|  |  |
| --- | --- |
| DZP/PN/2/2024 | Zawiercie,13.02.2024r |
|  |  |

**DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW**

dotyczy: Dostawa produktów medycznych i implantów

Zamawiający Szpital Powiatowy w Zawierciu informuje, że do przedmiotowego postępowania wpłynęły pytania do SWZ. Poniżej ich treść (pisownia oryginalna) oraz udzielone odpowiedzi:

**Pytanie 1**

Pakiet nr 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na termin dostawy w zakresie wkrętaka do 4 tygodni od złożenia zamówienia (§2 ust. 1 pkt. 3 projektowanych postanowień umowy)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 2**

Pakiet nr 7

Dot. zapisu pod formularzem asortymentowo-cenowym oraz §2 ust. 1 projektowanych postanowień umowy.

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu utworzenia depozytu w zakresie implantów drobnych tj. wkrętów poz. 7 i 8 na rzecz dostaw sukcesywnych według złożonego zamówienia? Wyroby drobne zwyczajowo sprzedawane są na bieżące zamówienia.

**Odpowiedź**:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym niniejsza odpowiedź modyfikuje zapisy załącznika nr 4 do SWZ – PPU poprzez wyodrębnienie pakietu nr 7 do odrębnego załącznika.

**Pytanie 3**

Pakiet nr 7

Dot. zapisu pod formularzem asortymentowo-cenowym oraz §2 ust. 1 projektowanych postanowień umowy.

Z uwagi na planowe zabiegi z użyciem systemu implantów do łączenia kości udowej i piszczelowej – prosimy o odstąpienie od wymogu utworzenia depozytu w zakresie poz. 9-14 na rzecz zestawów lotnych – typoszeregu implantów wraz z instrumentarium dowożonych na zamówienie do konkretnego zabiegu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym niniejsza odpowiedź modyfikuje zapisy załącznika nr 4 do SWZ – PPU poprzez wyodrębnienie pakietu nr 7 do odrębnego załącznika.

**Pytanie 4**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 7 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający dookreśli, iż termin jest liczony w dni robocze i zmieni termin określony w §2 ust. 1 pkt 2 z „48 godzin” na „… dni robocze”? Termin dostaw jest kryterium ocenianym i wynosi w pełnych dniach od 1 do 7 dni roboczych do zadeklarowania przez Wykonawcę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 5**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 7 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający dookreśli w §4 ust. 3, 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**:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 6**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 7 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6:

* 1. Ust. 1 lit a z 10 % na 1% niedostarczonego towaru,
  2. Ust. 1 lit b z 500zł na 100 zł,
  3. Ust. 1 lit c z 1 % na 0,5% za każde przekroczone 24 godziny lub dzień zwłoki,
  4. Ust.1 lit d z 1% na 0,5%,
  5. Ust. 1 lit e z 20 % na 10%?

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 SWZ 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 (KIO 980/18 i KIO 983/18), bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego 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 nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 7**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 7 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający doda zapis w §6 ust. 3 lit c, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami w przypadku nienależytego wykonania umowy, oraz czy Zamawiający dookreśli, iż 3 krotne naruszenie umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach? Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 8**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 6 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający dookreśli w §4 ust. 3, 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**:

**Pytanie 9**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 6 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6:

* 1. Ust. 1 lit a z 1 % na 0,5% niedostarczonego towaru,
  2. Ust. 1 lit b z 1 % na 0,5%,
  3. Ust. 1 lit c z 20 % na 10%?

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 SWZ 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 (KIO 980/18 i KIO 983/18), bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego 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 nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 10**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy do Pakietu nr 6 (Załącznik nr 4 do SWZ):

Czy Zamawiający doda zapis w §8 ust. 2 lit c, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami w przypadku nienależytego wykonania umowy, oraz czy Zamawiający dookreśli, iż 3 krotne naruszenie umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach? Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

**Odpowiedź**:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 11**

Zapytania dot. projektowanych postanowień umowy przechowania (Załącznik nr 4A do SWZ):

Czy Zamawiający dookreśli, iż termin jest liczony w dni robocze i zmieni termin określony w §2 ust. 13 z „48 godzin” na „… dni robocze”? Termin dostaw jest kryterium ocenianym i wynosi w pełnych dniach od 1 do 7 dni roboczych do zadeklarowania przez Wykonawcę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Ponadto Zamawiający postanawia:

1. zmodyfikować zapisy załącznika nr 4 do SWZ PPU poprzez wyodrębnienie pakietu nr 7 do odrębnego załącznika.
2. zmodyfikować zapisy załącznika nr 4A do SWZ poprzez wyodrębnienie pakietu nr 7 do odrębnego załącznika.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany zapisów załącznika nr 4 do SWZ PPU – pakiet nr 6 w poniższym zakresie:

- zmianie ulega §2 ust. 1 pkt. 1), który otrzymuje brzmienie:

„1) dostarczenia i wniesienia do pomieszczeń magazynu Działu zaopatrzenia na własny koszt   
i ryzyko przedmiotu dostawy w pełni zdatnego do użytku zgodnie z jego przeznaczeniem;”

Załaczniki:

- Załącznik nr 4 do SWZ PPU – pakiet nr 7

- Załącznik nr 4 do SWZ PPU – pakiet nr 6

- Załącznik nr 4 do SWZ PPU – pakiet nr 1, 2, 3

- Załącznik nr 4A do SWZ PPU – pakiet nr 7

Otrzymują:

- Uczestnicy postępowania