



DZP/563/DM/24

Tychy, dn. 17.12.2024r.

**Wykonawcy biorący udział  
w postępowaniu**

**Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, pn.: „Dostawa endoprotez na potrzeby Bloku Operacyjnego Oddziału Chirurgii Rekonstrukcyjnej Narządu Ruchu.”– nr sprawy: 31/24/ZP/PN**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ. W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie nr 1 – dotyczy pakietu nr 5 poz. 8**

Czy Zamawiający dopuści głowę polietylenową kompatybilną z głowami wewnętrznymi tylko o średnicy 28mm? Pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza głowę polietylenową kompatybilną z głowami wewnętrznymi tylko o średnicy 28mm.**

**Pytanie nr 2 – dotyczy pakietu nr 11**

Czy Zamawiający w Formularzu asortymentowo-cenowym (Pakiet nr 11, poz. 1, kolumna 3 – „Ilość w szt.”) miał na myśli komplet endoprotezy, tj. głowa z trzpieniem?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że pakiet nr 11 poz. 1 obejmuje komplet głowy z trzpieniem.**

**Pytanie nr 3 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający w §5, w celu realizacji podpisanej umowy, dopuści kanał komunikacji między Zamawiającym a Wykonawcą za pośrednictwem aplikacji udostępnionej nieodpłatnie przez Wykonawcę, służącej w szczególności do: składania zamówień, przesyłania protokołów zużycia, nadzorowania zdeponowanych stanów magazynowych?

Wykonawca przeszkoli Zamawiającego z jej obsługi i zapewni wsparcie techniczne.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o uwzględnienie tej formy komunikacji w zapisach umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę projektowanych postanowień umowy.**

**W związku z powyższym dokona modyfikacji projektowanych postanowień umowy: §5 ust. 1 otrzymuje brzmienie: „1. Każdorazowa dostawa częściowa zamówionego przedmiotu umowy odbywać się będzie na podstawie zamówień składanych poprzez:**

**a) e-mail, przez pracowników wskazanych w ust. 2**

**lub**

---

**MEGREZ Sp. z o.o.**

Ul. Edukacji 102, 43-100 Tychy, Tel. +48 32 32 55 171, fax. +48 32 32 55 284, e-mail: sekretariat@szpitalmegrez.pl, NIP 634 267 03 10, REGON 240872286, KRS 0000302837 MEGREZ Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością zarejestrowana w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, Sąd Rejonowy Katowice – Wschód w Katowicach, VIII Wydział Gospodarczy KRS, Kapitał zakładowy w wysokości 139 166 100,00 zł



b) aplikację udostępnioną nieodpłatnie przez Wykonawcę. Wykonawca jest zobowiązany do przeprowadzenia bezpłatnego szkolenia pracowników wskazanych w ust. 2 oraz do zapewnienia wsparcia technicznego w zakresie korzystania z aplikacji.

**Pytanie nr 4 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający w §7 projektu umowy doprecyzuje, iż instrumentarium dla pakietu nr 11 – Endoproteza głowy kości promieniowej będzie dostarczane wraz z implantami na zabiegi w ciągu 2 dni, tak jak jest napisane pod formularzem cenowym?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że dokona modyfikacji projektowanych postanowień umowy. §7 ust. 1 otrzymuje brzmienie: „Wykonawca na czas trwania umowy w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 3 ust.1 wyda Zamawiającemu, w terminie dwóch dni roboczych od dnia zgłoszenia Wykonawcy, kompletne instrumentarium, niezbędne do wykorzystania dostarczonych przez Wykonawcę implantów ortopedycznych (w szczególności zakładania, zdejmowania implantów) najpóźniej wraz z pierwszą dostawą przedmiotu umowy. Przekazanie instrumentarium Zamawiającemu nastąpi na podstawie protokołu odbioru dostarczonego przez Wykonawcę.**

**Pytanie nr 5 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający zmieni §10 :

- a. ust. 2 pkt 1 z „5%” na w wysokości „0,5% wartości niedostarczonego towaru”,
- b. ust. 2 pkt 2 z „5%” na „0,5% wartości reklamowanego towaru”
- c. określenie w ust. 3, 4, 5 i 6, iż max kara umowna nie może przekroczyć 5% niedostarczonego towaru?

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.

Należy zauważyć, iż kara umowna, tracąc charakter surogatu odszkodowania (art. 483 §1 k.c.) prowadziła do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (wyrok SN z 17 marca 1988 r., sygn. akt IV CR 58/88). Warto dodać, iż zgodnie z ustawą Kodeks cywilny kara umowna ma charakter odszkodowawczy, a nie prewencyjny. Ustalając wysokość kar umownych strony powinny brać pod uwagę jej zasadniczo kompensacyjny charakter. Tezę taką wyrażono w wyroku Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. (sygn. akt UZP/ZO/0-1030/07): „W zakresie zarzutu dotyczącego wysokości kar umownych Zespół Arbitrów zauważa, iż zgodnie z kodeksem cywilnym kara umowna ma charakter odszkodowawczy, kompensacyjny a nie prewencyjny jako silny środek oddziaływania na niesolidnych wykonawców, zapewniający należyte wykonanie umowy”. Obecne zapisy SWZ nie oddają charakteru odszkodowawczego tej instytucji prawa cywilnego.

