

Dział Zamówień Publicznych

tel: +48 62 765 14 51, Kierownik Działu +48 62 765 13 97

Kalisz, dnia 26 października 2018 roku

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

INFORMACJA

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Sukcesywne dostawy implantów stosowanych w ortopedii i traumatologii narządu ruchu i chirurgii dziecięcej” - nr sprawy 52/18.

W odpowiedzi na pytania wykonawców informujemy:

Zadanie 14- opis przedmiotu zamówienia-„Wymagania Zamawiającego”-Rozdział B, pkt. 8 SIWZ i formularz cenowy

1. Czy Zamawiający w poz. nr 8 formularza cenowego wyrazi zgodę na zaferowanie wkrętów korowych o średnicy 3,5mm z gniazdem sześciokątnym zamiast z gniazdem krzyżowym?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Czy Zamawiający mógłby ujednolicić wymagania dotyczące materiału, z którego ma być wykonany asortyment w opisie przedmiotu zamówienia w treści SIWZ, zgodnie z formularzem cenowym w którym to Zamawiający wymaga zaferowania w poz. nr 1 i 6 (DSB, DSK) asortymentu wykonanego tylko ze stali bez możliwości użycia tytanu?

Odpowiedź: Asortyment ma być wykonany zgodnie z opisem zawartym na stronach 13 i 14 SIWZ.

3. Czy Zamawiający mógłby ujednolicić wymagania dotyczące materiału, z którego ma być wykonany asortyment w opisie przedmiotu zamówienia w treści SIWZ, zgodnie z formularzem cenowym w którym to Zamawiający wymaga zaferowania w poz. nr 4 (gwoździe śródszpikowe udowe uniwersalne) asortymentu wykonanego tylko z tytanu a nie ze stali nierdzewnej jak zamieszczono w opisie przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź: Asortyment ma być wykonany zgodnie z zapisami Formularza Cenowego.

Zapytania do w/w postępowania, dot. zapisów projektu umowy nr 1 i 2:

4. Czy Zamawiający w §2 ust. 1 lit. a) oraz w §5 ust. 4 oraz w zapisie pod opisem przedmiotu zamówienia- „Wymagania Zamawiającego” w odniesieniu do asortymentu z pakietu nr 14 poz. nr 8-20 (wkręty zwykłe, druty, groty, płytki, podkładki) odstąpi od wymogu użyczenia instrumentarium i depozytowego utrzymania asortymentu w szpitalu na rzecz sukcesywnych zamówień z terminem dostarczenia w ciągu 3 dni roboczych od zamówienia? Nadmieniamy, iż zwyczajowo nie tworzy się depozytu z tzw. „wyrobów drobnych” tj. wkrętów, śrub, drutów, płytek, podkładek i w praktyce są one sprzedawane na podstawie tradycyjnych zamówień.

5. Czy Zamawiający w §2 ust. 1 lit. a) oraz w §5 ust. 4 oraz w zapisie pod opisem przedmiotu zamówienia- „Wymagania Zamawiającego” w odniesieniu do asortymentu pakietu nr 18 (śruby kaniulowane) odstąpi od wymogu depozytowego utrzymania asortymentu w szpitalu na rzecz sukcesywnych zamówień z terminem dostarczenia w ciągu 3 dni roboczych od zamówienia? Nadmieniamy, iż zwyczajowo nie tworzy się depozytu tzw. „wyrobów drobnych” tj. wkrętów, śrub i w praktyce są one sprzedawane na podstawie tradycyjnych zamówień.

6. Czy Zamawiający w §2 ust. 1 lit. a) oraz w §5 ust. 4 oraz w zapisie pod opisem przedmiotu zamówienia- „Wymagania Zamawiającego” w odniesieniu do asortymentu z pakietu nr 18 (śruby kaniulowane tj. implanty drobne) odstąpi od wymogu użyczenia zestawu instrumentarium, gdyż asortyment w w/w pakietach jako implanty drobne nie wymaga specjalistycznego instrumentarium do ich implantowania?

