



Gliwice 2020-03-16

## WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANY TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy postępowania 30/PN/20 – dostawy implantów ortopedycznych.

### Dotyczy pakietu nr 16

1. Czy Zamawiający w poz. nr 1 dopuści możliwość oferowania gwoździ odpiętowych o zbliżonych parametrach według następującego opisu: Gwóźdź piętowy kaniulowany, do leczenia złamań kości piętowej lub artrodezy stawu skokowo-piętowego, wykonany ze stopu tytanu. Długość L=45; 50; 55mm, średnica 10mm, posiadający trzy otwory gwintowane. Instrumentarium umożliwiające dystrakcję odłamów kostnych.
  - **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.**
2. Czy Zamawiający w poz. nr 1 i 2 wyrazi zgodę na oferowanie gwoździ odpiętowych i elementów w wersji niesterylnej?
  - **Przedmiotem postępowania jest dostawa gwoździ w wersji sterylnej.**
3. Czy Zamawiający w poz. nr 1 i 2 oraz w §4 ust. 3 i 7 umowy wyrazi zgodę na dowóz implantów wraz z instrumentarium każdorazowo na zabieg?
  - **Zamawiający wyraża zgodę.**

Zapytania do w/w postępowania, dot. wzoru umowy:

1. Czy Zamawiający zmieni zapis dotyczący terminu w §4 ust. 3 i 7 z „dni” na „dni robocze”?
  - **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, termin realizacji dostaw został celowo ustalony na wystarczająco długi.**
2. Czy Zamawiający dookreśli w §4 ust.27 (§4 ust. 18), 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.
  - **Zamawiający podtrzymuje zapisy umowne. Ze względu na rodzaj przedmiotu zamówienia, nie ma możliwości ewentualnego przedłużania terminów reklamacji.**
3. Czy Zamawiający w §5 ust. 3 zmieni na postanowienie, iż termin zapłaty będzie liczony od dnia wystawienia faktury oraz obowiązek dostarczenia faktury do Zamawiającego w terminie 2 dni od dnia wystawienia?  
Określenie terminu zapłaty liczonego od dnia dostarczenia faktury powoduje znaczny problem z określeniem terminu płatności na fakturze. Zastosowanie proponowanego rozwiązania powoduje, iż w przypadku przesyłek faktury będą dostarczane z jednodniową zwłoką.
  - **Zamawiający podtrzymuje zapisy umowne.**
4. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6 Ust. 1
  - a. pkt a i b z 1000 zł na 100 zł
  - b. Pkt c z 5% na 0,5% wartości niedostarczonego / reklamowanego produktu?

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 (t.j. Dz. U. z 2010r., nr 113 poz. 759 z późn. zm.), 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 obarczone 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 współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup>k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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

- **Zamawiający podkreśla, że jako instytucja zobowiązana do sprawowania opieki zdrowotnej musi stawiać duży nacisk na dbałość o profesjonalizm współpracujących z nim Wykonawców, terminowość realizacji zadań i staranność w realizacji zawartych umów. Przedmiot postępowania ma ogromne znaczenie nie tylko dla istoty funkcjonowania zakładu opieki zdrowotnej, ale w oczywisty sposób przekłada się na zdrowie i życie pacjentów. Wykonawcy- profesjonalni przedsiębiorcy, o znacznym doświadczeniu, dysponujący potencjałem technicznym, ekonomicznym oraz ludzkim- gwarantować winni najwyższą staranność zawodową. Kara umowna zaś stanowi w swej istocie jedynie zastrzeżoną sankcję cywilnoprawną na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania – niestosowne jest wskazywanie, że stanowi sposób na wzbogacenie się (szczególnie, jeżeli Wykonawca podchodzi rzetelnie do swoich obowiązków i gwarantuje właściwą jakość oferowanych produktów – wówczas kary umowne nie będą miały zastosowania). Ponadto Zamawiający nie podziela opinii Wykonawcy, nt. zbyt wygórowanych kar wskazanych we wzorze umowy, odnosząc się w szczególności do konsekwencji, jakie może ponieść pacjent oraz Zamawiający za zaniechania Wykonawców.**  
**Zamawiający mając jednak na uwadze ewentualną dobrą współpracę postanawia o zmniejszeniu kar umownych określonych w §6 ust. 1 pkt. c z 5% na 1% wartości niedostarczonego / reklamowanego produktu**

5. Czy Zamawiający doda zapis w §10 ust. 4, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami (dot. nieterminowych dostaw i niedbałego wykonania)?  
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.
- **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zgodnie z zapisami umownymi odstąpienie od umowy zostanie poprzedzone naliczeniem kar umownych, które jednocześnie należy traktować, jako wezwanie Wykonawcy do należytej realizacji zapisów umownych.**

Powyższe wyjaśnienia stanowią integralną część SIWZ.  
Pozostałe postanowienia SIWZ pozostają bez zmian.

UWAGA: Treść i pisownia wniosków o udzielenie wyjaśnień jest oryginalna, skopiowana z korespondencji przesyłanej przez Wykonawców. Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za błędy w treści wniosków o wyjaśnienia.

PREZES ZARZĄDU  
Szpital Miejski Nr 4 w Gliwicach  
Sp. z o.o.  
*Przemysław GLIKLICH*