

Białystok, dn. 02.08.2016 r.

Numer pisma: DA-ZP-252-29-2/16

Wszyscy zainteresowani Wykonawcy

Dotyczy: postępowania przetargowego w trybie przetargu nieograniczonego na **dostawę implantów do zespołów kości**, oznaczenie postępowania: DA-ZP-252-29/16.

Zamawiający Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Wojewódzki Szpital Zespólny im. Jędrzeja Śniadeckiego w Białymstoku, działając na podstawie 38 ust. 1, 2 i 4 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) przedstawia poniżej treść pytań i udzielonych odpowiedzi oraz modyfikacje do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ):

Wykonawca 1

Mając na uwadze zasady miarkowania i proporcjonalności kar umownych proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia § 7 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy dla zadania nr 3 na następujące:

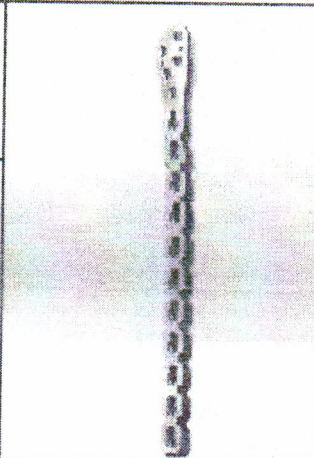
„1% wartości dostawy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia Wykonawcy w stosunku do terminu, o którym mowa w:

- a) § 2 ust. 2;
- b) § 3 ust. 1 pkt 1,
- c) § 3 ust. 2 pkt 1,
- d) § 3 ust. 10 pkt 1,
- e) § 3 ust. 10 pkt 2”

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Wykonawca 2

Czy Zamawiający dopuści w Części 1 poz. 1 płytkę jak niżej:

Otworki (Holes)	Długość (Length)	Opis	
3	73 mm	Płytkę tytanową kątowo blokowaną do zespołów strzałki (fibula plate), lewa i prawa	
4	86 mm		
5	99 mm		
6	112 mm		
7	125 mm		
9	151 mm		

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza proponowaną zmianę.


Czy Zamawiający dopuści w Części 1 poz. 5 wkręty $\text{Ø}2.3$ mm L 10-26 lub $\text{Ø}2.7$ mm L 10-40 mm?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza proponowaną zmianę.

Czy Zamawiający dopuści w Części 1 poz. 6 wkręt blokowany tytanowy $\text{Ø}2.3$ mm L 10-26?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza proponowanej zmiany.

Czy Zamawiający dopuści w Części 1 poz. 4 płytkę tak jak niżej:

4	Płytkę tytanową kątowo blokowaną do zespołów dalszej kości promieniowej, grzbietowa, prawa i lewa	
---	---	--

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza proponowanej zmiany.

Wykonawca 3

Czy Zamawiający dookreśli w §3 ust. 8 pkt 2, 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: Zgodnie z SIWZ.

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

- a) **lit. b oraz c z 0,1% wartości brutto umowy na 0,2% wartości nie dostarczonego w terminie towaru,**
- b) **lit. f oraz g z 0,1% wartości brutto dostawy na 0,2% wartości nie dostarczonego towaru lub reklamowanego towaru?**

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, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010r., nr 113 poz. 759 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt.7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone 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.

Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednoczesne umniejszanie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony w tej umowie. Takie działanie Zamawiającego jest niedopuszczalne. Zamawiający, korzystając w sposób nieuprawniony ze swojej silniejszej pozycji w ramach postępowania, narzuca treść umowy (w odniesieniu do wysokości kar umownych) w sposób sprzeczny z przeznaczeniem swojego prawa, dlatego takie działanie nie może korzystać z ochrony prawa.

Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Czy Zamawiający doda zapis w §7 ust. 1 pkt 4, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?

Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Wykonawca 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie załącznika do umowy w postaci umowy przechowania (dot. par. 1 ust. 1) oraz udostępnienia (dot. par. 1 ust. 1), których wzory przesyłamy w załączeniu?

