

DEZ/1774/2024

Jelenia Góra 06.12.2024 r.

DO WYKONAWCÓW

**Dostawa wyrobów medycznych specjalistycznych
na potrzeby Oddziału Okulistyki i Bloku Okulistycznego
Wojewódzkiego Centrum Szpitalnego Kotliny Jeleniogórskiej- postępowanie
powtórzone
ZP/PN/49/10/2024**

Wojewódzkie Centrum Szpitalne Kotliny Jeleniogórskiej z siedzibą przy ul. Ogińskiego 6, 58-506 Jelenia Góra, jako Zamawiający informuje, iż udziela odpowiedzi na pytania do postępowania jak w tytule, które wpłynęły do Zamawiającego. Poniżej przesyłamy treść pytań wraz z odpowiedziami.

ZESTAW NR 1

Pytanie Nr 1

Uprzejmie prosimy o zamieszczenie na platformie projektu umowy dotyczące Pakietu nr 3.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że Załącznik Nr 3 do SWZ jest projektem umowy dla Pakietu Nr 3. Jednocześnie Zamawiający informuje, że poprawiono nazwę Załącznika Nr 3 do SWZ:

Było:

Załącznik Nr 3 do SWZ dla Pakietu Nr 1 bez punktu 17,18,19,20

Jest:

Załącznik Nr 3 do SWZ dla Pakietu Nr 1 bez punktu 17,18,19,20 oraz dla Pakietu Nr 2, 3.

ZESTAW NR 2

Pytanie Nr 1

Czy Zamawiający zgodzi się na wskazanie w §1 ust. 3 projektu umowy okresu jej obowiązywania zgodnie z treścią art. 436 pkt 1 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 436 pkt 1 ustawy PZP: Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności planowany termin zakończenia usługi, dostawy lub robót budowlanych, oraz, w razie potrzeby, planowane terminy wykonania poszczególnych części usługi, dostawy lub roboty budowlanej, określone w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach, chyba że wskazanie daty wykonania umowy jest uzasadnione obiektywną przyczyną. Co do zasady więc termin obowiązywania umowy powinien być określony poprzez wskazanie okresu w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż zmianie ulegają zapisy w Załącznikach Nr 3 i 3a Projekty umów dostaw w § 1 ust. 3, które otrzymują brzmienie:

Było:

Umowa niniejsza zawarta została w wyniku udzielenia zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy PZP i wchodzi w życie z dniem jej podpisania przez obie strony i obowiązuje od dnia r. do dnia r.

Po zmianie:

Umowa niniejsza zawarta została w wyniku udzielenia zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy PZP i wchodzi w życie z dniem jej podpisania przez obie strony i obowiązuje przez okres 36 miesięcy, tj. od dnia r. do dnia r.

Pytanie Nr 2

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie §2 ust. 4 i ust. 6 projektu umowy?

Uzasadnienie:

Zamawiający nie może oczekiwać od Wykonawcy dostarczania towaru po cenie niższej niż cena określona w umowie. Współpraca stron ma dla Wykonawcy znaczenie gospodarcze i musi zapewniać rentowność.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 3

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §2 ust. 9 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Minimalna wartość zamówienia która zostanie zamówiona podczas trwania umowy to 80% wartości umowy i w tym zakresie Wykonawcy przysługuje roszczenie o realizację umowy.” ?

Uzasadnienie:

Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy na poziomie niższym niż 80% uniemożliwia mu racjonalne skalkulowanie oferty i należytą ocenę ryzyka, co jest niekorzystne dla każdej ze stron. Co więcej, w ww. zakresie Wykonawcy powinno służyć roszczenie o realizację umowy, bowiem w innym przypadku ochrona interesów Wykonawcy byłaby w zasadzie jedynie iluzoryczna.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 4

Wykonawca prosi o wskazanie, czy w treści §3 ust. 6 pkt 1 projektu umowy Zamawiający ma na myśli Rozporządzenie Ministra Zdrowia z 17 lutego 2016 r. w sprawie wymagań zasadniczych oraz procedur oceny zgodności wyrobów medycznych i dokonanie ewentualnej korekty w tym zakresie.

