



WOJEWÓDZKI SZPITAL SPECJALISTYCZNY
im. Najświętszej Maryi Panny
ul. Bialska 104/118, 42-200 Częstochowa
tel. centrala: 34 367 30 00, sekr. Dyrektora: 34 367 31 04
fax: 34 365 17 56, e-mail: sekretariat@szpitalparkitka.com.pl
Regon: 001281053, NIP: 573 22 99 604
Dział Zamówień Publicznych
tel./fax: 34 367 36 74, 367 37 53, www.szpitalparkitka.com.pl e-mail: szp@data.pl

Częstochowa, dn 18.12.2019 r.

Zamawiający:

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
im. Najświętszej Maryi Panny
ul. Bialska 104/118, 42-200 Częstochowa

WSZYSCY WYKONAWCY

dot. przetargu nieograniczonego pn.:

DOSTAWA SOCZEWEK, SPRZĘTU JEDNORAZOWEGO OKULISTYCZNEGO dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. NMP w Częstochowie

Znak sprawy: **DEZ.26.117.2019**

L.dz.: 4720 /19

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

W związku z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843, dalej ustawa PZP), w odpowiedzi na wniesione pytania przez Wykonawców do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej SIWZ) w przedmiotowym postępowaniu, Zamawiający udziela wyjaśnień treści SIWZ.

Pytanie 1 - Pytanie 1, dot. części 1:

Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę rozmiaru fartuchów w zestawie do fakoemulsyfikacji, ze względu na brak dostępności fartuchów w rozmiarze M? Na chwilę obecną dostępny jest rozmiar S i/lub L.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 2 - dot. pakietu 4:

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie soczewek kontaktowych, miękkich o średnicy 13,8mm (zamiast 14mm), przy zachowaniu pozostałych parametrów?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 3 – dot. formularza oferty, pkt 5 oraz projektu umowy zał 6 do siwz §5, pkt 1:

Zwracam się z prośbą o dopuszczenie możliwości złożenia oferty oraz dostawy zestawów do operacji zaćmy (część 1) z terminem ważności nie krótszym niż 3/4 nominalnego okresu ważności (tj. z terminem ważności nie krótszym niż 9 miesięcy).

Dostarczenie Zamawiającemu przedmiotu umowy z terminem ważności nie krótszym niż 12 miesięcy licząc od daty dostawy w przypadku zestawów, dla których nominalny termin ważności (od momentu zakończenia sterylizacji do końca okresu ważności zestawu) wynosi 1 rok nie jest możliwe do realizacji.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Zmiana zostanie wprowadzona do umowy zawieranej z Wykonawcą, który złoży najkorzystniejszą ofertę w postępowaniu. Wykonawca zobowiązany jest uwzględnić zmianę w składanej ofercie.

Pytanie 4 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §6 ust. 2 pkt 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„wymiany towaru wadliwego jakościowo, na towar wolny od wad – w ciągu 7 dni roboczych od daty **dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru**. Zamawiający przesyła reklamowany, wadliwy jakościowo towar na **swój** koszt.”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez zbadania reklamowanego towaru, zasadnym jest więc, żeby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia dostarczenia wyrobów do Wykonawcy. Wykonawca wnosi aby dostarczenie reklamowanego towaru nastąpiło na koszt Zamawiającego.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 5 — Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zapłata wynagrodzenia za dostawę przedmiotu umowy nastąpi w formie polecenia przelewu na rachunek bankowy Wykonawcy, o którym mowa w ust. 1 niniejszego paragrafu, wskazany na fakturze, w terminie do 30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT, przy czym za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy. W przypadku, gdy dzień zapłaty przypada na dzień ustawowo wolny od pracy, to płatność nastąpi w następnym dniu roboczym następującym po tym dniu.

