

"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

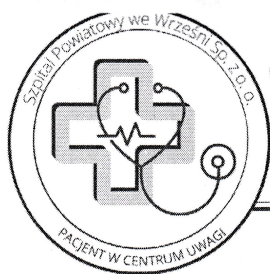
w restrukturyzacji

Września, dnia 28.11.2023r.

SA-381-19/23

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Dostawę implantów ortopedycznych”

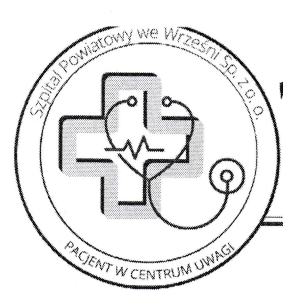
Lp.	Pytanie	Odpowiedź
1	dot. zapisów SWZ w zakresie pakietu nr 21: W związku z pustym polem w poz. nr 5 w kolumnie „J”(jednostka) w formularzu cenowym czy Zamawiający ma na myśli sztukę „szt.”?	Zamawiający ma na myśli sztukę „szt.”
2	dot. zapisów SWZ w zakresie pakietu nr 21: Czy Zamawiający w zapisach SWZ pkt. 4 pdpkt i) oraz w formularzu cenowym w punkcie 2 „WARUNKI” w odniesieniu do pakietu nr 21 odstąpi od wymogu dostarczenia napędu?	Zamawiający wyraża zgodę na odstąpienie od wymogu dostarczenia napędu dla pakietu nr 21
3	dot. zapisów SWZ w zakresie pakietu nr 21: Czy Zamawiający w zapisach SWZ pkt. 4 pdpkt p) odstąpi od wymogu dostarczenia próbek na żądanie Zamawiającego na rzecz prezentacji oferowanych wyrobów z uwagi na dużą wartość oferowanego asortymentu?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.
4	dot. zapisów umowy: Czy Zamawiający zmieni termin określony w §3 ust. 1 i §6 ust. 2, iż termin biegnie w dni robocze? Z uwagi na odległość pomiędzy siedzibą Wykonawcy a Zamawiającego termin dostawy wyznaczony w godzinach bez dookreślenia, iż są to dni robocze jest dla Wykonawcy niekorzystny, ponieważ w sytuacji gdy zgłoszenie wpłynie w piątek pod koniec dnia pracy Wykonawca nie będzie w stanie zrealizować zgłoszenia na czas.	Zamawiający wyraża zgody na zmianę. Po modyfikacji zapis umowy otrzymują brzmienie: „ § 3 ust. 1. Wykonawca na własny koszt i ryzyko zobowiązany jest do utrzymania stanu zapasów implantów w siedzibie Zamawiającego. Stan zapasu powinien uwzględniać ilość i rozmiary niezbędne do wykonania zabiegów. Uzupełnienie stanu zapasów nastąpi w ciągu 36 godzin w dni robocze od daty przesłanej emailem protokołem zużycia implantów. Zamawiający wymaga dołączenia dokumentu zawierającego



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

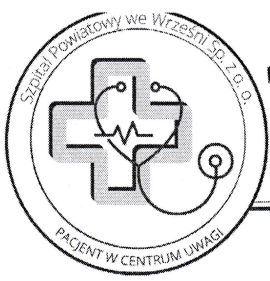
		serię produktu do każdej partii dostarczonego towaru depozytowego.” „§ 6 ust 2. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamacje , jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego i wymienić reklamowany towar na wolny od wad w ciągu 36 godzin w dni robocze ”
5	<p>dot. zapisów umowy: Czy Zamawiający dookreśli w §6 ust. 2, 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.</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .
6	<p>dot. zapisów umowy: Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §8: a. Ust. 1 lit a z 0,05% kwoty brutto określonej w §5 ust. 3 na 0,2% wartości niedostarczonego w terminie towaru, b. Ust. 6 z 30% 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</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