Uzasadnienie:

Wskazany w projekcie umowy dziennik ustaw sugeruje ww. akt, tytuł jest jednak nieprawidłowy – dlatego Wykonawca prosi o wyjaśnienie i stosowną korektę.

Odpowiedź: Zamawiający zweryfikował poprawność zastosowanego tytułu i dokonał korekty zgodnie ze wskazaniem Wykonawcy.

Pytanie Nr 5

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §3 ust. 9 projektu umowy w następującym brzmieniu:
„Zamawiający zastrzega możliwość ograniczenia zamówień w sytuacji, gdy zmniejszy się zapotrzebowanie na zamówiony asortyment oraz gdy ze względów finansowych lub organizacyjnych po stronie Zamawiającego konieczne będzie ograniczenie wydatków przeznaczonych na bieżącą działalność Zamawiającego. Wykonawca oświadcza, że niewykorzystanie w trakcie obowiązywania umowy pełnej ilości przedmiotu umowy przez Zamawiającego nie stanowi niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Zamawiającego i nie stanowi podstawy dochodzenia roszczeń odszkodowawczych z tego tytułu – z zastrzeżeniem §2 ust. 9 umowy.” ?

Uzasadnienie:

Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy na poziomie niższym niż 80% uniemożliwia mu racjonalne skalkulowanie oferty i należytą ocenę ryzyka, co jest niekorzystne dla każdej ze stron. Co więcej, w ww. zakresie Wykonawcy powinno służyć roszczenie o realizację umowy, bowiem w innym przypadku ochrona interesów Wykonawcy byłaby w zasadzie jedynie iluzoryczna.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 6

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie §3 ust. 13 w projekcie umowy?

Uzasadnienie:

Współpraca stron ma dla Wykonawcy znaczenie gospodarcze i musi zapewniać rentowność. Nierealizowanie przez Zamawiającego zapłat za dostarczone zgodnie z umową towary nie może pozostawać bez konsekwencji i pozbawiać Wykonawcy środków ochrony jego uzasadnionych interesów. Taka treść umowy naruszałaby zasadę kontraktowej równowagi stron, co uznać należy za niedopuszczalne.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 7

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie §4 ust. 7 zdania: *„Za datę doręczenia Zamawiającemu faktury drogą elektroniczną uznaje się dzień, który Zamawiający wskazał w e-mailu zwrotnym, potwierdzającym odbiór faktury.” ?*

Uzasadnienie:

Termin doręczenia Zamawiającemu przez Wykonawcę nie może być determinowany przez czynności Zamawiającego – od tego bowiem dnia bieg rozpoczyna termin płatności faktury. W praktyce zatem, takie rozwiązanie skutkowałoby możliwością jednostronnego kształtowania przez Zamawiającego początku biegu terminu płatności a nawet uchylenia się od zapłaty poprzez brak potwierdzenia otrzymania faktury, która została doręczona. Powyższe stawiałoby Wykonawcę w sytuacji niepewności, kreując po stronie Zamawiającego pole do swoistych nadużyć, narażając Wykonawcę na szkodę.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 8

Wykonawca prosi o wykreślenie z treści umowy wszystkich klauzul obligujących Wykonawcę do doręczenia Zamawiającemu papierowej wersji faktury.

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma obowiązku doręczania Zamawiającemu faktury papierowej – zgodnie z przepisami ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż zmianie ulegają zapisy w Załącznikach Nr 3 i 3a Projekty umów dostaw w § 3 ust.2.1, oraz w § 4 ust.12, które otrzymują brzmienie:

W Załączniku Nr 3 § 3 ust.2.1

Było:

Wykonawca dostarczy faktury elektroniczne na adres: faktury@spzoz.jgora.pl. Faktury Wykonawca dołączy do dostawy w wersji papierowej.