Uzasadnienie:

- Wykonawca wnosi o 30 dniowy termin płatności od dnia otrzymania faktury przez Zamawiającego
- Przy zobowiązaniach cywilnoprawnych, zasadą jest, że momentem zapłaty jest chwila uznania rachunku bankowego wierzyciela. Powyższe potwierdza również uchwała Sądu Najwyższego z dnia 4 stycznia 1995, III CZP 164/94 „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej”.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 6 umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego, Wykonawcy przysługuje prawo wstrzymania świadczeń objętych niniejszą umową. W przypadku opóźnienia w zapłacie wynagrodzenia za dokonane dostawy, Wykonawca może naliczyć odsetki **ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych na podstawie ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019r. poz. 118)**”

Uzasadnienie:

- Wykonawca nie wyraża zgody na wyłączenie prawa do wstrzymania się w dostawie przedmiotu zamówienia w przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego. Zapis ten narusza postulat równowagi kontraktowej
- Ustawa z dnia 8 marca 2013 o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 118) określa szczególne uprawnienia wierzyciela i obowiązki dłużnika w związku z terminami zapłaty w transakcjach handlowych. Przepisy ustawy stosuje się do transakcji handlowych, których stroną jest m.in. przedsiębiorca w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 6 marca 2018r. - Prawo przedsiębiorców. W związku z powyższym proszę o doprecyzowanie postanowienia umownego.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 7 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 7 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca gwarantuje, że jakiegokolwiek prawa Wykonawcy związane bezpośrednio lub pośrednio z umową, a w tym wierzytelności Wykonawcy z tytułu wykonania umowy i związane z nimi należności uboczne (m.in. odsetki), nie zostaną przeniesione na rzecz osób trzecich bez poprzedzającej to przeniesienie zgody Zamawiającego wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Wykonawca gwarantuje, iż nie dokona jakiegokolwiek czynności prawnej lub też faktycznej, której bezpośrednim lub pośrednim skutkiem będzie zmiana wierzyciela z osoby Wykonawcy na inny podmiot. Niniejsze ograniczenie obejmuje w szczególności przelew, subrogację ustawową oraz umowną, zastaw, hipotekę oraz przekaz”.

Uzasadnienie:

Udzielanie pełnomocnictw w zakresie windykacji należności jest uprawnieniem każdego podmiotu obrotu prawnego i nie powinno być wyłączane;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 8 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie §8 ust. 1 pkt 1 i pkt 10 projektu umowy ?

Uzasadnienie:

- Umowa o zamówienie publiczne powinna zapewniać stabilność stosunku umownego, w szczególności w zakresie kwestii ceny. Przyznanie Zamawiającemu prawa do korzystania z obniżek ceny stoi w istotnej sprzeczności ekonomicznej z interesem Wykonawcy. Cena ofertowa jest bowiem kalkulacją uwzględniającą 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
- Wykonawca nie może prawidłowo skalkulować ryzyka i przedstawić swojej oferty, jeśli Zamawiający będzie mógł w każdym momencie odstąpić od części umowy. Pozostawienie tego zapisu może zaburzyć równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jego braku. Zamawiający ogłaszając przetarg powinien zabezpieczyć środki finansowe na realizację zamówienia w całości.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 9 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 1 pkt 7 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„dopuszcza się ograniczenie zamówienia w zakresie rzeczowym i ilościowym o maksymalnie 20% w stosunku

do całkowitej wartości umowy, co nie jest odstępniem od umowy, nawet w części. W takim przypadku Wykonawca może żądać wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania umowy w 80% w stosunku do całkowitej wartości umowy, bez naliczania jakichkolwiek kar."

Uzasadnienie:

Zdaniem Wykonawcy, zastrzeżenie przyznające Zamawiającemu niekontrolowaną dowolność w kształtowaniu ilości zamówienia stawia go w zbyt dużej niepewności co do finalnego zakresu umowy, który uda mu się zrealizować, co przedkłada się na utrudnienie skalkulowania ceny ofertowej i jej atrakcyjności. Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji zamówienia na poziomie 80% wartości umowy umożliwi Wykonawcy lepsze, bardziej racjonalne ekonomicznie i również korzystniejsze dla Zamawiającego skalkulowanie ceny ofertowej. Wykonawca powinien mieć zagwarantowane roszczenie o realizację umowy w przynajmniej 80%;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 10 – Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 2 pkt 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku:

1) zmniejszenie lub zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług na przedmiot zamówienia (zmianie ulega stawka VAT i cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian) lub zmiany cen urzędowych przedmiotu zamówienia, co nastąpi automatycznie z dniem wejścia w życie stosownych przepisów powszechnie obowiązujących w tym zakresie i nie wymaga przedłożenia wniosku ani zmiany umowy w formie aneksu do umowy."