UMOWA PRZECHOWANIA

zwana dalej Umową, zawarta w dniu pomiędzy:

..... z siedzibą w wpisanym
do.....pod numerem.....,

NIP.....,

REGON.....,

reprezentowanym przez:

1).....,

2).....,

zwanym dalej Przechowawcą

a

..... z siedzibą w wpisaną
do, IX Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru
Sądowego pod numerem KRS:, NIP:, REGON

.....,

reprezentowanym przez:

1).....,

2).....,

zwanym dalej Składającym.

§1

1. Składający zleca, a Przechowawca przyjmuje na przechowanie towary będące przedmiotem umowy dostawy z dnia w asortymencie i cenach określonych w Załączniku nr 1 do Umowy.
2. Przechowawca jako miejsce przechowywania wskazuje pomieszczenie na bloku operacyjnym, które znajduje się _____ – osoba nadzorująca podmagazyn Pani/Pan _____

§2

1. Składający dostarczy Przechowawcy Przedmiot przechowania w terminie 14 dni od daty rozpoczęcia obowiązywania Umowy.
2. Przyjęcie Przedmiotu przechowania dokonane zostanie na podstawie protokołu przyjęcia będącego Załącznikiem nr 2 do Umowy i stanowiącego jej integralną część, podpisanego przez upoważnionych pisemnie przedstawicieli stron Umowy.
3. Szczegółowy opis stanu technicznego Przedmiotu przechowania, sporządzony przez Przechowawcę, znajduje się w Załączniku nr 2 do Umowy.

§3

Przechowawca zobowiązuje się do prawidłowego przechowywania Przedmiotu przechowania tak, by zachować go w stanie nie pogorszonym.

§4

Przechowawca ponosi odpowiedzialność z tytułu ryzyka utraty bądź uszkodzenia Przedmiotu przechowania.

§5

Składający może odebrać Przedmiot przechowania po uprzednim powiadomieniu Przechowawcy pisemnie, faksem lub telefonicznie na 30 dni przed datą odbioru.

§6

1. Przechowawca ma prawo kupić Przedmiot przechowania na potrzeby własne przy zachowaniu procedur opisanych w umowie.
2. O pobraniu Przedmiotu przechowania Przechowawca powiadamia Składającego w terminie 3 dni od daty pobrania na formularzu, którego wzór stanowi Załącznik nr 3 do Umowy.
3. Za pobrany Przedmiot przechowania Składający obciąża Przechowawcę na podstawie faktury VAT z terminem zapłaty 30 dni od daty doręczenia jej do Przechowawcy. Ceny za zakupiony Przedmiot przechowania Składający ustali zgodnie z postanowieniami umowy dostawy, o której mowa w par.1 ust.1 Umowy.
4. Przechowawca zobowiązuje się do pobierania Przedmiotu przechowania według daty ważności, począwszy od najkrótszej dla danego asortymentu.

§7

Składający zobowiązuje się do utrzymania pełnego asortymentu i ilości wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy towarów oddanych na przechowanie, zgodnie z zamówieniami przekazanymi przez Przechowawcę pisemnie, faksem lub telefonicznie i przy zachowaniu przez niego procedur opisanych w § 2 Umowy.

§8

1. Składający może dokonać spisu z natury Przedmiotu przechowania u Przechowawcy oraz dokonać kontroli warunków ich przechowywania w każdym uzgodnionym wcześniej z Przechowawcą terminie.
2. Czynności wymienione w ust. 1 Składający dokonuje co najmniej raz na kwartał w terminie uzgodnionym z Przechowawcą.

§9

1. Umowa została zawarta na czas określony od do
2. Każdej ze stron przysługuje prawo do wypowiedzenia Umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.
3. Umowa rozwiązuje się z dniem rozwiązania umowy dostawy, o której mowa w §1 Umowy.