Po zmianie:

Wykonawca dostarczy faktury elektroniczne na adres: faktury@spzoz.jgora.pl.

W Załączniku Nr 3 § 4 ust.12

Było:

Po prawidłowej realizacji zamówienia przy każdorazowej dostawie Wykonawca dostarczał będzie wraz z towarem oryginał faktury VAT w formie papierowej. Wykonawca dostarczy kopię faktury VAT na żądanie Zamawiającego (np. w przypadku, gdy Wykonawca nie dołączy rachunku/faktury VAT do towaru) na wskazany adres mailowy.

Po zmianie:

Po każdorazowej dostawie Wykonawca dostarczał będzie fakturę VAT na wskazany przez Zamawiającego adres mailowy.

W załączniku Nr 3 a § 3 ust.2.1

Było:

Wykonawca dostarczy faktury elektroniczne na adres: fakturyapteka@spzoz.jgora.pl. Faktury Wykonawca dołączy do dostawy w wersji papierowej.

Po zmianie:

Wykonawca dostarczy faktury elektroniczne na adres: fakturyapteka@spzoz.jgora.pl.

W Załączniku Nr 3 a § 4 ust.12

Było:

Po prawidłowej realizacji zamówienia przy każdorazowej dostawie Wykonawca dostarczał będzie wraz z towarem oryginał faktury VAT w formie papierowej. Wykonawca dostarczy kopię faktury VAT na żądanie Zamawiającego (np. w przypadku, gdy Wykonawca nie dołączy rachunku/faktury VAT do towaru) na wskazany adres mailowy.

Po zmianie:

Po każdorazowej dostawie Wykonawca dostarczał będzie fakturę VAT na wskazany przez Zamawiającego adres mailowy.

Pytanie Nr 9

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §5 ust. 3-4 projektu umowy w następującym brzmieniu:
„3. W przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych Zamawiający niezwłocznie powiadomi o tym Wykonawcę, który rozpatrzy reklamację dotyczącą:

- *braków ilościowych w ciągu 48 godzin **roboczych** od potwierdzenia dostawy i otrzymania reklamacji,*
- *wad jakościowych w ciągu 5 dni **roboczych** od otrzymania reklamacji i reklamowanych towarów,*
- *w przypadku wad ukrytych w ciągu dni roboczych od jednoznacznego stwierdzenia istnienia wady (max. 7 dni roboczych)*

*4. Uzupelnienie braków ilościowych nastąpi na koszt i ryzyko Wykonawcy niezwłocznie po jego powiadomieniu Zamawiającego o uznaniu reklamacji, nie dłużej niż w ciągu 48 godzin **roboczych** od ww. terminu, zaś dostarczenie towaru wolnego od wad w ciągu dni roboczych od powiadomienia Zamawiającego o uznaniu reklamacji, przy zachowaniu szczególnej staranności po stronie Wykonawcy. Do tego czasu nie biegnie termin płatności wynagrodzenia.” ?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma możliwości rozpatrzenia reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, wobec czego termin na jej załatwienie powinien rozpoczynać bieg od momentu otrzymania przez Wykonawcę ww. produktów. Dostarczenie brakujących/wolnych od wad towarów powinno zaś następować w terminie liczonym od dnia rozpatrzenia reklamacji – dopiero bowiem wówczas roszczenia Zamawiającego zostaną zweryfikowane.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 10

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §5 ust. 7 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku zawinionej przez Wykonawcę wstrzymania decyzją odpowiednich władz obrotu towarami objętymi niniejszą umową lub wycofania ich z obrotu, wszelkie koszty związane z zabezpieczeniem towarów, ich przechowywaniem i odbiorem ponosi Wykonawca. Zwrot uiszczonyj ceny za towar wycofany nastąpi w terminie 14 dni od dokonania odbioru, lub dnia, w którym Wykonawca zobowiązany był do odbioru. Ponadto Zamawiającemu przysługuje prawo natychmiastowego odstąpienia od umowy w całości albo w części na zasadach określonych w §6 umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.” ?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 11