7. Czy Zamawiający w §3 ust. 2 lit a) (§4 ust. 2 lit a) w zał. 3) dookreśli, iż dwukrotne przekroczenie w realizacji dostawy / reklamacja / uprawniające do ewentualnego odstąpienia od umowy musi nastąpić w jednym miesiącu?

Z uwagi na okres obowiązywania umowy oraz sposób realizacji zamówienia koniecznym jest dookreślenie w jakim terminie będą liczone opóźnienia w dostawie uprawniające do odstąpienia od umowy/ częstotliwość reklamacji.

8. Czy Zamawiający doda zapis w §3 ust. 2 (§4 ust. 2 w zał. 3), 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.

9. Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 4 lit e (zał.3), iż zwrotowi mogą podlegać jedynie produkty nie zużyte w zabiegu medycznym oraz ponadto w nienaruszonych opakowaniach w których zostały dostarczone do Zamawiającego?

10. Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 2 (§6 ust. 2 w zał. 3), iż w przypadku wyrobów na które nie został określony jednoznacznie okres ważności towaru, okres gwarancji wynosi 12 miesięcy od daty zakupu?

Odpowiedź: (dotyczy pytań nr 4-10) Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy i nie wyraża zgody na jego modyfikację.

11. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6 ust. 1 (§7 ust. 2 w zał. 3) z 1% całkowitej wartości umowy na 0,2% wartości niedostarczonego w terminie 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.

W rozumieniu art. 484 §1 k.c. (vide: wyrok SN z 20 maja 1980 r., sygn. akt I CR 229/80, OSNC 1980/12/243). Należy pamiętać, iż zastrzeżenie kary umownej podlega kontroli ze względu na ogólne zasady dotyczące treści czynności prawnych (art. 58 k.c.),

jak i zakresu swobody stron w zakresie kształtowania stosunku prawnego (art. 3531 k.c.). W konkretnych okolicznościach żądanie kary umownej może zostać uznane za sprzeczne z tymi zasadami.

Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednoczesne umniejszenie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony w tej umowie. Takie działania 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 działania nie może korzystać z ochrony prawa.

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

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy §7 ust. 2 Projekt umowy nr 1 oraz §6 ust. 1 Projekt umowy nr 2

- **§7 ust. 2 Projekt umowy nr 1 otrzymuje poniższą treść:**

„2. W przypadku niedostarczenia towaru w terminie określonym w § 5 ust. 4 lit. a lub c bądź niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 6 ust. 3 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % całkowitej wartości umowy brutto za każdy dzień zwłoki.”

- **§6 ust. 1 Projekt umowy nr 2 otrzymuje poniższą treść:**

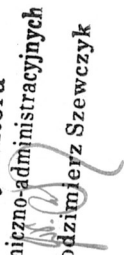
„1. W przypadku niedostarczenia towaru w terminie określonym w § 4 ust. 1 bądź niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 5 ust. 3 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % całkowitej wartości umowy brutto za każdy dzień zwłoki.”

12. Czy Zamawiający dookreśli w §7 ust. 4 (§8 ust.4 w zał. 3), iż rozpoczęciem drogi polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zapłaty za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty? Obecny zapis wymaga doprecyzowania w celu prawidłowej realizacji umowy. Jednocześnie brak jest przesłanek do tego aby występowała potrzeba przeprowadzania oddzielnego postępowania w części dotyczącej ustalenia terminu zapłaty za dostarczony towar.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy i nie wyraża zgody na jego modyfikację.

Zamawiający informuje, że treść powyższych wyjaśnień stanowi zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017r., poz. 1579 tekst jednolity z późn. zm.) zmianę treści SIWZ i jest wiążąca dla wszystkich wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu.

W przypadku zaoferowania przez wykonawcę parametru/rozwiązania dopuszczonego przez zamawiającego w niniejszych wyjaśnieniach należy odpowiednio dokonać zmiany w formularzach ofertowych załączonych do oferty.

Z-ca Dyrektora
ds. ekonomiczno-administracyjnych

mgr Włodzimierz Szewczyk