



Wrocław, 17.05.2021r.

**4. Wojskowy Szpital Kliniczny  
z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu**  
ul. Rudolfa Weigla 5, 50-981 Wrocław

### **WYJAŚNIENIA I MODYFIKACJA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

*dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę materiałów okulistycznych dla Klinicznego Oddziału Okulistyki, znak sprawy: 4 WSzKzP.SZP.2612.10.2021.*

Zamawiający 4 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką SP ZOZ we Wrocławiu działając na podstawie art. 135 ust.2 oraz art. 137 ust.1 ustawy z dnia 11września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r.poz.2019 ze zm.) dalej Pzp informuje, że wpłynęło zapytanie o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia dalej SWZ w ww. postępowaniu przetargowym:

**Pytanie nr 10** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby termin płatności liczony był od daty sprzedaży, oraz żeby za termin zapłaty uznawana była data wpływu zapłaty na rachunek wykonawcy?

**Pytanie nr 11** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na cesję praw i obowiązków z wzoru Umowy na bank kredytujący grupę kapitałową Wykonawcy? Wykonawca zobowiązuje się powiadomić Zamawiającego o dokonaniu takiej cesji. Jednocześnie Wykonawca potwierdza, iż mimo cesji jest uprawniony do wykonywania praw i obowiązków z Umowy przelanych na bank - do momentu odmiennego zarządzenia przez bank, które zostanie przesłane w formie pisemnej.

**Pytanie nr 12** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu płatności do 30 dni?

**Pytanie nr 13** – Uprzejmie prosimy o wprowadzenie do Projektu Umowy następujących zapisów:  
„Zmniejszenie ilości przedmiotu Umowy w toku jej realizacji nie może przekroczyć 20% ilości określonych w niniejszej Umowie”

**Pytanie nr 14** – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych do zaproponowanych poniżej - dotyczy § 8, pkt. 1, ppkt. 2,3 Wzoru Umowy:

#### **§ 8**

##### **Kary umowne**

2) w wysokości 1% ceny brutto gwarantowanej wartości pakietu, w przypadku odstąpienia od umowy w całości lub w części z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;

3) w wysokości 0,1% ceny brutto gwarantowanej wartości pakietu, w przypadku niedostarczenia dokumentów o których mowa w §1 ust 14 za każdy dzień opóźnienia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, licząc od upływu terminu tam wskazanego do dnia dostarczenia dokumentów?

**Odpowiedź na pytanie nr 10 - 14: Nie. Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 15** – **Dotyczy: Pakiet nr 4** -Czy Zamawiający wydzieli z Pakietu 4 poz. 6 i utworzy oddzielne zadanie, co umożliwi udział w postępowaniu większej liczby oferentów, a tym samym Zamawiającemu uzyskanie konkurencyjnej ceny za przedmiot zamówienia?

**Odpowiedź na pytanie nr15: Nie. Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 16** – **Dotyczy: Pakiet nr 4 poz. 6** - Czy Zamawiający dopuści soczewkę asferyczną, akrylową hydrofobową, wyposażoną w filtr UV i filtr światła niebieskiego, poziom uwodnienia soczewki < 0,4 %, współczynnik refrakcji 1,52, dioptraż dla soczewki niepreloadowanej : + 1,0 do + 10,0D co 1,0D, + 10,5 dioptraż dla soczewki preloadowanej : + 11,0 do + 30,0D co 0,5D?

**Odpowiedź na pytanie nr16: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 17** – **Dotyczy Pakietu nr 4** -Czy Zamawiający wydzieli z Pakietu nr 4 poz. 7 i utworzy oddzielne zadanie, co umożliwi udział w postępowaniu większej liczby oferentów, a tym samym Zamawiającemu uzyskanie konkurencyjnej ceny za przedmiot zamówienia?