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę w §6 ust. 1-3, ust. 6-7 i ust. 12 projektu umowy w następującym brzmieniu:

*„1. Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w sytuacji **trzykrotnego** zawinionego naruszenia **istotnych** warunków umowy przez Wykonawcę, w szczególności jej terminu oraz jakości wykonywanych usług podczas realizacji umowy. Odstąpienie od umowy nastąpi w formie pisemnej pod rygorem nieważności, po uprzednim pisemnym wezwaniu*

Wykonawcy do należytego wykonania umowy i wyznaczeniu dodatkowego, odpowiedniego terminu wykonania czynności objętych umową.

~~2. Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od umowy także w przypadku, jeżeli Wykonawca mimo uprzedniego wezwania na piśmie i wyznaczenia terminu dodatkowego do usunięcia uchybienia, uchybia innym postanowieniom umowy.~~

3. Zamawiający może odstąpić od umowy w sytuacjach wskazanych w powszechnie obowiązujących przepisach, a nadto jeżeli:

- a) nastąpi upadłość Wykonawcy lub ujawnią się inne, nie znane w chwili zawierania umowy okoliczności poddające w **uzasadnioną** wątpliwość zdolność do wykonania umowy w terminie,
- b) Wykonawca nie podjął realizacji dostawy będącej przedmiotem umowy lub przerwał jej realizację przez okres dłuższy niż 7 dni **roboczych** i mimo wezwania w dalszym ciągu nie podejmuje **realizacji umowy**.
- c) Wykonawca mimo **zasadnego** zgłoszenia **reklamacji przez Zamawiającego ze swej winy** nie podjął wymiany towaru na towar wolny od wad, zgodnie z terminem określonym w § 5 ust. 3 i 4 umowy lub przerwał wymianę towaru na wolny od wad.

(...).

6. W przypadku zwłoki która stanowi opóźnienie z winy Wykonawcy w zakresie dostawy zamawianego asortymentu z przyczyn powstałych po stronie Wykonawcy, Wykonawcy naliczone zostaną kary – za każdy dzień zwłoki – po 0,5 % wartości **netto niedostarczonego** w terminie **towaru** nie mniej niż 100,00 zł dziennie, nie więcej jednak niż łącznie 30 % wartości ~~umowy~~ **netto niedostarczonego w terminie towaru**.

7. W przypadku **odstąpienia od** umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości **10 %** wartości **netto** niezrealizowanej części umowy, ~~nie mniej jednak aniżeli 5 % wartości całej umowy netto. W przypadku odstąpienia od umowy kary naliczone za zwłokę do czasu rozwiązania umowy, nie kumulują się z karą za odstąpienie.~~

(...).

12. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony umowy wynosi **20%** wartości netto umowy.” ?

Uzasadnienie:

- Odstąpienie od umowy ma ten skutek, że jest ona traktowana tak, jakby nigdy nie została zawarta, wobec czego w takim przypadku nie ma możliwości dochodzenia kar umownych innych niż kara umowna za odstąpienie. Co więcej, w związku z powyższym, odstąpienie winno stanowić swoistą ostateczność i dlatego powinno być obwarowane mniej rygorystycznymi dla Wykonawcy przesłankami, ograniczającymi prawo do odstąpienia do powtarzalnych i poważnych naruszeń umowy następujących wyłącznie z winy Wykonawcy.

- Wykonawca prosi także o obniżenie kar umownych oraz ich limitów z uwagi na ryzyko ich rażąco wygórowanego charakteru, które może potencjalnie prowadzić do sporu stron na ww. tle i miarkowania kar przez sąd. Ponadto, Wykonawca prosi o obliczanie kar umownej za zwłokę w dostawie od wartości niedostarczonego w terminie towaru a nie od całej wartości dostawy – część towaru może bowiem zostać doręczona Zamawiającemu w terminie.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 12

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 1 zd. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wszelkie zmiany treści umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, z wyłączeniem zmian wchodzących w życie z mocy prawa, które następuwać będą z dniem wejścia w życie odpowiednich przepisów oraz wyjątków zastrzeżonych w treści niniejszej umowy.” ?

