

Kętrzyn, dnia 23.11.2023 r.

Zamawiający:

SPZOZ Szpital Powiatowy w Kętrzynie

Ul. M. C. Skłodowskiej 2,

11-400 Kętrzyn

Platforma zakupowa/

Strona internetowa

Wyjaśnienia nr 1 do SWZ

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

Znak postępowania: 39/TP/2023

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 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:

Pytanie 1:

1. W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 3 ust. 3 projektu umowy 21 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

Odpowiedź 1:

Zamawiający nie wyraża zgody pozostając przy zapisach SWZ.

Pytanie 2:

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

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu:

- a) za każdy dzień zwłoki w dostawie Produktów 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%** **niezrealizowanej części** 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 2.

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 3:

1. §2 ust. 4 - Czy Zamawiający odstąpi od wymogu podawania na dokumencie wydania dat ważności produktu, w przypadku wyrobów niesterylnych? Implanty niesterylne nie mają określanych na dokumencie czy opakowaniu dat ważności.

Odpowiedź 3:

Zamawiający dopuszcza powyższe.

Pytanie 4:

1. 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 4:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 5:

2. 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 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 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 współzycia 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 5:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 1 ust. 2 Załącznika nr 5 do SWZ („Umowa”) poprzez zmianę wskazanego tam terminu z 5 dni na 10 dni. Wykonawca nadmienia, iż z uwagi na szeroki zakres asortymentu objętego niniejszym postępowaniem, zasadnym jest wydłużenie terminu na zebranie, zestawienie i dostarczenie przedmiotowej dokumentacji

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 7:

Czy Zamawiający akceptuje, że Wykonawca prześle fakturę VAT 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.).

Odpowiedź 7:

Zamawiający akceptuje przekazywanie faktur VAT za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania.

Pytanie 8:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu wskazanego w § 7 ust. 4 Umowy z 7 dni na 21 dni.

Odpowiedź 8:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9:

Czy § 3 ust. 1 Umowy znajduje zastosowanie do pakietu 1? Wykonawca nadmienia, iż formularz oferty w zakresie powyższych pakietów nie przewiduje dodatkowego miejsca na wskazanie terminu gwarancji.

Odpowiedź 9:

Zamawiający informuje, iż powyższy zapis nie dotyczy Pakietów od nr 1-11 niniejszego postępowania.

Pytanie 10:

Pytanie nr 1 dotyczące zapisów umowy paragraf 3 punkt 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby podane terminy liczone były w dniach roboczych?

Odpowiedź 10:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 11:

Pytanie nr 2 dotyczące zapisów umowy paragraf 7 punkt 1b)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, na obniżenie wysokości podanej kary do 2% ?

Odpowiedź 11:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12:

Pytanie nr 3 dotyczące zapisów umowy paragraf 7 punkt 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony wynosiła do 20% ogólnej wartości przedmiotu Umowy brutto, określonej w § 5 ust. 1 Umowy?

Odpowiedź 12:

Zamawiający nie wyraża zgody.

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

DYREKTOR

Szpitala Powiatowego w Kętrzynie

Wojciech Glinka

(Kierownik Zamawiającego)