

Rabka – Zdrój, dnia 17.12.2021 r.

Szpital Miejski w Rabce – Zdroju Sp. z o.o.
ul. Słoneczna 3
34 – 700 Rabka - Zdrój

Do uczestników postępowania

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: Sukcesywnej dostawy soczewek okulistycznych wewnątrzgałkowych oraz innych wyrobów medycznych okulistycznych, na potrzeby oddziału okulistycznego Szpitala Miejskiego w Rabce – Zdroju Sp. z o. o.

Zamawiający Szpital Miejski w Rabce – Zdroju Sp. z o.o., działając na podstawie art. 284 ust. 6 i art. 286 ust. 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2021 poz. 1129, z późn. zm.) zwanej dalej ustawą Pzp, niniejszym udziela wyjaśnień na zapytania zadane przez Wykonawców w niniejszym postępowaniu.

Pytanie nr 1: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §1 ust. 7 umowy w następującym brzmieniu: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do ograniczenia zakresu przedmiotu umowy, jednak nie więcej niż o 20% w stosunku do szacunkowej ilości objętych umową. W przypadku gdyby ograniczenie zakresu umowy przekroczyło dopuszczalne 20%, Zamawiający w ostatnim okresie rozliczeniowym wypłaci Wykonawcy wyrównanie (pomniejszone o koszty, których Wykonawca nie poniósł z uwagi na brak realizacji części zamówienia a w szczególności koszt zakupu asortymentu od producentów) do kwoty odpowiadającej minimalnej wielkości zamówienia - ~~nie dotyczy to jednak ograniczenia zamówień z powodu wstrzymania przez Zamawiającego realizacji zabiegów z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem epidemii, w tym m.in. wirusa SARS-CoV-2 lub choroby wywołanej tym wirusem (COVID-19).~~”?

Uzasadnienie:

- Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy w wymiarze mniejszym niż 80% uniemożliwia mu rzetelną ocenę ryzyka i skalkulowanie oferty jak najkorzystniejszej dla obu stron;
- Gdyby okazało się, że z powodu sytuacji związanej z Covid-19 zabiegów jest mniej, strony mogą wydłużyć okres obowiązywania umowy w celu wykupienia całego asortymentu w późniejszym terminie;

Odpowiedź na pytanie nr 1: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 2: Czy Zamawiający zgodzi się określić termin dostawy wskazany w §3 ust. 4 umowy w dniach roboczych?

Uzasadnienie:

Kluczowe terminy umowne powinny być określone w dniach roboczych, tak aby Wykonawca zawsze miał tę samą ilość czasu na reakcję. Co prawda umowa stanowi, że dostawy mają być realizowane w dniach roboczych, jednakże jeśli zamówienie zostałoby złożone w piątek po południu, Wykonawca miałby realnie 2 dni mniej na przygotowanie dostawy.

Odpowiedź na pytanie nr 2: Tak, umowa zostanie uzupełniona o zapisy wynikające ze złożonej oferty Wykonawcy (w tym forma dzień roboczy bądź dni robocze).

Pytanie nr 3: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 5 pkt 4) umowy w następującym brzmieniu: „*Na opakowaniach zbiorczych powinny znaleźć się następujące informacje: nazwa producenta, adres siedziby, nazwa asortymentu, liczba sztuk znajdująca się w opakowaniu, kody – zgodne z informacjami w katalogach Wykonawcy, termin przydatności do użycia, chyba że przepisy powszechnie obowiązujące stanowią inaczej.*”?

Uzasadnienie:

Treść opakowań wyrobów medycznych regulują przepisy powszechnie obowiązujące, strony umowy mają dość ograniczone możliwości swobodnego regulowania tej materii.