Uzasadnienie:

Zmiana stawki VAT następuje niezależnie od woli Wykonawcy, który jest jedynie płatnikiem tego podatku. Zasadnym jest, aby cena brutto ulegała zmianie w momencie wejścia w życie stosownych przepisów powszechnie obowiązujących ustalających nową stawkę, bez konieczności dokonywania zmian w umowie lub przedkładania dokumentacji przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 11 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku, gdy Wykonawca nie jest w stanie dostarczyć przedmiotu umowy, z przyczyn leżących po jego stronie, Zamawiający zastrzega sobie prawo dokonania zakupu od innego dostawcy w ilości i asortymencie dostawy niezrealizowanej (zakup zastępczy)".

Uzasadnienie:

Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny, gdy brak dostawy w terminie wynika z okoliczności, za które wyłączną winę ponosi Wykonawca, nie powinien on bowiem ponosić negatywnych konsekwencji zdarzeń, za które nie ponosi odpowiedzialności;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 12 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §9 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zmiana postanowień umowy wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, z zastrzeżeniem §8 ust. 2 pkt 1 umowy".

Uzasadnienie:

Niniejsze postanowienie należy doprecyzować w przypadku akceptacji przez Zamawiającego propozycji zmiany projektu umowy w zakresie §8 ust. 2 pkt 1

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 13 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie § 9 ust. 5 projektu umowy ?

Uzasadnienie:

Brak uzasadnienia do rozwiązywania umowy z powodu zmiany organizacyjno – prawnej bądź reorganizacji Zamawiającego. Zapis narusza postulat równowagi kontraktowej stron. Pozostawienie tego zapisu może zaburzyć równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jego braku.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 14 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 10 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej na rzecz Zamawiającego w wysokości:

- a) za zwłokę w realizacji dostawy w terminie określonym w §4 ust.2 karę umowną w wysokości 0,1% wartości netto tej dostawy za każdy dzień zwłoki, jednakże nie więcej niż 10 % jej wartości.
- b) za zwłokę w wykonaniu obowiązku określonego w §6 ust. 2 – karę umowną w wysokości 0,1% wartości netto braków ilościowych lub wartości netto towaru wadliwego, za każdy dzień zwłoki,
- c) za niezrealizowanie dostawy w zakresie zgodnym z zamówieniem – karę w wysokości 5% kwoty netto od niezrealizowanej części zamówienia, z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu,
- d) za odstąpienie od umowy z przyczyn niezależnych od Zamawiającego – 5% kwoty netto niezrealizowanej części umowy, kwoty wskazanej w §3 ust. 4 niniejszej umowy”

Uzasadnienie:

- Kara umowna, której wysokość uzależniona jest od wartości zobowiązania, powinna być odniesiona do wartości netto. Tylko wartość netto zobowiązania stanowi bowiem dla Wykonawcy rzeczywisty z ekonomicznego punktu widzenia ekwiwalent jego świadczenia, natomiast podatek VAT, składający się na kwotę brutto, jest daniną publiczną, której Wykonawca jest tylko płatnikiem
- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej za każdy dzień zwłoki do 0,1% wartości netto tej dostawy dziennie. W razie uzasadnionej potrzeby Zamawiający i tak może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.
- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej za odstąpienie od umowy do 5% netto niezrealizowanej części umowy
- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 0,1% wartości netto braków ilościowych lub wartości netto towaru wadliwego, za każdy dzień zwłoki
- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 5% wartości netto niezrealizowanej części umowy
- Brak górnego limitu naliczania kar umownych powoduje, że mogą one urosnąć do rozmiarów nieproporcjonalnie przewyższających wartość poniesionej przez Zamawiającego szkody. Kara umowna nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. Celem uniknięcia powyższego, zasadne jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych na poziomie 10%.
- Mianem „opóźnienia” określa się każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny, a więc opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, np. z działania siły wyższej, co sprawia, iż niezasadne jest wysuwanie negatywnych konsekwencji wobec wykonawcy w przypadku opóźnienia, a tylko w przypadku zwłoki, która jest okolicznością zawioną przez Wykonawcę;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 15 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 10 ust. 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Kara umowna płatna będzie w ciągu 7 dni od daty wystawienia Wykonawcy noty obciążeniowej obejmującej naliczoną karę umowną.”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie wyraża zgody na potrącanie kwoty kary umownej z bieżących faktur za wykonane dostawy