Wyk. A.Stanisławska tel 261 660 604  
Dn. 17.05.2021r

**Odpowiedź na pytanie nr17: Nie. Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 18 – Dotyczy Pakietu nr 4 poz. nr 7 -** Czy zamawiający dopuści soczewkę toryczną, hydrofobową, soczewka z filtrem UV bez chromoforów filtrujących światło niebieskie, uwodnienie soczewki 4% ( materiał gwarantujący brak odbłasków glistening free – certyfikat FDA) współczynnik refrakcji 1,54, długość całkowita 12,5 mm, zakres dioptrażu od 0,0D do + 30D co 0,5D, dostępność mocy cylindrycznej: 1,25D; 2,00D; 2,75D; 3,50D; 4,25D; 5,00D; 5,75D?

**Odpowiedź na pytanie nr18: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 19 – Dotyczy Pakietu nr 4 -** Czy Zamawiający wydzieli z pakietu 4 poz. 10 i utworzy oddzielne zadanie, co umożliwi udział w postępowaniu większej liczby oferentów, a tym samym Zamawiającemu uzyskanie konkurencyjnej ceny za przedmiot zamówienia?

**Odpowiedź na pytanie nr19: Nie. Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 20 – Dotyczy Pakietu nr 4 poz. 10 -**Czy zamawiający dopuści soczewkę hydrofobowa, jednoczęściowa, akrylowa, asferyczna i bezaberracyjna soczewka z filtrem UV, uwodnienie soczewki 4%, współczynnik refrakcji 1,54, dwa zmodyfikowane hapteny typu C-loop, optyka przesunięta w kierunku tyłu w stosunku do haptyków soczewki (step voutlet), co zapewnia dobre przyleganie soczewki do tylnej torby, dodatkowo bariera zabezpieczająca przed PCO 360 stopni - ostra krawędź (poniżej 10um), soczewka posiadająca otwory fenestracyjne na części haptycznej, zapewniające zwiększoną stabilność soczewki poprzez zmniejszenie siły powstałej przy obkurczaniu torebki na część optyczną, soczewka pakowana w roztworze soli fizjologicznej co zapewnia stabilność materiału i brak powstawania wakuoli po wszczepie, materiał gwarantujący brak odbłasków, długość całkowita 12,5 mm. Zakres dioptrażu od 0,0D do + 34D, w przedziale: 0,0D do + 10,0D co 1,0D, + 10,0 do +30,0D co 0,5D, +30,0D do +34,0D co 1,0D, dołączony jednorazowy injector do cięcia 2,2mm?

**Odpowiedź na pytanie nr 20: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 21 – Dotyczy Pakietu nr 5 -** Czy Zamawiający wydzieli z Pakietu nr 5 poz. 1 i utworzy oddzielne zadanie, co umożliwi udział w postępowaniu większej liczby oferentów, a tym samym Zamawiającemu uzyskanie konkurencyjnej ceny za przedmiot zamówienia?

**Odpowiedź na pytanie nr21: Nie. Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 22 – Dotyczy Pakietu nr 5 poz. 1 -** Czy Zamawiający dopuści soczewkę: akrylowa hydrofilna, zwijalna, wyposażona w filtr UV, soczewka asferyczna dwuwypukła o stałym dioptrażu na całej części optycznej soczewki, soczewka jednoczęściowa, konstrukcja 4 pełnych haptyków narożnych, angulacja 10 stopni, ostre krawędzie na częściach optycznych i haptycznych, dodatkowo bariera 360 stopni na części optycznej soczewki, poziom uwodnienia soczewki 26%, współczynnik refrakcji 1,46, soczewka dostępna w dioptrażach od 0 do + 30,0 D, od 0,0D do + 10,00D co 1D, od + 10,0D do + 30,0D co 0,5D, wymiar całkowity soczewki zależny od dioptrażu: 11,0 mm od 0,0D do + 15,0D; 10,7mm od + 15,5D do + 22,0D; 10,5 mm od + 22,5D do + 30,0D, średnica części optycznej soczewki zależna od dioptrażu: od 0,0D do + 15,0D średnica części optycznej 6,2 mm, od + 15,5D do + 22,0D średnica części optycznej 6,0 mm, od + 22,5D do + 30,0D średnica części optycznej 5,6 mm, system implementacji PUSH do cięcia 1,8 mm?