§10

Wszelkie zmiany niniejszej umowy pod rygorem nieważności wymagają formy pisemnej.

§11

W kwestiach nieuregulowanych postanowieniami niniejszej umowy zastosowanie mieć będą przepisy kodeksu cywilnego.

§12

Wszelkie spory lub roszczenia wynikające z Umowy lub z jej naruszenia, rozwiązania lub nieważności albo też z nimi związane, będą rozstrzygane przez Sąd, zgodnie z zasadami arbitrażu określonymi w regulaminie i statucie tego Sądu.

§13

Umowę sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym dla każdej ze stron.

SKŁADAJĄCY

PRZECHOWAWCA

Załącznik nr 3

RAPORT O ZUŻYCIU IMPLANTU

1. PEŁNE DANE SZPITALA
2. Data zabiegu:.....
3. Inicjały pacjenta lub nr historii choroby (do wpisania na fakturę)
A)

NR KLIENTA :

B)

4. Zużyte elementy

Proszę o uzupełnienie- **PILNE!**

Pieczętka i podpis

Załącznik nr 2

Protokół przejęcia towaru

Stwierdzam, iż w dniu..... został przyjęty towar w ilości i asortymencie wyszczególnionym poniżej:

- 1.
- 2.
- 3.

Data i podpis osoby przyjmującej

UMOWA UDOSTĘPNIENIA

Zawarta w dniur. pomiędzy:

.....
.....

reprezentowanym przez:

- 1.

zwanym w dalszej części umowy Klientem

a

.....

reprezentowaną przez:

1.
2.

zwanym w dalszej części Spółką

§ 1. Przedmiot umowy

Spółka zobowiązuje się oddać Klientowi do używania
(zgodnie z załącznikiem).

§ 2. Klauzula własności

..... pozostaje przez cały czas trwania umowy własnością Spółki..... Klient nie może ich oddać do bezpłatnego używania, w podnajem albo wdzierżawić.

Klient nie jest także uprawniony do ustanawiania na udostępnionym
żadnych innych praw na rzecz osób trzecich oraz do przenoszenia praw i obowiązków wynikających
z niniejszej umowy na osoby trzecie.

§3. Używanie przedmiotu umowy

1. Klient jest zobowiązany używać zgodnie z ich przeznaczeniem
i dostarczonymi przez Spółkę instrukcjami obsługi.
2. Klient nie będzie dokonywał żadnych napraw, zmian ani trwale demontował jakichkolwiek części
przedmiotu umowy oraz powiadomi niezwłocznie Spółkę o każdym jego uszkodzeniu. Instrukcje
obsługi stanowią integralną część umowy. Spółka nie ponosi odpowiedzialności za szkody
poniesione przez Klienta lub osoby trzecie, spowodowane użytkowaniem
.....niezgodnie z instrukcjami obsługi.
3. Spółka ma prawo do kontrolowania prawidłowości używania
przez Klienta. Klient zapewni Spółce dostęp do w celu
przeprowadzenia jego inwentaryzacji. W przypadku naruszenia przez Klienta warunków
o których mowa w § 2 i § 3 ust 1 umowy, Spółka ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem
natychmiastowym.
4. Klient ponosi odpowiedzialność za działania własne lub osób trzecich powodujące nieprawidłowe
używanie lub uszkodzenie, zniszczenie, utratę przedmiotu umowy. W takim przypadku Spółka
ma prawo żądać od Klienta zapłaty kwoty, w wysokości wyliczonej przez Spółkę odpowiednio
do wartości przedmiotu umowy.
5. Zmiana miejsca użytkowania przedmiotu umowy jest możliwa za zgodą Spółki na piśmie.

§ 4. Realizacja przedmiotu umowy

Spółka udostępni Klientowi na podstawie protokołu odbioru
podpisanego przez osoby reprezentujące Klienta.

§ 5. Serwis

Spółka zobowiązuje się do bezpłatnych napraw udostępnianego
wynikających z ich normalnego używania. Koszty napraw Urzędzeń wynikające z używania
niezgodnie z instrukcją obsługi ponosi Klient.

