



Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie – Koźlu

ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn – Koźle

NIP: 749-17-90-304, REGON: 000314661

tel. +48 774 062 400, faks +48 774 062 544, spzoz@e-szpital.eu, www.e-szpital.eu

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych, ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn-Koźle

tel. +48 774 062 566, faks +48 774 062 567 ekoziol@e-szpital.eu

Kędzierzyn-Koźle, 22.07.2020r.

SPZOZ . AZ . 2020 .

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę zestawów do witrektomii tylnej wraz z dzierżawą aparatu do witrektomii tylnej i fakoemulsyfikacji dla SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu, AZ-P.2020.14, [wyjaśnienia i modyfikacje treści SIWZ nr 1.](#)

Zamawiający - Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu, działając na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 oraz ust. 4 i 4a ustawy z 29.01.2004r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019r., poz. 1843 z późn. zm., dalej Pzp) niniejszym wyjaśnia oraz modyfikuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia oraz ogłoszenia o zamówieniu w niniejszym postępowaniu.

Pytanie 1, wzór umowy, zał. 3 do SIWZ:

a) Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §1 ust. 8 wzoru umowy w brzmieniu:

„8. Zamawiający zastrzega sobie prawo do rezygnacji z dostaw niektórych ilości przedmiotu umowy:

a) w przypadku braku zastosowania w trakcie trwania umowy,

b) jeżeli wystąpią niemożliwe do przewidzenia w chwili zawarcia niniejszej umowy okoliczności powodujące, że wykonanie określonej części zamówienia nie będzie, ze względów ekonomicznych, organizacyjnych lub technicznych, leżało w interesie Zamawiającego

- przy czym w każdym przypadku Zamawiający zrealizuje umowę na poziomie min. 80% wartości wskazanej w § 4 ust. 1.”?

Uzasadnienie:

Zamawiający powinien wskazać minimalny poziom umowy, który zrealizuje niezależnie od okoliczności, bowiem tylko w takim wypadku Wykonawca może oszacować opłacalność współpracy i przedstawić ofertę.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

b) Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie wykreślenie ust. 14 w §2 wzoru umowy?

Uzasadnienie:

Umowa o zamówienie publiczne powinna zapewniać stabilność stosunku umownego, w szczególności w zakresie ceny. Przyznanie Zamawiającemu prawa do korzystania z promocji i upustów wprowadzonych przez producenta stoi w istotnej sprzeczności ekonomicznej z interesem Wykonawcy, który nie widzi uzasadnienia obniżenia ceny w takim przypadku. Cena ofertowa jest bowiem kalkulacją uwzględniająca prognozę zarówno obniżek jak i podwyżek cen w taki sposób aby zapewnić Wykonawcy rentowność. Zastosowanie obniżki cen wobec Zamawiającego, a następnie podwyższenie cen na rynku producenckim w dalszym okresie zaburzałoby zatem równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jej braku.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

c) Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 4 lit. b) wzoru umowy w brzmieniu:

„b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę **albo minimalnej stawki godzinowej ustalonych** na podstawie art. 2 ust. 3-5 Ustawy z 10.10.2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę”?

Uzasadnienie:

Zmiana ma na celu uzgodnienie ww. klauzuli do treści przepisu art. 142 ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.).

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje zapis w § 4 ust. 4 lit. b).

d) Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie lit. d) (drugiej z kolei) w ust. 4 w §4 wzoru umowy?

Uzasadnienie:

Jak wyjaśniano powyżej, Zamawiający nie powinien oczekiwać od Wykonawcy stosowania w ramach umowy obniżki cen – działalność Wykonawcy związana z realizacją niniejszej umowy ma charakter gospodarczy i ukierunkowana jest na wypracowanie zysku, Wykonawca ponosi jednak ryzyko związane ze wzrostem cen na rynku produkcyjnym, a określona w umowie cena jest wynikiem wyboru oferty Wykonawcy jako najkorzystniejszej i w związku z tym powinna podlegać zmianom tylko wyjątkowo.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

e) Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu:

„Wykonawca jest zobowiązany do rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego i usunięcia wady lub nieprawidłowości (wymieni wadliwy asortyment) niezwłocznie – jednak nie później niż w terminie:

- a) *do 5 dni roboczych od daty jej zgłoszenia – w przypadku reklamacji ilościowej;*
- b) *do 5 dni roboczych od daty otrzymania reklamowanego asortymentu – w przypadku reklamacji jakościowej” ?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej, dopóki nie będzie mógł naocznie zbadać reklamowanego towaru, dlatego w opinii Wykonawcy termin na usunięcie wady powinien rozpoczynać bieg dopiero z chwilą doręczenia mu reklamowanego asortymentu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

f) Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 1 wzoru umowy w brzmieniu:

„Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kar umownych w następujących przypadkach:

- a) *za zwłokę w dostawie towaru w terminie określonym w umowie, powstałą z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości ... zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **nie więcej jednak niż zł;***
- b) *za zwłokę w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad oraz za zwłokę w wymianie towaru niezgodnego z umową, bądź za zwłokę w wymianie towaru dostarczonego w niewłaściwym lub zniszczonym opakowaniu w wysokości **1% wartości netto wynagrodzenia danego zadania** za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **nie więcej jednak niż 10% wartości netto tego wynagrodzenia;***
- c) *za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5 % **wartości netto niezrealizowanej części umowy;***
- d) *za **zawinione** naruszenie jakiegokolwiek ustalonego w niniejszej umowie i jej załącznikach obowiązku lub terminu Wykonawcy w zakresie realizacji przedmiotu niniejszej umowy, z zastrzeżeniem ust. a i b, w tym obowiązku lub terminu wynikającego z rękopisami i gwarancji w wysokości **0,5%** kwoty wynagrodzenia **netto**, o którym mowa w § 4 ust. 1 umowy.” ?*

Uzasadnienie:

W opinii Wykonawcy kara umowna za zwłokę w stawce 10% dziennie jest bardzo wygórowana, jest bowiem kilkadziesiąt razy wyższa niż odsetki za opóźnienie w płatności należne Wykonawcy od Zamawiającego. Tak rażąca dysproporcja godzi w zasady współzycia społecznego oraz równorzędności stron stosunku cywilnoprawnego. W związku z tym prosimy o rozważenie zredukowania stawki kary umownej do 1% dziennie.

Brak górnego limitu naliczania kar umownych z tytułu nieterminowej realizacji obowiązków może skutkować wzrostem należności wynikającej z kar umownych do wartości przekraczającej wartość umowy, wskutek czego kara umowna przestałaby pełnić funkcję odszkodowawczą i prowadziłaby do bezpodstawnego wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy.

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. Kara umowna należna w przypadku odstąpienia od umowy powinna być obliczana w oparciu o niezrealizowaną na dzień odstąpienia wartość umowy – w innym bowiem przypadku wynosiłaby tyle samo niezależnie od tego, czy do dnia odstąpienia Wykonawca wykonał prawidłowo 1% czy 99% całkowitej wartości umowy, co byłoby rażąco niesprawiedliwe.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis w § 6 ust. 1 pkt b), który przyjmuje brzmienie:

„b) za zwłokę w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad oraz za zwłokę w wymianie towaru niezgodnego z umową, bądź za zwłokę w wymianie towaru dostarczonego w niewłaściwym lub zniszczonym opakowaniu w wysokości ~~40~~ 5 % wartości brutto wynagrodzenia danego zadania za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”

g) Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie lit. d) w ust. 3 pkt 3.1 w §8 wzoru umowy?

Uzasadnienie:

Umowa o zamówienie publiczne powinna zapewniać stabilność stosunku umownego, w szczególności w zakresie ceny. Przyznanie Zamawiającemu prawa do korzystania z promocji i upustów wprowadzonych przez producenta stoi w istotnej sprzeczności ekonomicznej z interesem Wykonawcy, który nie widzi uzasadnienia obniżenia ceny w takim przypadku. Cena ofertowa jest bowiem kalkulacją uwzględniająca prognozę zarówno obniżek jak i podwyżek cen w taki sposób aby zapewnić Wykonawcy rentowność. Zastosowanie obniżki cen wobec Zamawiającego, a następnie podwyższenie cen na rynku produkcyjnym w dalszym okresie zaburzałoby zatem równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jej braku.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i wykreśla wskazany punkt.

Pytanie 2, wzór umowy dzierżawy, zał. 3a do SIWZ:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie treści §4 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu:

„W ramach wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1, oprócz obowiązków określonych w § 5 niniejszej umowy, Wydzierżawiający zapewnia przeprowadzenie **jednorazowego** przeszkolenia personelu w zakresie obsługi w siedzibie Zamawiającego i wydanie certyfikatu.”?

Uzasadnienie:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie, że przeszkolenie personelu Zamawiającego będzie miało jednorazowy charakter. W innym bowiem przypadku Wykonawca nie będzie mógł oszacować kosztów związanych z wykonaniem ww. obowiązku, co z kolei uniemożliwi prawidłowe skalkulowanie oferty.

*Odpowiedź: Pytanie dotyczy § 3 ust. 4, a nie § 4 ust. 3 jak wskazał wykonawca. Zamawiający modyfikuje treść ust. 4 w § 3, który przyjmuje brzmienie: „4. W ramach wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1, oprócz obowiązków określonych w § 5 niniejszej umowy, Wydzierżawiający zapewnia przeprowadzenie **jednorazowego** przeszkolenia personelu w zakresie obsługi w siedzibie Zamawiającego i wydanie certyfikatu”.*

Ponadto Zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 4a ust. 1 oraz art. 12a Pzp Zamawiający przedłuża termin:

- składania ofert na 29.07.2020r. godz. 10:00,

- otwarcia ofert na 29.07.2020r. godz. 10:10

oraz zamieszcza stosowne ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Powyższe odpowiedzi i modyfikacje stanowią integralną część SIWZ i stają się wiążące dla Wykonawców.

DYREKTOR
Samodzielnego Publicznego Zespołu
Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu

Jarosław Kończyło

.....
Kierownik Zamawiającego