	<p>uniemożliwiająca zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.</p> <p>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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.</p> <p>Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.</p>	
7	<p>dot. zapisów umowy:</p> <p>Czy Zamawiający doda zapis w §14 , że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?</p> <p>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.</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .
8	<p>Dot. pkt. 4 SWZ Opis Przedmiotu Zamówienia, ppkt 1), lit. p) W związku ze specyfiką wymaganego w pakiecie nr 9 przedmiotu zamówienia, Wykonawca zwraca się z uprzejmym pytaniem, czy Zamawiający odstąpi od zapisów pkt. 4 SWZ, ppkt 1), lit. p), tj. zrezygnuje z możliwości żądanie próbek w odniesieniu do pakietu nr 9?</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .
9	<p>Dot. załącznika nr 2b i 2c do SWZ tj. Wykaz kodów UDI oferowanych produktów (- edytowalny plik EXEL ; - plik PDF) dla pakietu nr 9 Zgodnie z zapisami rozdziału 9 ppkt 1) Wykonawca powinien przedłożyć wraz z ofertą Wypełniony wykaz kodów UDI oferowanych produktów(edytowalny plik EXEL oraz plik PDF). Tabela w.w załącznika zawiera kolumnę kod UDI. Wykonawca pragnie zaznaczyć, iż wyroby medyczne, które są objęte okresem przejściowym na podstawie art. 120 ust. 1-4 Rozporządzenia MDR (tj. Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2017/745 z dnia 5 kwietnia 2017 r. w sprawie wyrobów medycznych) oraz niektóre wyroby medyczne w zależności od klasy ryzyka na podstawie art. 123 ust. 3 pkt f) i g) Rozporządzenia MDR nie są objęte</p>	Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie w załączniku nr 2b i 2c kodów: kodu UDI-DI lub kodu GTIN, które służą do identyfikacji wyrobu oraz są przypisane do każdego oferowanego numeru katalogowego.



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

	<p>obowiązkiem posiadania nośników kodów UDI. Tym samym, dla takich wyrobów za właściwe należy uznać posługiwanie się kodami GTIN.</p> <p>a) Mając na uwadze, że w pakiecie nr 9 są oferowane wyroby medyczne objęte powyższym okresem przejściowym, zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie w załączniku nr 2b i 2c do SWZ tj. Wykazie kodów UDI oferowanych produktów - kodu UDI lub kodu GTIN.</p> <p>b) Prosimy również o doprecyzowanie, czy Zamawiający w kolumnie „kod UDI” rozumie pod tym pojęciem kod UDI-DI, który służy do identyfikacji wyrobu oraz jest przypisany do każdego oferowanego numeru katalogowego.</p>	
10	<p>Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie §8 ust. 1 pkt 1 lit. c) Umowy bądź obniżenie wskazanej w nim kary umownej z 10 % do 2 %. Pragniemy nadmienić, że kara umowna w głównej mierze powinna realizować funkcję stymulacyjną i prewencyjną. Należy jednak pamiętać, żeby Zamawiający nie nadużył środka motywującego wykonawcę i nie zastrzegł kary rażąco wygórowanej (co w ocenie Wykonawcy ma miejsce w tym przypadku), bowiem jak stwierdziła KIO w wyroku z dnia 19 lutego 2010 r., sygn. akt: 1839/09: „Z karą rażąco wygórowaną mamy do czynienia, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się.”</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .
11	<p>Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie §14 Umowy poprzez nadanie mu następującej bądź zbliżonej treści: „W razie naruszenia przez Wykonawcę istotnych postanowień umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo jej rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym na zasadach wskazanych w niniejszym paragrafie.. Zamawiający przed rozwiązaniem umowy wezwie Wykonawcę do należytej realizacji wskazanych postanowień umowy, wyznaczając Wykonawcy dodatkowy termin na ich realizację, przy czym termin ten wynosić będzie nie mniej niż 7 dni roboczych. Po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, Zamawiający będzie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym.” Wykonawca nadmienia, iż potencjalne naruszenia umowy w zakresie innym</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .



"Szpital Powiatowy we Wrześni" Sp. z o. o.

w restrukturyzacji

	niż istotny dla jej realizacji nie powinny uprawniać do jej rozwiązania.	
12	<p>Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie §15 ust. 1 pkt 6 Umowy poprzez dodanie w nim następującej bądź zbliżonej treści: „Zmniejszenie cen wymaga uprzedniej zgody obu Stron albo wykazania przez Zamawiającego, że zmiany mają wpływ na koszty wykonania zamówienia wraz z pełnym uzasadnieniem i wyczeniem kwot proponowanej waloryzacji. Jednocześnie Wykonawcy będzie przysługiwało prawo żądania dalszych wyjaśnień celem stwierdzenia dopuszczalności i adekwatności zmiany cen za usługi” Obecna treść Umowy istotnie różnicuje sytuację Zamawiającego i Wykonawcy w zakresie waloryzacji (zmniejszenie cen nie wymaga wykazania, że występujące zmiany wpływają na realne koszty realizacji Umowy). Tymczasem, co podkreślono w wyrokach KIO, zasady waloryzacyjne powinny mieć charakter symetryczny. Dla zachowania równowagi stron, istotnym jest wdrożenie modelowo tożsamyh zasad waloryzacji. Rozwiązanie, w którym waloryzacja polegająca na podwyższeniu cen wymaga uwzględnienia realnych kosztów Wykonawcy, a waloryzacja polegająca na obniżeniu cen może nastąpić niezależnie od realnych kosztów Wykonawcy – wydaje się być nieuzasadnione.</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę .

PRZEWODNICZĄCY
Komisji przetargowej
5/26/16
Stefania Przybylska