Odpowiedź na pytanie nr 3: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy. W związku z tym treść § 3 ust. 5 pkt 4 otrzymuje brzmienie:

„na opakowaniach zbiorczych powinny znaleźć się następujące informacje: nazwa producenta, adres siedziby, nazwa asortymentu, liczba sztuk znajdująca się w opakowaniu, kody – zgodne z informacjami w katalogach Wykonawcy, termin przydatności do użycia – chyba, że przepisy powszechnie obowiązujące stanowią inaczej.

Pytanie nr 4: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 9 umowy w następującym brzmieniu: „*Zamawiający zastrzega sobie prawo odmowy odbioru danej części ~~lub całości~~ zamówienia, jeżeli zostaną stwierdzone:*

- a) niezgodności asortymentu ze złożonym zamówieniem lub załącznikiem nr 1 lub załącznikiem nr 2 do niniejszej umowy,*
- b) naruszenia lub uszkodzenia opakowania zewnętrznego, w którym asortyment będzie dostarczany do Zamawiającego bądź zabrudzenia opakowań poszczególnego asortymentu,*
- ~~c) braki ilościowe asortymentu w stosunku do złożonego zamówienia.~~”?*

Uzasadnienie:

- Jeśli część dostawy zostanie zrealizowana prawidłowo, Zamawiający nie powinien mieć prawa odmówienia jej odebrania, gdyż w tym zakresie będzie ona prawidłowa;

- Jeżeli w dostawie wystąpią braki ilościowe, to Zamawiający nie powinien mieć możliwości odbioru całej dostawy, a co najwyżej wezwie Wykonawcę do uzupełnienia braków;

Odpowiedź na pytanie nr 4: W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę, w związku z powyższym § 3 ust. 9 otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo odmowy odbioru danej części, jeżeli zostaną stwierdzone:

- a) niezgodności asortymentu ze złożonym zamówieniem lub załącznikiem nr 1 lub załącznikiem nr 2 do niniejszej umowy,
- b) naruszenia lub uszkodzenia opakowania zewnętrznego, w którym asortyment będzie dostarczany do Zamawiającego bądź zabrudzenia opakowań poszczególnego asortymentu.

Pytanie nr 5: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 12 umowy zdanie pierwsze w następującym brzmieniu: „*W przypadku braku możliwości sprzedaży asortymentu objętego umową z winy Wykonawcy, Zamawiający będzie uprawniony do zrealizowania zamówienia u innego Wykonawcy (tzw. nabycie zastępcze) bez konieczności wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu do wykonania niezrealizowanej części zamówienia, bez obowiązku nabycia od Wykonawcy asortymentu dostarczonego po terminie.*”?

Uzasadnienie:

Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny tylko wówczas, gdy brak terminowej dostawy wynika z winy Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 5: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 6: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 5 umowy w następującym brzmieniu: „*Asortyment przekazany do depozytu pozostaje własnością Wykonawcy do momentu jego pobrania z depozytu.*”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma żadnego wpływu na to, w jakich warunkach wyrób będzie przechowywany po pobraniu z depozytu, dlatego prawo własności do niego powinno przechodzić na Zamawiającego w zaproponowanym momencie.

Odpowiedź na pytanie nr 6: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 4 ust. 5 otrzymuje nowe brzmienie:

„Asortyment przekazany do depozytu pozostaje własnością Wykonawcy do momentu jego pobrania z depozytu”.

Pytanie nr 7: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 9 umowy w następującym brzmieniu: „*W trosce o należyłą gospodarkę materiałową, Zamawiający zobowiązuje się zużywać wyroby począwszy od tego o najkrótszej dacie przydatności. Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na 9 miesięcy przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany. W przypadku niezgłoszenia chęci wymiany, Wykonawca wystawi fakturę na materiały, które przeterminowały się w siedzibie Zamawiającego oraz za te, których termin przydatności w momencie rozliczenia depozytu będzie krótszy niż 9 miesięcy.*”?

