały opublikowane wraz z niniejszą odpowiedzią na platformie zakupowej Zamawiającego.**

Z poważaniem

**Z upoważnienia Dyrektora**

**Radosław Jabłoński  
Z-ca Kierownika Działu  
Zamówień Publicznych  
i Zaopatrzenia**

**Aneta Mrygoń  
St. specjalista  
ds. zamówień publicznych**

Otrzymują:

- 1) Dedykowana Platforma Zakupowa [https://platformazakupowa.pl/pn/spzoz\\_zgorzelec](https://platformazakupowa.pl/pn/spzoz_zgorzelec)
- 2) A/a

---

Sprawę prowadzi: Aneta Mrygoń

e-mail:

zam.publ@spzoz.zgorzelec.pl