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 16 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 1,3,4,5,6

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 10 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia w przypadku niezrealizowania przez Zamawiającego przedmiotu umowy w 20% w stosunku do całkowitej wartości umowy”

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do wyjaśnień w zakresie §8 ust. 1 pkt 7 projektu umowy

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 17 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 4 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„1. Wykonawca zobowiązuje się oddać Zamawiającemu w depozyt za pośrednictwem Apteki Szpitalnej, do wykorzystania wg bieżących potrzeb Oddziału Okulistyki przedmiot umowy określony w Załączniku Nr 1 do niniejszej umowy. Wykonawca przekaże depozyt niezwłocznie (nie później niż w ciągu 7 dni roboczych od daty zawarcia umowy).

Uzasadnienie:

Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Pytanie 18 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 4 ust. 6 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności produktów będących w depozycie.”

Uzasadnienie:

W związku z tym, że depozyt będzie znajdował się na Oddziale Okulistyki Zamawiającego, zasadne jest aby Zamawiający na bieżąco kontrolował termin ważności produktów. Poza tym, zgodnie z projektem umowy Zamawiający zobowiązany jest używać asortyment w pierwszej kolejności o najkrótszym terminie przydatności do użycia.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 19 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §6 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Termin rozpatrzenia reklamacji, o której mowa w ust. 2 pkt 2) - do 3-ch dni roboczych od daty dostarczenia Wykonawcy reklamowanych produktów (tzn. od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy).

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez zbadania reklamowanego towaru, zasadnym jest więc, żeby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia dostarczenia wyrobów do Wykonawcy. Dostarczenie wyrobów powinno być obowiązkiem Zamawiającego

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 20 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zapłata wynagrodzenia nastąpi w formie polecenia przelewu na rachunek bankowy wskazany na fakturze, w terminie do **30 dni** od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT, przy czym za dzień zapłaty uważa się dzień **uznania** rachunku bankowego **Wykonawcy**”.

Uzasadnienie:

- Wykonawca wnosi o 30 dniowy termin płatności od dnia otrzymania faktury przez Zamawiającego
- Przy zobowiązaniach cywilnoprawnych, zasadą jest, że momentem zapłaty jest chwila uznania rachunku bankowego wierzyciela. Powyższe potwierdza również uchwała Sądu Najwyższego z dnia 4 stycznia 1995, III CZP 164/94 „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej”.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 21 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego, Wykonawcy przysługuje prawo wstrzymania świadczeń objętych niniejszą umową. W przypadku opóźnienia w zapłacie wynagrodzenia za dokonane dostawy, Wykonawca może naliczyć odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych na podstawie ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019r. poz. 118)”

Uzasadnienie:

- Wykonawca nie wyraża zgody na wyłączenie prawa do wstrzymania się w dostawie przedmiotu zamówienia w przypadku nieterminowej zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego. Zapis ten narusza postulat równowagi kontraktowej
- Ustawa z dnia 8 marca 2013 o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 118) określa szczególne uprawnienia wierzyciela i obowiązki dłużnika w związku z terminami zapłaty w transakcjach handlowych. Przepisy ustawy stosuje się do transakcji handlowych, których stroną jest m.in. przedsiębiorca w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 6 marca 2018r. - Prawo przedsiębiorców. W związku z powyższym proszę o doprecyzowanie postanowienia umownego
- Mianem „opóźnienia” określa się każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny, a więc opóźnienie w płatności może wynikać również z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, np. z działania siły wyższej

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 22 - Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie §8 ust. 1 pkt 1 i pkt 10 projektu umowy ?

Uzasadnienie:

- Umowa o zamówienie publiczne powinna zapewniać stabilność stosunku umownego, w szczególności w zakresie kwestii ceny. Przyznanie Zamawiającemu prawa do korzystania z obniżek ceny stoi w istotnej

sprzeczności ekonomicznej z interesem Wykonawcy. Cena ofertowa jest bowiem kalkulacją uwzględniającą 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 producentkim w dalszym okresie zaburzałoby zatem równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jej braku

- Wykonawca nie może prawidłowo skalkulować ryzyka i przedstawić swojej oferty, jeśli Zamawiający będzie mógł w każdym momencie odstąpić od części umowy. Pozostawienie tego zapisu może zaburzyć równowagę finansową Wykonawcy, stawiając go tym samym w sytuacji niskiej opłacalności zamówienia, a nawet jego braku. Zamawiający ogłaszając przetarg powinien zabezpieczyć środki finansowe na realizację zamówienia w całości.