Uzasadnienie:

- Aby minimalizować ilość odpadów, Zamawiający powinien pobierać z depozytu wyroby począwszy od tego o najkrótszej dacie przydatności;
- Wyroby o terminie przydatności krótszym niż 9 miesięcy są w zasadzie „niesprzedawalne”, a więc Wykonawca powinien mieć możliwość wystawienia za nie faktury. Jeśli jednak Zamawiający będzie stosował się do zasad gospodarki materiałowej, ryzyko wystąpienia takiej sytuacji zostanie znacząco zminimalizowane;

Odpowiedź na pytanie nr 7: Zamawiający przychylił się częściowo do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 4 ust. 9 otrzymuje nowe brzmienie:

W trosce o należyłą gospodarkę materiałową, Zamawiający zobowiązuje się zużywać wyroby począwszy od tego o najkrótszej dacie przydatności. Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na 9 miesięcy przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany. W przypadku niezgłoszenia chęci wymiany, Wykonawca wystawi fakturę na materiały, które przeterminowały się w siedzibie Zamawiającego.

Pytanie nr 8: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 1 i 2 umowy w następującym brzmieniu: „*1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji na dostarczony przedmiot umowy na okres wskazany przez producenta, ~~jednakże nie krótszy niż 36 miesięcy od daty wykorzystania (zużycia).~~*

2. Asortyment musi posiadać wymagane prawem certyfikaty, atesty i dopuszczenia do stosowania. Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania na każde wezwanie dokumentów potwierdzających spełnienie powyższego wymogu. Wykonawca ma obowiązek przedstawić dokumenty w terminie 3 dni roboczych od dnia wezwania.”?

Uzasadnienie:

- Wykonawca udziela gwarancji na przedmiot umowy w takim wymiarze, w jakim udziela jej producent. Wykonawca nie jest w stanie z góry zapewnić gwarancji na dany asortyment na okres aż 36 miesięcy od dnia użycia;
- Uprzejmie odsyłam do wcześniejszych wyjaśnień dotyczących zasadności posługiwania się dniami roboczymi;

Odpowiedź na pytanie nr 8: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 6 ust. 1 i 2 otrzymuje nowe brzmienie:

1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji na dostarczony przedmiot umowy na okres wskazany przez producenta.
2. Asortyment musi posiadać wymagane prawem certyfikaty, atesty i dopuszczenia do stosowania. Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania na każde wezwanie dokumentów potwierdzających spełnienie powyższego wymogu. Wykonawca ma obowiązek przedstawić dokumenty w terminie 3 dni roboczych od dnia wezwania

Pytanie nr 9: Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu: „*W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany asortyment na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych od dnia doręczenia mu reklamowanego towaru przez Zamawiającego. Jeżeli reklamacja okaże się uzasadniona, koszt jej przeprowadzenia ponosi Wykonawca.*”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, zasadnym jest więc, aby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia doręczenia mu reklamowanego asortymentu. Ponadto Wykonawca może ponieść koszt procedury reklamacyjnej pod warunkiem, że okaże się ona uzasadniona.

Odpowiedź na pytanie nr 9: Zamawiający modyfikuje zapis § 6 ust. 4, który otrzymuje brzmienie:

„*W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany asortyment na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych od dnia doręczenia reklamowanego asortymentu.*”

Ponadto, Zamawiający informuje, że zapisy dotyczące kosztów związanych z procedurą reklamacyjną są zawarte w § 6 ust. 6.

Pytanie nr 10:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 i 2 umowy w następującym brzmieniu:

„*1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:*

- a) odstąpienia od umowy, jej wypowiedzenia lub natychmiastowego rozwiązania z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy,*

b) dostarczenia asortymentu wadliwego lub nie dostarczenia asortymentu w terminie, wynikającym z zapisów § 3, § 4 i § 6 niniejszej umowy w wysokości 0,3 % wartości netto partii asortymentu (wadliwej lub niedostarczonej), za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Jeżeli zwłoka będzie trwała powyżej 7 dni, Zamawiający ma prawo do wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym z winy Wykonawcy i zastosowania kary umownej, przewidzianej w § 7 ust. 1 lit. a) niniejszej umowy. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy;

2. Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia umownego netto, natomiast w przypadku danej zwłoki – 10% wartości netto wyrobów, których ona dotyczy.”?