**Odpowiedź na pytanie nr 22: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 23 –** Pakiet 2. Poz. 1 -Czy zamawiający dopuści Nóż do witrektomii przedniej jednorazowy do aparatu Constellation 23G, zamiast 20G ?

**Odpowiedź na pytanie nr 23:Zamawiający dopuszcza, pozostałe parametry SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 24 -** Pakiet 8 :

Poz 1 – Czy zamawiający dopuści soczewkę nie o anulacji 5 stopni, a o parametrze: wysokość sklepienia części haptycznej o wartości 0,5 mm?

Poz 2 – Czy zamawiający dopuści soczewkę o dioptrażu 10-30,00 D co 1,00 D?

**Odpowiedź na pytanie nr 24: Pytanie bezprzedmiotowe.**

**Pytanie nr 25-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §1 ust. 11 zdanie drugie projektu umowy w następującym brzmieniu: „*Towar niekompletny, uszkodzony lub z terminem ważności niezgodnym z §5*

*ust. 1 Wykonawca zobowiązany jest wymienić na własny koszt w terminie ... dni roboczych (min. 2 dni max 5 dni roboczych) od daty doręczenia mu reklamowanego asortymentu?"*

Uzasadnienie:

- Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej, dopóki nie będzie mógł naocznie zbadać reklamowanego towaru, dlatego w opinii wykonawcy termin na rozpatrzenie takiej wady powinien rozpoczynać swój bieg dopiero z chwilą doręczenia mu reklamowanego towaru.

**Odpowiedź na pytanie nr 25: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 26-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: *„Wykonawcy nie przysługuje względem Zamawiającego jakiejkolwiek roszczenia z tytułu niezrealizowania pełnej ilości przedmiotu zamówienia. Niezrealizowana część umowy nie będzie większa niż 20% ceny netto pakietu. Zamówienie gwarantowane wynosi 80% ceny netto pakietu. Jeżeli Zamawiający skorzysta z prawa opcji Wykonawca zobowiązuje się umożliwić Zamawiającemu zakup dodatkowych ilości towaru na takich samych zasadach jak dostawy objęte zamówieniem gwarantowanym.”*

Uzasadnienie:

- Zagwarantowanie realizacji zamówienia na poziomie mniejszym niż 80% utrudnia wykonawcom racjonalne oszacowanie ryzyka oraz ceny ofertowej. Dlatego też w opinii wykonawcy zasadne jest zagwarantowanie wykonania 80% wartości pakietu, a nie 50%, albowiem zagwarantowanie tej niższej wartości pozostawia wykonawcę w uzasadnionej wątpliwości co do opłacalności realizacji umowy;

**Odpowiedź na pytanie nr 26: Nie. Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 27** - Zwracam się z prośbą o określenie minimalnego poziomu zamówień w odniesieniu do wartości netto umowy, gdyż to właśnie ta wielkość stanowi dla wykonawcy ekonomiczny ekwiwalent za jego świadczenie, podatek VAT wchodzący w skład ceny brutto jest jedynie daniną publiczną, której wykonawca jest tylko płatnikiem;

**Odpowiedź na pytanie nr 27: Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 28** - Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu: *„W ramach gwarancji i rękojmi Wykonawca zobowiązany jest wymienić zakwestionowany towar, o którym mowa w ust. 2 i §1 ust. 11 w terminie ... dni roboczych ( min. 2 dni max 5 dni roboczych) od daty doręczenia mu reklamowanego asortymentu?"*

Uzasadnienie: Uprzejmie odsyłam do argumentacji dotyczącej propozycji zmiany § 1 ust. 11 wzoru umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 28: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 29** - Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie § 6 ust. 2 wzoru umowy w następującym brzmieniu: *„Zamawiający może odstąpić od niezrealizowanej części umowy w terminie 30 dni od wystąpienia niżej wymienionych okoliczności będących podstawą do odstąpienia, tzn. jeżeli Wykonawca:*