- W przypadku akceptacji przez Zamawiającego propozycji zmiany projektu umowy należy odpowiednio zmienić §11 ust. 1 umowy

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 23- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 1 pkt 6 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„dopuszcza się ograniczenie zamówienia w zakresie rzeczowym i ilościowym o maksymalnie 20% w stosunku do całkowitej wartości umowy, co nie jest odstąpieniem od umowy, nawet w części. W takim przypadku Wykonawca może żądać wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania umowy w 80% w stosunku do całkowitej wartości umowy, bez naliczania jakichkolwiek kar.”

Uzasadnienie:

Zdaniem Wykonawcy, zastrzeżenie przyznające Zamawiającemu niekontrolowaną dowolność w kształtowaniu ilości zamówienia stawia go w zbyt dużej niepewności co do finalnego zakresu umowy, który uda mu się zrealizować, co przedkłada się na utrudnienie skalkulowania ceny ofertowej i jej atrakcyjności. Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji zamówienia na poziomie 80% wartości umowy umożliwi Wykonawcy lepsze, bardziej racjonalne ekonomicznie i również korzystniejsze dla Zamawiającego skalkulowanie ceny ofertowej. Wykonawca powinien mieć zagwarantowane roszczenie o realizację umowy w przynajmniej 80%;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 24- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku, gdy Wykonawca nie jest w stanie dostarczyć przedmiotu umowy, z przyczyn leżących po jego stronie, Zamawiający zastrzega sobie prawo dokonania zakupu od innego dostawcy w ilości i asortymencie dostawy niezrealizowanej (zakup zastępczy)”.

Uzasadnienie:

Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny, gdy brak dostawy w terminie wynika z okoliczności, za które wyłączną winę ponosi Wykonawca, nie powinien on bowiem ponosić negatywnych konsekwencji zdarzeń, za które nie ponosi odpowiedzialności;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 25- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 5 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmniejszenia lub zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług na przedmiot zamówienia (zmianie ulega stawka VAT i cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian) lub zmiany cen urzędowych przedmiotu zamówienia, co nastąpi automatycznie z dniem wejścia w życie stosownych przepisów powszechnie obowiązujących w tym zakresie i nie wymaga przedłożenia wniosku ani zmiany umowy w formie aneksu do umowy.”

Uzasadnienie:

Zmiana stawki VAT następuje niezależnie od woli Wykonawcy, który jest jedynie płatnikiem tego podatku. Zasadnym jest, aby cena brutto ulegała zmianie w momencie wejścia w życie stosownych przepisów powszechnie obowiązujących ustalających nową stawkę, bez konieczności dokonywania zmian w umowie lub przedkładania dokumentacji przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 26- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę § 9 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej na rzecz Zamawiającego w wysokości:

a) za zwłokę w realizacji dostawy w terminie określonym w §4 ust.1 pkt. 1 karę w wysokości 0,2% wartości

netto tej dostawy za każdy dzień zwłoki, jednakże nie więcej niż 10 % jej wartości.

b) za zwłokę w realizacji dostawy w terminie określonym w §4 ust. 14, każdorazowo karę umowną w wysokości 0,5% wartości netto tej dostawy za każdy dzień zwłoki, jednakże nie więcej niż 10 % jej wartości

c) za zwłokę w wykonaniu obowiązku określonego w §6 ust. 2 – karę umowną w wysokości 0,2% wartości netto braków ilościowych lub wartości netto towaru wadliwego, za każdy dzień zwłoki,

d) za niezrealizowanie dostawy w zakresie zgodnym z przesłanym przez Zamawiającego zamówieniem, raportem/protokołem zużycia asortymentu – karę w wysokości 5% kwoty netto od niezrealizowanej części zamówienia, z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu,

e) za odstąpienie od umowy z przyczyn niezależnych od Zamawiającego – 5% kwoty netto niezrealizowanej części umowy,

Uzasadnienie:

- Kara umowna, której wysokość uzależniona jest od wartości zobowiązania, powinna być odniesiona do wartości netto. Tylko wartość netto zobowiązania stanowi bowiem dla Wykonawcy rzeczywisty z ekonomicznego punktu widzenia ekwiwalent jego świadczenia, natomiast podatek VAT, składający się na kwotę brutto, jest daniną publiczną, której Wykonawca jest tylko płatnikiem

- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej za każdy dzień zwłoki do 0,2% wartości netto tej dostawy dziennie. W razie uzasadnionej potrzeby Zamawiający i tak może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.

- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej za zwłokę w realizacji dostawy w terminie określonym w §4 ust. 14 do 0,5 % wartości netto tej dostawy

- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej za odstąpienie od umowy do 5% netto niezrealizowanej części umowy

- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 0,2% wartości netto braków ilościowych lub wartości netto towaru wadliwego, za każdy dzień zwłoki

- Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej do 5% wartości netto niezrealizowanej części zamówienia

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych powoduje, że mogą one urosnąć do rozmiarów nieproporcjonalnie przewyższających wartość poniesionej przez Zamawiającego szkody. Kara umowna nie powinna prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. Celem uniknięcia powyższego, zasadne jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych na poziomie 10%.

- Mianem „opóźnienia” określa się każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny, a więc opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, np. z działania siły wyższej, co sprawia, iż niezasadne jest wysuwanie negatywnych konsekwencji wobec wykonawcy w przypadku opóźnienia, a tylko w przypadku zwłoki, która jest okolicznością zawioną przez Wykonawcę;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 27- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 9 ust. 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Kara umowna płatna będzie w ciągu 7 dni od daty wystawienia Wykonawcy noty obciążeniowej obejmującej naliczoną karę umowną.”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie wyraża zgody na potrącanie kwoty kary umownej z bieżących faktur za wykonane dostawy

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 28- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 9 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia w przypadku niezrealizowania przez Zamawiającego przedmiotu umowy w 20% w stosunku do całkowitej wartości umowy”

Uzasadnienie:

Uprzejmie odsyłam do wyjaśnień w zakresie §8 ust. 1 pkt 6 projektu umowy

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 29- Umowa nr DEZ.26.117.2019 – dot. cz. 2

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust. 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca gwarantuje, że jakiegokolwiek prawa Wykonawcy związane bezpośrednio lub pośrednio z umową, a w tym wierzytelności Wykonawcy z tytułu wykonania umowy i związane z nimi należności uboczne (m.in. odsetki), nie zostaną przeniesione na rzecz osób trzecich bez poprzedzającej to przeniesienie zgody Zamawiającego wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Wykonawca gwarantuje, iż nie dokona jakiegokolwiek czynności prawnej lub też faktycznej, której bezpośrednim lub pośrednim skutkiem będzie

zmiana wierzyciela z osoby Wykonawcy na inny podmiot. Niniejsze ograniczenie obejmuje w szczególności przelew, subrogację ustawową oraz umowną, zastaw, hipotekę oraz przekaz”.

Uzasadnienie:

Udzielanie pełnomocnictw w zakresie windykacji należności jest uprawnieniem każdego podmiotu obrotu prawnego i nie powinno być wyłączone;

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

Zamawiający przedłuża termin składania ofert, umożliwiając Wykonawcom uwzględnienie udzielonych wyjaśnień i zmian treści SIWZ. Zamawiający wyznacza termin składania ofert na dzień **30.12.2019 r.**, godz.

10:00, termin otwarcia ofert: **30.12.2019 r.**, godz. **10:30**

W oparciu o art. 38 ust. 2 ustawy PZP niniejsze wyjaśnienia i zmiany stanowiące integralną część SIWZ, udostępnia się Wszystkim Zainteresowanym przedmiotowym postępowaniem, zamieszczając je na stronie internetowej Zamawiającego.

Wykonawcy zobowiązani są uwzględnić zmiany w składanych ofertach

**DYREKTOR
WOJEWÓDZKIEGO SZPITALA SPECJALISTYCZNEGO IM.
NAJŚWIĘTSZEJ MARYI PANNY W CZĘSTOCHOWIE
ZBIGNIEW BAJKOWSKI**

.....
podpis kierownika Zamawiającego
lub osoby upoważnionej