Uzasadnienie:

- Kara umowna naliczana w przypadku odstąpienia od umowy powinna być oparta o wartość jeszcze niezamówionego asortymentu, w przeciwnym wypadku miałyby zawsze tę samą wysokość, bez względu na stopień realizacji umowy;
- Kary umowne powinny być naliczane od wartości netto, gdyż to ona określa wysokość zobowiązania;
- W ocenie Wykonawcy górny limit naliczania kar umownych powinien zostać obniżony do 20%, czyli do wartości bardziej adekwatnej do ewentualnej szkody, jakiej może doznać Zamawiający. Ponadto zasadnym jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych dla danej zwłoki, w przeciwnym wypadku suma kar mogłaby przekroczyć wartość dostawy, co byłoby niesprawiedliwe;

Odpowiedź na pytanie nr 10: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 11:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §8 ust. 1 umowy w następującym brzmieniu: „Na podstawie postanowień umowy Zamawiający może odstąpić od niezrealizowanej części umowy ~~w całości lub w części~~ bez wyznaczenia terminu dodatkowego, ze skutkiem na dzień doręczenia oświadczenia o odstąpieniu, w przypadku gdy dostawa będzie w zwłoce w stosunku do terminów określonych w § 3, § 4 i § 6 umowy o więcej niż 7 dni. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy.”?

Uzasadnienie:

- Przedmiotem umowy jest sukcesywna dostawa towarów, a więc odstąpienie od niej powinno być dopuszczalne wyłącznie w stosunku do jeszcze jej niezrealizowanej części;
- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne, gdy Wykonawca popadnie w zwłokę, czyli brak terminowej dostawy będzie wynikał z jego wyłącznej winy, a nie okoliczności od niego niezależnych;

Odpowiedź na pytanie nr 11: Zamawiający częściowo przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 8 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„Na podstawie postanowień umowy Zamawiający może odstąpić od umowy w całości lub w części bez wyznaczenia terminu dodatkowego, ze skutkiem na dzień doręczenia oświadczenia o odstąpieniu, w przypadku gdy dostawa będzie w zwłoce w stosunku do terminów określonych w § 3, § 4 i § 6 umowy o więcej niż 7 dni. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy.”

Pytanie nr 12:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z §8 umowy ustępu nr 8?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma wpływu na relacje Zamawiającego z NFZ. Jeśli Zamawiający zawiera niniejszą umowę, to znaczy, że posiada środki na jej realizację.

Odpowiedź na pytanie nr 12: Zamawiający nie przychyli się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający zgodzi się dokonać zmian w §10 umowy tak, aby aktualna stawka VAT była stosowana automatycznie bez konieczności zawierania aneksu do umowy przy niezmienionej cenie netto?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 28 ustawy PZP, to wartość netto określa wysokość zobowiązania. Strony nie mają żadnego wpływu na wysokość stawki podatku od towarów i usług składającej się na cenę brutto. Proszę też mieć na względzie, że Wykonawca nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką.

Odpowiedź na pytanie nr 13: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 14:

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie w §10 umowy kolejnego ustępu w następującym brzmieniu: *„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy będące wynikiem epidemii koronawirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę Covid-19 bądź innej epidemii, pod warunkiem, że bez zbędnej zwłoki poinformuje Zamawiającego o ww. okolicznościach i ich wpływie na brak możliwości wykonania lub brak możliwości należytego wykonania umowy oraz, że niezwłocznie po ustąpieniu ww. okoliczności podejmie się wykonywania/należytego wykonywania umowy. Strony dopuszczają możliwość zmiany postanowień umowy, jeżeli będzie to wynikało z sytuacji epidemicznej lub obostrzeń, nakazów lub zakazów wprowadzonych w celu zwalczania epidemii lub chorób zakaźnych.”* ?