*1) dwukrotnie przekroczy z własnej winy terminy realizacji dostawy towaru wynikające z §1 ust. 3, 4 i 6 o 7 dni roboczych;*

*2) dwukrotnie przekroczy z własnej winy termin, o którym mowa w §5 ust. 3 o 7 dni roboczych;*

*3) pomimo dodatkowego pisemnego wezwania wyznaczającego dodatkowy termin realizacji obowiązku, nie krótszy niż 3 dni robocze, nie dostarczy dokumentów, o których mowa w §1 ust. 14,*

*4) jeżeli dwukrotnie wykonuje przedmiot zamówienia w sposób niezgodny z istotnymi postanowieniami umowy lub normami i warunkami prawem określonymi.”*

*5) na podstawie art. 456 PZP*

Uzasadnienie:

- Z uwagi na to, że umowa dotyczy sukcesywnej dostawy towarów, odstąpienie od niej powinno być dopuszczalne jedynie w stosunku do jeszcze niezrealizowanej części. W przeciwnym wypadku, w razie odstąpienie od całości umowy strony będą musiałyby zwrócić sobie to, co wzajemnie świadczyły;

- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne w konkretnie wskazanych, powtarzających się okolicznościach, nie mogą być to sytuacje wymienione przykładowo;

- Odstąpienie powinno być dopuszczalne w przypadku zawinionego opóźnienia w dostawie towarów lub realizacji innych obowiązków wykonawcy, tj. w przypadkach wynikających z jego wyłącznej winy, a nie wynikających np. z działania siły wyższej, osób trzecich lub zamawiającego;

Wyk. A.Stanisławska tel 261 660 604

Dn. 17.05.2021r

- Odstąpienie od umowy w związku z niedostarczeniem wymaganych dokumentów powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem do ich dostarczenia wraz z wyznaczeniem dodatkowego, 3 dniowego terminu, dopiero jeśli takie wezwanie nie odniesie skutku, zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy;
- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne w przypadku istotnego naruszenia obowiązków umownych, a nie także tych mniej istotnych;

**Odpowiedź na pytanie nr 29: Nie. Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 30** - Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*W przypadku, gdy Wykonawca z własnej winy nie dostarczy zamówionych towarów w terminie określonym w §1 ust. 3, 4 i 6, §5 ust. 3 niniejszej umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo zakupu tego towaru u innych dostawców.*”?

Uzasadnienie: Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny tylko wówczas, gdy brak dostawy w terminie wynika z winy Wykonawcy, a nie innych okoliczności, na które nie ma on wpływu.

**Odpowiedź na pytanie nr 30: Nie. Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 31** - Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §8 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*W razie nie wykonania lub nienależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę:*

*1) w wysokości .....%, (min. 0,5%, max. 3% - zgodnie z ofertą wykonawcy) ceny netto danej dostawy w przypadku opóźnienia w wykonaniu dostawy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy za każdy dzień opóźnienia licząc od daty upływu terminu określonego w § 1 ust. 3, ust. 4 ust. 6 oraz w §5 ust. 3 do dnia ostatecznego przyjęcia bez zastrzeżeń przez Zamawiającego zamawianego towaru. W przypadku wykonawstwa zastępczego, o którym mowa w § 8, termin ostatecznego przyjęcia będzie oznaczał datę otrzymania towaru od podmiotu, któremu Zamawiający powierzył wykonawstwo zastępcze,*

*2) w wysokości 5% ceny netto niezrealizowanej części pakietu, w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*

*3) w wysokości 0,1% ceny netto umowy, w przypadku niedostarczenia dokumentów o których mowa w §1 ust 14 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy za każdy dzień zwłoki, licząc od upływu terminu tam wskazanego do dnia dostarczenia dokumentów, ale nie więcej niż 5% wartości netto umowy;*