W rozumieniu art. 484 §1 k.c. (vide: wyrok SN z 20 maja 1980 r., sygn. akt I CR 229/80, OSNC 1980/12/243). Należy pamiętać, iż zastrzeżenie kary umownej podlega kontroli ze względu na ogólne zasady dotyczące treści czynności prawnych (art. 58 k.c.), jak i zakresu swobody stron w zakresie kształtowania stosunku prawnego (art. 3531 k.c.). W konkretnych okolicznościach żądanie kary umownej może zostać uznane za sprzeczne z tymi zasadami.

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

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie dokona modyfikacji projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 6 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający doda zapis w §11 ust. 1, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami, oraz dookreśli w §11 ust. 1 pkt 1 iż termin pięciokrotnego niedotrzymania terminu odnosi się do kolejnych dostaw, a nie całego okresu umowy ?

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 informuje, że nie dokona modyfikacji projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 7 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

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. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o obniżenie kar umownych:

- W § 10 ust. 2 pkt 1) - z 5% na 2% wartości netto niedostarczonego w terminie towaru, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostaw częściowych;
- W § 10 ust. 2 pkt 2) - z 5% na 2% wartości netto niedostarczonego w terminie towaru, za każdy dzień zwłoki w rozpatrzeniu reklamacji;

UZASADNIENIE: 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, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obciążone 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. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższą zmianę kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie dokona modyfikacji projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 8 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu w §9 i dodanie informacji, że „W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego niewłaściwej ilości lub wad jakościowych zakupionego asortymentu Zamawiający sporządza protokół, który stanowić będzie podstawę do wymiany asortymentu wadliwego na pozbawiony wad. Dla swojej ważności, reklamacja musi zostać zgłoszona pisemnie na formularzu Wykonawcy, w ciągu 24h od chwili powzięcia wiadomości o zaistniałych nieprawidłowościach, na adres e-mail: ..... . Za datę zgłoszenia reklamacji uznaje się dzień pisemnego zawiadomienia (na podstawie formularza)”?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 9 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy zapisu: „Umowa wygasa z dniem rozstrzygnięcia kolejnego postępowania przetargowego dotyczącego przedmiotu umowy”?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 10 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści w §7 umowy poprzez dodanie zapisu odnośnie do dostarczonego instrumentarium. Zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu o pokryciu przez Zamawiającego kosztów napraw związanych z uszkodzeniami mechanicznymi spowodowanymi niewłaściwym użytkowaniem napędów.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 11 – dotyczy projektowanych postanowień umowy**

Prosimy Zamawiającego o dodanie do projektu informacji na temat kontaktu w sprawie realizacji umowy:

Kontakt w sprawie realizacji zamówień i faktur, e-mail: ....., tel: .....

Osoba odpowiedzialna za realizację umowy po stronie Wykonawcy: ....., tel: .....

Osoba odpowiedzialna za realizację umowy po stronie Zamawiającego: ....., tel: .....

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że projektowane postanowienia umowy zawierają informacje zawarte w treści pytania w §5 ust. 2 i ust. 3.**

**Pytanie nr 12 – dotyczy pakietu nr 11**

Czy Zamawiający w Pakiecie nr 11 dopuści również protezę modułową głowy kości promieniowej, opcja bezcementowa i cementowa?

Głowa w 15 rozmiarach - średnica głowy 20, 22 i 24 mm, każda dostępna w wysokości 10, 12, 14, 16, 18 mm. Trzpień w 5 średnicach i 5 długościach, pokryty porowatą okładziną w celu przyspieszenia wczesnej osteointegracji?

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza wskazanego rozwiązania.**

**Pytanie nr 13 – dotyczy pakietu nr 6,8,9,10**

Czy w przypadku złożenia Oferty Przetargowej do Pakietów Nr 6, Nr 8, Nr 9, Nr 10 i wygrania postępowania przetargowego w wymienionych Pakietach (kilku z nich lub wszystkich), Zamawiający dopuści dostarczenie jednego kompletu napędów ortopedycznych to jest (piła ortopedyczna, wiertarka ortopedyczna, ładowarka, akumulatory ortopedyczne).

Dostarczenie jednego kompletu napędów ortopedycznych zabezpieczy potrzeby Zamawiającego w Pakietach 6,8,9,10?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że w przypadku pakietu nr 6 i pakietu nr 8 wymaga dostarczenia minimum 3 kompletów napędów (piła ortopedyczna, wiertarka ortopedyczna, ładowarka, akumulatory ortopedyczne). Natomiast w przypadku pakietu nr 9 i pakietu nr 10 Zamawiający dokonuje modyfikacji w zakresie wymagań i informuje, że nie wymaga dostarczenia kompletu napędów ortopedycznych.**

Powyższe wyjaśnienia oraz modyfikacja treści SWZ są integralną częścią SWZ. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższą zmianę podczas sporządzania i składania ofert, w tym załączników, druków i wymaganych dokumentów.

**W związku z powyższym Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SWZ, tj. zmianie ulega:**

- 1. Termin składania ofert: 27.12.2024r 08:00**
- 2. Termin otwarcia ofert: 27.12.2024r 08:05**
- 3. Termin związania ofertą: 26.03.2025r.**

*Kierownik Działu Zamówień Publicznych  
równocześnie pełniąca obowiązki Kierownika  
Działu Organizacyjno-Prawnego*  
**Karolina Filipowska**