Uzasadnienie:

W związku z zaistniałą sytuacją epidemiczną i związanymi z nią możliwymi utrudnieniami na rynku, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za uchybienia obowiązkom umownym, które stanowią konsekwencję epidemii wirusa SARS-CoV-2 lub innej epidemii (jeśli taka wystąpi). Wskazane okoliczności pozostają poza kontrolą Stron umowy, wobec czego w takiej sytuacji Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 14: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie wskazuje, że w przypadku uzgodnienia zmiany terminów realizacji przedmiotu zamówienia lub usunięcia wad, kary umowne będą liczone od nowych terminów.

Pytanie nr 15:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §1 ust. 7 umowy w następującym brzmieniu: *„Zamawiający zastrzega sobie prawo do ograniczenia zakresu przedmiotu umowy, jednak nie więcej niż o 20% w stosunku do szacunkowej ilości objętych umową. W przypadku gdyby ograniczenie zakresu umowy przekroczyło dopuszczalne 20%, Zamawiający w ostatnim okresie rozliczeniowym wypłaci Wykonawcy wyrównanie (pomniejszone o koszty, których Wykonawca*

nie poniósł z uwagi na brak realizacji części zamówienia a w szczególności koszt zakupu asortymentu od producentów) do kwoty odpowiadającej minimalnej wielkości zamówienia - ~~nie dotyczy to jednak ograniczenia zamówień z powodu wstrzymania przez Zamawiającego realizacji zabiegów z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem epidemii, w tym m.in. wirusa SARS-CoV-2 lub choroby wywołanej tym wirusem (COVID-19).~~”?

Uzasadnienie:

- Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy w wymiarze mniejszym niż 80% uniemożliwia mu rzetelną ocenę ryzyka i skalkulowanie oferty jak najkorzystniejszej dla obu stron;
- Gdyby okazało się, że z powodu sytuacji związanej z Covid-19 zabiegów jest mniej, strony mogą wydłużyć okres obowiązywania umowy w celu wykupienia całego asortymentu w późniejszym terminie;

Odpowiedź na pytanie nr 15: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 16:

Czy Zamawiający zgodzi się określić termin dostawy wskazany w §3 ust. 4 umowy w dniach roboczych?

Uzasadnienie:

Kluczowe terminy umowne powinny być określone w dniach roboczych, tak aby Wykonawca zawsze miał tę samą ilość czasu na reakcję. Co prawda umowa stanowi, że dostawy mają być realizowane w dniach roboczych, jednakże jeśli zamówienie zostałoby złożone w piątek po południu, Wykonawca miałby realnie 2 dni mniej na przygotowanie dostawy.

Odpowiedź na pytanie nr 16: Tak, umowa zostanie uzupełniona o zapisy wynikające ze złożonej oferty Wykonawcy (w tym forma dzień roboczy bądź dni robocze).

Pytanie nr 17:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 5 pkt 4) umowy w następującym brzmieniu: „Na opakowaniach zbiorczych powinny znaleźć się następujące informacje: nazwa producenta, adres siedziby, nazwa asortymentu, liczba sztuk znajdująca się w opakowaniu, kody – zgodne z informacjami w katalogach Wykonawcy, termin przydatności do użycia, chyba że przepisy powszechnie obowiązujące stanowią inaczej.”?

Uzasadnienie:

Treść opakowań wyrobów medycznych regulują przepisy powszechnie obowiązujące, strony umowy mają dość ograniczone możliwości swobodnego regulowania tej materii.

Odpowiedź na pytanie nr 17: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy. W związku z tym treść § 3 ust. 5 pkt 4 otrzymuje brzmienie:

„na opakowaniach zbiorczych powinny znaleźć się następujące informacje: nazwa producenta, adres siedziby, nazwa asortymentu, liczba sztuk znajdująca się w opakowaniu, kody – zgodne z informacjami w katalogach Wykonawcy, termin przydatności do użycia – chyba, że przepisy powszechnie obowiązujące stanowią inaczej.