*4) maksymalna wysokość kar umownych za zwłokę w wykonaniu dostawy, o której mowa w pkt 1), nie może przekroczyć 10% wartości netto danej dostawy.”?*

Uzasadnienie:

- Kara umowna w przypadku nieterminowej dostawy lub odstąpienia od umowy powinna być naliczana wyłącznie od wartości tej części umowy, która jest niezrealizowana, albowiem tylko w takim zakresie wykonawca wykonuje umowę nienależycie;

- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych od kwoty netto, a nie brutto wynagrodzenia, ponieważ to kwota netto określa wartość zobowiązania wykonawcy (art. 32 PZP), zaś kwota VAT składająca się na wynagrodzenie brutto jest tylko podatkiem, którego płatnikiem jest wykonawca;

- Prosimy o naliczanie kar umownych na wypadek zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ pod pojęciem zwłoki prawo rozumie zawinione okoliczności niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, z kolei opóźnienie to każdy przypadek naruszenia obowiązków umownych – nawet niezawinionych, na które wykonawca nie ma żadnego wpływu;

- Kara umowna za odstąpienie powinna być naliczana w oparciu o wartość jeszcze niezrealizowanej części danego pakietu, w przeciwnym wypadku miałyby zawsze tę samą wartość, bez względu na stopień realizacji umowy;

- Kara umowna za niedostarczenie dokumentów powinna mieć górny limit jej naliczania, podobnie jak w przypadku kar za nieterminową dostawę. Górny limit kar umownych za nieterminową dostawę powinien z kolei być obliczany w oparciu o wartość danej dostawy (osobno dla każdego zamówienia).

**Odpowiedź na pytanie nr 31: Nie. Zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 32- Pakiet 2. Poz. 1** -Czy zamawiający dopuści Nóż do witrektomii przedniej jednorazowy do aparatu Constellation 23G, zamiast 20G ?

**Odpowiedź na pytanie nr 32:Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 23**

**Pytanie nr 33- Pakiet 9:**

Poz 1 – Czy zamawiający dopuści soczewkę nie o anulacji 5 stopni, a o parametrze: wysokość sklepienia części haptycznej o wartości 0,5 mm?

Poz 2 – Czy zamawiający dopuści soczewkę o dioptraziu 10-30,00 D co 1,00 D?

**Odpowiedź na pytanie nr 33: Zamawiający dopuszcza, pozostałe parametry SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 34-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §1 ust. 11 zdanie drugie projektu umowy w następującym brzmieniu: „*Towar niekompletny, uszkodzony lub z terminem ważności niezgodnym z §5 ust. 1 Wykonawca zobowiązany jest wymienić na własny koszt w terminie ... dni roboczych (min. 2 dni max 5 dni roboczych) od daty doręczenia mu reklamowanego asortymentu?*”

Uzasadnienie:

- Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej, dopóki nie będzie mógł naocznie zbadać reklamowanego towaru, dlatego w opinii wykonawcy termin na rozpatrzenie takiej wady powinien rozpoczynać swój bieg dopiero z chwilą doręczenia mu reklamowanego towaru.

**Odpowiedź na pytanie nr 34: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 25**

**Pytanie nr 35-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*Wykonawcy nie przysługuje względem Zamawiającego jakiegokolwiek roszczenia z tytułu niezrealizowania pełnej ilości przedmiotu zamówienia. Niezrealizowana część umowy nie będzie większa niż 20% ceny netto pakietu. Zamówienie gwarantowane wynosi 80% ceny netto pakietu. Jeżeli Zamawiający skorzysta z prawa opcji Wykonawca zobowiązuje się umożliwić Zamawiającemu zakup dodatkowych ilości towaru na takich samych zasadach jak dostawy objęte zamówieniem gwarantowanym.*”

Uzasadnienie:

- Zagwarantowanie realizacji zamówienia na poziomie mniejszym niż 80% utrudnia wykonawcom racjonalne oszacowanie ryzyka oraz ceny ofertowej. Dlatego też w opinii wykonawcy zasadne jest zagwarantowanie wykonania 80% wartości pakietu, a nie 50%, albowiem zagwarantowanie tej niższej wartości pozostawia wykonawcę w uzasadnionej wątpliwości co do opłacalności realizacji umowy;

**Odpowiedź na pytanie nr 35: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 26**

**Pytanie nr 36-** Zwracam się z prośbą o określenie minimalnego poziomu zamówień w odniesieniu do wartości netto umowy, gdyż to właśnie ta wielkość stanowi dla wykonawcy ekonomiczny ekwiwalent za jego świadczenie, podatek VAT wchodzący w skład ceny brutto jest jedynie daniną publiczną, której wykonawca jest tylko płatnikiem;

**Odpowiedź na pytanie nr 36: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 27**

**Pytanie nr 37-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*W ramach gwarancji i rękojmi Wykonawca zobowiązany jest wymienić zakwestionowany towar, o którym mowa w ust. 2 i §1 ust. 11 w terminie ... dni roboczych ( min. 2 dni max 5 dni roboczych) od daty doręczenia mu reklamowanego asortymentu?*”

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do argumentacji dotyczącej propozycji zmiany § 1 ust. 11 wzoru umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 37: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 28**

**Pytanie nr 38-** Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie przyjęcie § 6 ust. 2 wzoru umowy w następującym brzmieniu: „*Zamawiający może odstąpić od niezrealizowanej części umowy w terminie 30 dni od wystąpienia niżej wymienionych okoliczności będących podstawą do odstąpienia, tzn. jeżeli Wykonawca:*

- 1) *dwukrotnie przekroczy z własnej winy terminy realizacji dostawy towaru wynikające z §1 ust. 3, 4 i 6 o 7 dni roboczych;*
- 2) *dwukrotnie przekroczy z własnej winy termin, o którym mowa w §5 ust. 3 o 7 dni roboczych;*
- 3) *pomimo dodatkowego pisemnego wezwania wyznaczającego dodatkowy termin realizacji obowiązku, nie krótszy niż 3 dni robocze, nie dostarczy dokumentów, o których mowa w §1 ust. 14,*
- 4) *jeżeli dwukrotnie wykonuje przedmiot zamówienia w sposób niezgodny z istotnymi postanowieniami umowy lub normami i warunkami prawem określonymi.*”

5) *na podstawie art. 456 PZP*

Uzasadnienie:

- Z uwagi na to, że umowa dotyczy sukcesywnej dostawy towarów, odstąpienie od niej powinno być dopuszczalne jedynie w stosunku do jeszcze niezrealizowanej części. W przeciwnym wypadku, w razie odstąpienia od całości umowy strony będą musiały zwrócić sobie to, co wzajemnie świadczyły;
- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne w konkretnie wskazanych, powtarzających się okolicznościach, nie mogą być to sytuacje wymienione przykładowo;
- Odstąpienie powinno być dopuszczalne w przypadku zawinionego opóźnienia w dostawie towarów lub realizacji innych obowiązków wykonawcy, tj. w przypadkach wynikających z jego wyłącznej winy, a nie wynikających np. z działania siły wyższej, osób trzecich lub zamawiającego;
- Odstąpienie od umowy w związku z niedostarczeniem wymaganych dokumentów powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem do ich dostarczenia wraz z wyznaczeniem dodatkowego, 3 dniowego terminu, dopiero jeśli takie wezwanie nie odniesie skutku, zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy;
- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne w przypadku istotnego naruszenia obowiązków umownych, a nie także tych mniej istotnych;

**Odpowiedź na pytanie nr 38: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 29**

**Pytanie nr 39-** *Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W przypadku, gdy Wykonawca z własnej winy nie dostarczy zamówionych towarów w terminie określonym w §1 ust. 3, 4 i 6, §5 ust. 3 niniejszej umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo zakupu tego towaru u innych dostawców.”?*

Uzasadnienie:

Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny tylko wówczas, gdy brak dostawy w terminie wynika z winy Wykonawcy, a nie innych okoliczności, na które nie ma on wpływu.

