

Kętrzyn, dnia 29.07. 2022 r.

Zamawiający:

Szpital Powiatowy w Kętrzynie
ul. M.C. Skłodowskiej 2, 11-400 Kętrzyn
Tel. 89 751 25 02, fax. 89 751 37 97
REGON 510929362, NIP 742-18-36-030
KSIĘGA REJESTROWA 000000015349
Szpital Powiatowy w Kętrzynie 01

Wyjaśnienia nr 2 do SWZ

Dotyczy: „Dostawa implantów do endoprotez oraz dodatkowego asortymentu wyrobów medycznych do Szpitala Powiatowego w Kętrzynie”

Znak postępowania: 21/PN/2022

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019 ze zm.) – dalej: ustawa Pzp, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień oraz modyfikuje treść dokumentów.

Pytanie 1:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie załącznika do umowy w postaci umowy przechowania, której wzór przesyłamy w załączeniu? (dot. §1 ust 4)

Odpowiedź 1:

Zamawiający wyraża zgodę, ale pod warunkiem, że § 12 umowy przechowania otrzyma brzmienie: *„Wszelkie spory lub roszczenia wynikające z Umowy lub z jej naruszenia, rozwiązania lub nieważności albo też z nimi związane, będą rozstrzygane przez sąd powszechny właściwy miejscowo dla Przechowawcy.”*, co zostało wprowadzone do Załącznika nr 5 do SWZ – Zmodyfikowane Istotne Postanowienia Umowy.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie załącznika do umowy w postaci umowy udostępnienia, której wzór przesyłamy w załączeniu? (dot. §1 ust4)

Odpowiedź 2:

Zamawiający wyraża zgodę, ale pod warunkiem, że § 8 ust. 1 umowy udostępnienia otrzyma brzmienie: *„Wszelkie spory lub roszczenia wynikające z Umowy lub z jej naruszenia, rozwiązania lub nieważności albo też z nimi związane, będą rozstrzygane przez sąd powszechny właściwy miejscowo dla Klienta.”*, co zostało wprowadzone do Załącznika nr 5 do SWZ – Zmodyfikowane Istotne Postanowienia Umowy.

Pytanie 3:

W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 3 ust. 3 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

Odpowiedź 3:

Zmawiający wyraża zgodę oraz modyfikuje zapis § 3 ust. 3 *Zmodyfikowanych Istotnych Postanowień Umowy*.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

Odpowiedź 4:

Zmawiający wyraża zgodę na wystawianie i przysyłanie faktur duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1666 z późn. zm.).

Pytanie 5:

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust. 1 pkt. 1), 2):

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu:

- a) za każdy dzień zwłoki w dostawie w stosunku do terminu określonego w Umowie – karę umowną w wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonych w terminie Produktów wg wartości z zamówienia, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonych w terminie produktów,
- b) karę umowną za zrealizowania dostawy Produktów niezgodnie z zamówieniem pod względem asortymentowym, jakościowym lub ilościowym, w wysokości 0,5% wartości brutto danej dostawy zrealizowanej niezgodnie z zamówieniem pod względem asortymentowym, jakościowym lub ilościowym
- c) za każdy dzień zwłoki w wymianie wadliwych Produktów, których wadliwość została stwierdzona przy odbiorze na Produkty wolne od wad w stosunku do terminu określonego w Umowie – karę umowną w wysokości 0,5% wartości brutto Produktów wg wartości z zamówienia, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto wadliwych Produktów.
- d) karę umowną w wysokości 5% ogólnej wartości przedmiotu Umowy brutto, określonej w § 5 ust. 1 Umowy jeżeli Wykonawca nie przystąpi do wykonywania przedmiotu Umowy z przyczyn nie leżących po stronie Zamawiającego zapłaci Zamawiającemu.

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dookreśli w §2 ust. 9 lit b, 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 6:

Zamawiający dodał w § 3 ust. 3 umowy 5-dniowy termin na rozpatrzenie reklamacji. W pozostałym zakresie zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie 7:

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §7 ust. 1:

- a. Lit a z 2% na 0,5%,
- b. Lit b usunięcie z uwagi na zdublowanie kar z lit c
- c. Lit c zmiana z 2% na 0,5%
- d. Ust. 5 zmiana z 25% 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 SIWZ 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 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 powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

Odpowiedź 7:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Pytanie 8:

Dotyczy Pakietu nr 9:

W związku z wytycznymi Międzynarodowej Komisji Elektrotechnicznej (IEC) zawartymi w dokumencie IEC 60601-2-2 edycja 6.0 z marca 2017 roku wprowadzono m.in. zmiany dotyczące bezpieczeństwa i działania sprzętu chirurgicznego wysokiej częstotliwości tzn. warunek monitorowania jakości kontaktu elektrod neutralnych dla pacjentów o wadze powyżej 15 kg. Ponieważ ten warunek nie jest spełniony dla elektrod niedzielonych, dlatego prosimy o zezwolenie na zaoferowanie w Pakiecie 9, poz. 1 elektrod symetrycznie dzielonych, bez kabla z wyprowadzeniem na klips, kompatybilnych z diatermią ERBOTOM ICC 200.

Odpowiedź 8:

Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

Pytanie 9:

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), paragraf 7, ustęp 1, podpunkt a): Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej o której mowa w podpunkcie a) do 1% wartości brutto niedostarczonych w terminie produktów?

Odpowiedź 9:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Pytanie 10:

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), paragraf 7, ustęp 1, podpunkt b): Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej o której mowa w podpunkcie b) do 2% wartości brutto danej dostawy?

Odpowiedź 10:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Pytanie 11:

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), paragraf 7, ustęp 1, podpunkt c): Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej o której mowa w podpunkcie c) do 1% wartości brutto wadliwych produktów?

Odpowiedź 11:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Szpital Powiatowy w Kętrzynie, ul. M. C. Skłodowskiej 2, 11-400 Kętrzyn

Tel/fax: 89 751 25 02/ 89 751 37 97

e-mail: sekretariat@szpital-ketrzyn.pl

Pytanie 12:

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), paragraf 7, ustęp 5: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej o której mowa w ustępie 5 do 20% ogólnej wartości przedmiotu umowy brutto?

Odpowiedź 12:

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

Powyższe zmiany są wiążące dla Wykonawców oraz Zamawiającego i stanowią integralną część SWZ.

.....
DYREKTOR
Szpitala Powiatowego w Kętrzynie..
(Kierownik Zamawiającego)
Wojciech Glinka

Załączniki:

1. Zmodyfikowane Istotne postanowienia umowy z dnia 29.07.2022 r.