Pytanie nr 18:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 9 umowy w następującym brzmieniu: „Zamawiający zastrzega sobie prawo odmowy odbioru danej części ~~lub całości~~ zamówienia, jeżeli zostaną stwierdzone:

- a) niezgodności asortymentu ze złożonym zamówieniem lub załącznikiem nr 1 lub załącznikiem nr 2 do niniejszej umowy,
- b) naruszenia lub uszkodzenia opakowania zewnętrznego, w którym asortyment będzie dostarczany do Zamawiającego bądź zabrudzenia opakowań poszczególnego asortymentu,
- c) ~~braki ilościowe asortymentu w stosunku do złożonego zamówienia.~~”?

Uzasadnienie:

- Jeśli część dostawy zostanie zrealizowana prawidłowo, Zamawiający nie powinien mieć prawa odmówienia jej odebrania, gdyż w tym zakresie będzie ona prawidłowa;
- Jeżeli w dostawie wystąpią braki ilościowe, to Zamawiający nie powinien mieć możliwości odbioru całej dostawy, a co najwyżej wezwie Wykonawcę do uzupełnienia braków;

Odpowiedź na pytanie nr 18: W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę, w związku z powyższym § 3 ust. 9 otrzymuje brzmienie: „Zamawiający zastrzega sobie prawo odmowy odbioru danej części, jeżeli zostaną stwierdzone:

- a) niezgodności asortymentu ze złożonym zamówieniem lub załącznikiem nr 1 lub załącznikiem nr 2 do niniejszej umowy,
- b) naruszenia lub uszkodzenia opakowania zewnętrznego, w którym asortyment będzie dostarczany do Zamawiającego bądź zabrudzenia opakowań poszczególnego asortymentu.

Pytanie nr 19:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 5 umowy w następującym brzmieniu: „Asortyment przekazany do depozytu pozostaje własnością Wykonawcy do momentu jego pobrania z depozytu.”?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma żadnego wpływu na to, w jakich warunkach wyrób będzie przechowywany po pobraniu z depozytu, dlatego prawo własności do niego powinno przechodzić na Zamawiającego w zaproponowanym momencie.

Odpowiedź na pytanie nr 19: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 4 ust. 5 otrzymuje nowe brzmienie:

„Asortyment przekazany do depozytu pozostaje własnością Wykonawcy do momentu jego pobrania z depozytu”.

Pytanie nr 21:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §3 ust. 12 umowy zdanie pierwsze w następującym brzmieniu: „W przypadku braku możliwości sprzedaży asortymentu objętego umową z winy Wykonawcy, Zamawiający będzie uprawniony do zrealizowania zamówienia u innego Wykonawcy (tzw. nabycie zastępcze) bez konieczności wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu do wykonania niezrealizowanej części zamówienia, bez obowiązku nabycia od Wykonawcy asortymentu dostarczonego po terminie.”?

Uzasadnienie:

Zakup zastępczy powinien być dopuszczalny tylko wówczas, gdy brak terminowej dostawy wynika z winy Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 21: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 22:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 1 i 2 umowy w następującym brzmieniu:
„1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji na dostarczony asortyment na okres wskazany przez producenta, ~~jednakże nie krótszy niż 24 miesiące od daty wykorzystania (zużycia).~~

*2. Asortyment musi posiadać wymagane prawem certyfikaty, atesty i dopuszczenia do stosowania. Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania na każde wezwanie dokumentów potwierdzających spełnienie powyższego wymogu. Wykonawca ma obowiązek przedstawić dokumenty w terminie 3 dni **roboczych** od dnia wezwania.”?*

Uzasadnienie:

- Wykonawca udziela gwarancji na przedmiot umowy w takim wymiarze, w jakim udziela jej producent. Wykonawca nie jest w stanie z góry zapewnić gwarancji na dany asortyment na okres aż 36 miesięcy od dnia użycia;
- Uprzejmie odsyłam do wcześniejszych wyjaśnień dotyczących zasadności posługiwania się dniami roboczymi;