**Odpowiedź na pytanie nr 39: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 30**

**Pytanie nr 40-** *Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §8 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W razie nie wykonania lub nienależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę:*

- 1) *w wysokości .....%, (min. 0,5%, max. 3% - zgodnie z ofertą wykonawcy) ceny netto danej dostawy w przypadku opóźnienia w wykonaniu dostawy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy za każdy dzień opóźnienia licząc od daty upływu terminu określonego w § 1 ust. 3, ust. 4 ust. 6 oraz w §5 ust. 3 do dnia ostatecznego przyjęcia bez zastrzeżeń przez Zamawiającego zamawianego towaru. W przypadku wykonawstwa zastępczego, o którym mowa w § 8, termin ostatecznego przyjęcia będzie oznaczał datę otrzymania towaru od podmiotu, któremu Zamawiający powierzył wykonawstwo zastępcze,*
- 2) *w wysokości 5% ceny netto niezrealizowanej części pakietu, w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*
- 3) *w wysokości 0,1% ceny netto umowy, w przypadku niedostarczenia dokumentów o których mowa w §1 ust 14 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy za każdy dzień zwłoki, licząc od upływu terminu tam wskazanego do dnia dostarczenia dokumentów, ale nie więcej niż 5% wartości netto umowy;*
- 4) *maksymalna wysokość kar umownych za zwłokę w wykonaniu dostawy, o której mowa w pkt 1), nie może przekroczyć 10% wartości netto danej dostawy.”?*

Uzasadnienie:

- Kara umowna w przypadku nieterminowej dostawy lub odstąpienia od umowy powinna być naliczana wyłącznie od wartości tej części umowy, która jest niezrealizowana, albowiem tylko w takim zakresie wykonawca wykonuje umowę nienależycie;

- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych od kwoty netto, a nie brutto wynagrodzenia, ponieważ to kwota netto określa wartość zobowiązania wykonawcy (art. 32 PZP), zaś kwota VAT składająca się na wynagrodzenie brutto jest tylko podatkiem, którego płatnikiem jest wykonawca;

- Prosimy o naliczanie kar umownych na wypadek zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ pod pojęciem zwłoki prawo rozumie zawinione okoliczności niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, z kolei opóźnienie to każdy przypadek naruszenia obowiązków umownych – nawet niezawinionych, na które wykonawca nie ma żadnego wpływu;

Wyk. A.Stanisławska tel 261 660 604

Dn. 17.05.2021r

- Kara umowna za odstąpienie powinna być naliczana w oparciu o wartość jeszcze niezrealizowanej części danego pakietu, w przeciwnym wypadku miałyby zawsze tę samą wartość, bez względu na stopień realizacji umowy;

- Kara umowna za niedostarczenie dokumentów powinna mieć górny limit jej naliczania, podobnie jak w przypadku kar za nieterminową dostawę. Górny limit kar umownych za nieterminową dostawę powinien z kolei być obliczany w oparciu o wartość danej dostawy (osobno dla każdego zamówienia).

**Odpowiedź na pytanie nr 40: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 31**

**Wykonawca zobowiązany jest do naniesienia dokonanych zmian w treści oferty. W razie zaferowania przedmiotu zamówienia innego niż pierwotnie wyspecyfikowanego a dopuszczonego przez Zamawiającego w wyniku wyjaśnień treści SWZ czy w przypadku modyfikacji SWZ zaznaczenia źródła tej zmiany (datę odpowiedzi lub modyfikacji i ewentualnie nr pytania).**

Upoważnienia  
KOMENDA  
WOJSKOWEGO SZPITALA WILKOŁĘSKIEGO Z POLIKLINIKĄ  
SP. Z O.O. we Wrocławiu  
.....  
(podpis i pieczęć Kierownika Zamawiającego  
lub osoby upoważnionej  
Wzrostek Sekcji Zamówień Publicznych