§ 6. Zawiadomienia

1. Zawiadomienia dotyczące umowy dokonywane będą w formie pisemnej i doręczane drogą
pocztową – listem poleconym.
2. Klient zobowiązuje się do niezwłocznego zawiadomienia Spółki o zmianach swojej firmy
(nazwy), siedziby, adresu dla doręczeń faktur oraz korespondencji. Brak zawiadomienia
o tych zmianach powoduje, że doręczenia na adres wskazany w umowie będą uznawane
za skuteczne.
3. W przypadku wystąpienia po stronie Klienta zmian strukturalnych, własnościowych, formy
prawnej, przekształceń, itp. zobowiązany jest on bez zbędnej zwłoki poinformować

o tym Spółkę w formie oświadczenia. Klient lub osoba trzecia wstępująca w wyniku powyższych zmian w prawa i obowiązki wynikające z umowy, zobowiązane są potwierdzić Spółce saldo użytkowanych przez niego narzędzi.

§ 7. Zakończenie umowy

1. Umowa zostaje zawarta na okres od do r.
2. W przypadku naruszenia istotnych warunków umowy, strony mogą rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym.
3. W razie rozwiązania umowy Klient jest zobowiązany do natychmiastowego zwrotu Spółce tj., na pierwsze wezwanie, udostępnionego w stanie nie pogorszonym ponad zużycie wynikające z normalnego używania.
4. Każdej ze stron przysługuje prawo do wypowiedzenia niniejszej umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia.

§ 8. Postanowienia końcowe

1. Wszystkie spory mogące wynikać z niniejszej umowy bądź w związku z nią rozstrzygać będzie Sąd zgodnie z Regulaminem tego Sądu.
2. Do spraw nieuregulowanych niniejszą umową stosuje się przepisy kodeksu cywilnego.
3. Umowa wchodzi w życie z dniem dostarczenia przedmiotu umowy Klientowi.
4. Umowę sporządzono w 2 jednobrzmiących egzemplarzach, po 1 dla każdej ze stron.

KLIENT

SPÓŁKA

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 3 ust. 8 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy w § 4 ust. 9 poprzez wprowadzenie następującego zapisu: Za datę dokonania płatności uznaję się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów par. 7 ust. 1

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary w wysokości:

- 1) 0,1% wartości brutto, o której mowa w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej części dostawy**, Wykonawcy w stosunku do terminu, o którym mowa w (...);
- 2) 5 % wartości brutto, o której mowa w § 4 ust. 1, w przypadku niezrealizowania w całości zwiększonych Zamówień złożonych w terminie i okolicznościach wskazanych w § 2 ust. 4;
- 3) 5 % wartości brutto, o której mowa w § 4 ust. 1, za każdy stwierdzony przypadek uchybienia przez Wykonawcę któremukolwiek z obowiązków, o których mowa w § 5 ust. 2 pkt 1- 2; **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto dostawy, której dotyczy uchybienie**
- 4) 10 % wartości brutto, o której mowa w § 4 ust. 1 **niezrealizowanej części umowy**, w przypadku odstąpienia od Umowy lub jej wypowiedzenia przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;
- 5) 10 % wartości brutto, o której mowa w § 4 ust. 1 **niezrealizowanej części umowy**, w przypadku odstąpienia od Umowy lub jej wypowiedzenia przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

UWAGA: Wykonawca zobowiązany jest do uwzględnienia w ofercie przetargowej wszystkich zmian specyfikacji istotnych warunków zamówienia wprowadzonych niniejszym pismem.

Udzielone odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ, zmiany SIWZ są wiążące dla wszystkich Wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu. Pozostałe zapisy specyfikacji istotnych warunków zamówienia nie ulegają zmianie.

Z up. Dyrektora
Główny Specjalista ds. Analiz

mgr Krystyna Kulesza-Huryń