Odpowiedź na pytanie nr 22: Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 4 ust. 1 i 2 otrzymuje nowe brzmienie:

1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji na dostarczony przedmiot umowy na okres wskazany przez producenta.
2. Asortyment musi posiadać wymagane prawem certyfikaty, atesty i dopuszczenia do stosowania. Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania na każde wezwanie dokumentów potwierdzających spełnienie powyższego wymogu. Wykonawca ma obowiązek przedstawić dokumenty w terminie 3 dni roboczych od dnia wezwania

Pytanie nr 23:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §4 ust. 4 umowy w następującym brzmieniu: *„W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany asortyment na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych od dnia doręczenia mu reklamowanego towaru przez Zamawiającego. Jeżeli reklamacja okaże się uzasadniona, koszt jej przeprowadzenia ponosi Wykonawca.”?*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanego towaru, zasadnym jest więc, aby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia doręczenia mu reklamowanego asortymentu. Ponadto Wykonawca może ponieść koszt procedury reklamacyjnej pod warunkiem, że okaże się ona uzasadniona.

Odpowiedź na pytanie nr 23: Zamawiający modyfikuje zapis § 4 ust. 4, który otrzymuje brzmienie:

„W razie stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający zobowiązuje się zawiadomić bezzwłocznie Wykonawcę. Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację (jeżeli wada nie wynika z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego) i wymienić reklamowany asortyment na wolny od wad w terminie 3 dni roboczych od dnia doręczenia reklamowanego asortymentu.

Pytanie nr 24:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §6 ust. 1 i 2 umowy w następującym brzmieniu:
„1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:

a) odstąpienia od umowy, jej wypowiedzenia lub natychmiastowego rozwiązania z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązany będzie do

zapłaty kary umownej w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy,

b) dostarczenia asortymentu wadliwego lub nie dostarczenia asortymentu w terminie, wynikającym z zapisów § 3 i § 4 niniejszej umowy w wysokości 0,3 % wartości netto partii asortymentu (wadliwej lub niedostarczonej), za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Jeżeli zwłoka będzie trwała powyżej 7 dni, Zamawiający ma prawo do wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym z winy Wykonawcy i zastosowania kary umownej, przewidzianej w § 6 ust. 1 lit. a) niniejszej umowy. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy;

2. Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia umownego netto, natomiast w przypadku danej zwłoki – 10% wartości netto wyrobów, których ona dotyczy.”?

Uzasadnienie:

- Kara umowna naliczana w przypadku odstąpienia od umowy powinna być oparta o wartość jeszcze niezamówionego asortymentu, w przeciwnym wypadku miałyby zawsze tę samą wysokość, bez względu na stopień realizacji umowy;

- Kary umowne powinny być naliczane od wartości netto, gdyż to ona określa wysokość zobowiązania;

- W ocenie Wykonawcy górny limit naliczania kar umownych powinien zostać obniżony do 20%, czyli do wartości bardziej adekwatnej do ewentualnej szkody, jakiej może doznać Zamawiający. Ponadto zasadnym jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych dla danej zwłoki, w przeciwnym wypadku suma kar mogłaby przekroczyć wartość dostawy, co byłoby niesprawiedliwe;

Odpowiedź na pytanie nr 24: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 25:

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 umowy w następującym brzmieniu: *„Na podstawie postanowień umowy Zamawiający może odstąpić od niezrealizowanej części umowy ~~w całości lub w części~~ bez wyznaczenia terminu dodatkowego, ze skutkiem na dzień doręczenia oświadczenia o odstąpieniu, w przypadku gdy dostawa będzie w zwłoce w stosunku do terminów określonych w § 3 i § 4 umowy o więcej niż 7 dni. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy.”?*

Uzasadnienie:

- Przedmiotem umowy jest sukcesywna dostawa towarów, a więc odstąpienie od niej powinno być dopuszczalne wyłącznie w stosunku do jeszcze jej niezrealizowanej części;

- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne, gdy Wykonawca popadnie w zwłokę, czyli brak terminowej dostawy będzie wynikał z jego wyłącznej winy, a nie okoliczności od niego niezależnych;

Odpowiedź na pytanie nr 25: Zamawiający częściowo przychylił się do wniosku Wykonawcy, w związku z powyższym § 7 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„Na podstawie postanowień umowy Zamawiający może odstąpić od umowy w całości lub w części bez wyznaczenia terminu dodatkowego, ze skutkiem na dzień doręczenia oświadczenia o odstąpieniu, w przypadku gdy dostawa będzie w zwłoce w stosunku do terminów określonych w § 3, § 4 i § 6 umowy o więcej niż 7 dni. Przed wypowiedzeniem umowy Zamawiający wezwie pisemnie Wykonawcę do należytego wykonania umowy.”

Pytanie nr 26:

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie z §7 umowy ustępu nr 8?

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma wpływu na relacje Zamawiającego z NFZ. Jeśli Zamawiający zawiera niniejszą umowę, to znaczy, że posiada środki na jej realizację.

Odpowiedź na pytanie nr 26: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 27:

Czy Zamawiający zgodzi się dokonać zmian w §9 umowy tak, aby aktualna stawka VAT była stosowana automatycznie bez konieczności zawierania aneksu do umowy przy niezmienionej cenie netto?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 28 ustawy PZP, to wartość netto określa wysokość zobowiązania. Strony nie mają żadnego wpływu na wysokość stawki podatku od towarów i usług składającej się na cenę brutto. Proszę też mieć na względzie, że Wykonawca nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką.

Odpowiedź na pytanie nr 27: Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy.

Pytanie nr 28:

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie w §9 umowy kolejnego ustępu w następującym brzmieniu: *„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy będące wynikiem epidemii koronawirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę Covid-19 bądź innej epidemii, pod warunkiem, że bez zbędnej zwłoki poinformuje Zamawiającego o ww. okolicznościach i ich wpływie na brak możliwości wykonania lub brak możliwości należytego wykonania umowy oraz, że niezwłocznie po ustąpieniu ww. okoliczności podejmie się wykonywania/należytego wykonywania umowy. Strony dopuszczają możliwość zmiany postanowień umowy, jeżeli będzie to wynikało z sytuacji epidemicznej lub obostrzeń, nakazów lub zakazów wprowadzonych w celu zwalczania epidemii lub chorób zakaźnych.”* ?

Uzasadnienie:

W związku z zaistniałą sytuacją epidemiczną i związanymi z nią możliwymi utrudnieniami na rynku, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za uchybienia obowiązkom umownym, które stanowią konsekwencję epidemii wirusa SARS-CoV-2 lub innej epidemii (jeśli taka wystąpi). Wskazane okoliczności pozostają poza kontrolą Stron umowy, wobec czego w takiej sytuacji Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 28: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie wskazuje, że w przypadku uzgodnienia zmiany terminów realizacji przedmiotu zamówienia lub usunięcia wad, kary umowne będą liczone od nowych terminów.

Zamawiający informuje, iż aktualizuje załącznik nr 1 do SWZ, który otrzymuje do nazwy wyraz „AKTUALIZACJA” i zostaje opublikowany na stronie internetowej oraz zmienia określone w SWZ i ogłoszeniu terminy, tj.:

- składania ofert na: 22.12.2021 r. godz. 10:30**
- otwarcia ofert na: 22.12.2021 r. godz. 11:30**
- termin związania ofertą na: 20.01.2022 r.**

Wyjaśnienia zostaną dołączone do Specyfikacji Warunków Zamówienia i będą stanowić jej integralną część.

Z poważaniem
Witold Latusek
Prezes Zarządu