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do wyjaśnień dotyczących propozycji zmiany ceny brutto w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 13

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę w § 9 ust. 2.1 projektu umowy, że zmiana ceny brutto spowodowana ustawową zmianą stawki podatku VAT następuje „automatycznie” z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę – bez konieczności zawierania przez strony aneksu do umowy w tym zakresie i informowania o tym Zamawiającego przez Wykonawcę?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma wpływu na wysokość stawki podatku VAT i nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką, wobec czego prosi o zmianę j.w. W przeciwnym bowiem wypadku procedury związane z zawieraniem aneksu i upływ czasu niezbędnego do ich wdrożenia mogłyby spowodować szkodę po stronie Wykonawcy, przesuwając obowiązywanie nowej ceny brutto w czasie – na okres późniejszy, co byłoby niesprawiedliwe. Co więcej, wysokość stawki podatku VAT wynika z powszechnie obowiązujących przepisów prawa, wobec czego jej zmiana nie powinna skutkować obowiązkiem informowania o powyższym Zamawiającego przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie Nr 14

Czy Zamawiający zgodzi się na określenie wszystkich zawartych w treści projektu umowy terminów dotyczących realizacji obowiązków przez Wykonawcę w jednostkach (dniach i godzinach) roboczych?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie pracuje w weekendy ani w dni ustawowo wolne od pracy, wobec czego prosi o zmianę j.w. Tylko bowiem wówczas termin na realizację obowiązków umownych będzie tożsamy – niezależnie od tego, kiedy przypada jego początkowy moment.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ

Pytanie Nr 15

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić §9 ust. 2.5 projektu umowy w ten sposób aby:

- 1) Pierwsza zmiana wynagrodzenia nastąpi po 6 miesiącach, kolejne co 6 miesięcy
- 2) Wynagrodzenie nie ulegnie obniżeniu poniżej ceny ofertowej,
- 3) łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy może wynieść 15% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy.

Uzasadnienie:

- Oferta jest składana w warunkach niepewnej sytuacji gospodarczej, dlatego waloryzacja wynagrodzenia powinna uwzględniać okres półroczny ;
- Cena ofertowa uwzględnia prognozy ewentualnych obniżek cen na rynku, dlatego obniżenie wynagrodzenia nie powinno następować poniżej tej wielkości;
- z uwagi na fakt, że umowa ma obowiązywać przez 36 miesięcy zasadnym jest zwiększenie dopuszczalnego wskaźnika zmiany wynagrodzenia Wykonawcy do 15%.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ

ZESTAW NR 3

Pytanie Nr 1 do pakietu Nr 1 poz. 16

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie barwnika o pojemności 0,5ml?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza jak w pytaniu. Zmiany należy zaznaczyć w formularzu asortymentowo-cenowym.

Pytanie Nr 2 do wzoru umowy § 3 pkt. 2.1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczanie faktur wyłącznie w formie elektronicznej?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Załączniki po zmianach:

1. Załącznik Nr 3 do SWZ Projekt umowy dostawy dla Pakietu Nr 1 bez punktów 17.0, 18.0, 19.0, 20.0 oraz dla Pakietu Nr 2, 3.
2. Załącznik Nr 3a do SWZ – Projekt umowy dostawy dla Pakietu Nr 1 pkt. 17.0, 18.0, 19.0, 20.0.

Pozostałe zapisy SWZ utrzymują dotychczasowe brzmienie przy uwzględnieniu udzielonych odpowiedzi na pytania Wykonawców. Powyższe informacje stanowią integralną część warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w w/w postępowaniu.

Z up. Dyrektora WCSKJ
Przemysław Bogdanowicz