



## Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie – Koźlu

ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn – Koźle

NIP: 749-17-90-304, REGON: 000314661

tel. +48 774 062 400, faks +48 774 062 544, spzoz@e-szpital.eu, www.e-szpital.eu

Dział Logistyki, ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn-Koźle  
tel. +48 774 062 530, faks +48 774 062 567, e-mail: logistyka@e-szpital.eu

Kędzierzyn-Koźle, 27.10.2017

SPZOZ . NL . 2017 .

Do wszystkich uczestników postępowania

Sprawa: dotyczy postępowania NL.2017.82 prowadzonego w trybie do 30.000 euro na dostawę zestawów do operacji zaćmy do urządzenia Constellation dla SPZOZ w Kędzierzynie – Koźlu  
**– wyjaśnienie i modyfikacja treści ogłoszenia o zamówieniu.**

Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie - Koźlu niniejszym wyjaśnia i modyfikuje treść ogłoszenia o zamówieniu sygn. NL.2017.82:

### **Pytanie 1, dot. zapisów Formularza ofertowego IV., 1):**

Zwracam się z prośbą o skrócenie wymaganego terminu płatności do 45 dni.

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 2, dot. zapisów § 2 ust. 2 projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o odstąpienie od konieczności zwrotnego potwierdzenia otrzymania faksu lub maila na rzecz potwierdzenia zawsze w sytuacjach ewentualnych braków w dostawie lub innych sytuacji losowych.

Potwierdzenie każdego otrzymanego zamówienia jest ze względów logistycznych bardzo trudne do realizacji, dlatego proszę jak we wstępie.

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 3, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 4 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Ewentualna zmiana cen może nastąpić jedynie w przypadku:

a) dokonanej przez właściwy organ państwowy zmiany stawki podatku VAT;

b) obniżenia ceny (czasowego bądź stałego) przez Wykonawcę.

**Ewentualne wprowadzenie nowych cen w sytuacji opisanej w lit. a) powyżej następuje z dniem wejścia w życie stosownych przepisów i nie wymaga zmiany treści umowy. Ewentualne wprowadzenie nowych cen w sytuacji opisanej w lit. b) powyżej wymaga zawarcia aneksu do umowy.”**

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma żadnego wpływu na zmianę stawki VAT, która wynika z przyjęcia odpowiednich przepisów podatkowych, w związku z czym zmiana wynagrodzenia spowodowana zmianą stawki VAT powinna być stosowana przez strony od dnia obowiązywania nowych stawek bez konieczności zawierania pisemnego aneksu do umowy.

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 4, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca jest zobowiązany do rozpatrzenia reklamacji ilościowej Zamawiającego w terminie do 5 dni roboczych od daty jej otrzymania. Rozpatrzenie reklamacji jakościowej nastąpi w terminie do 5 dni roboczych od dostarczenia Wykonawcy reklamowanych wyrobów.”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej, dopóki nie będzie mógł naocznie zbadać reklamowanego towaru, dlatego w opinii Wykonawcy składając pisemną reklamację, Zamawiający powinien także przesłać mu wadliwy towar. Zdaniem Wykonawcy, samo pismo reklamacyjne jest niewystarczające do ustalenia, czy faktycznie reklamowany towar jest wadliwy. Termin rozpatrzenia reklamacji powinien więc biec od momentu dostarczenia Wykonawcy reklamowanego wyrobu.

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 5, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 6 projektu umowy w następującym brzmieniu:

*„Wykonawca odpowiada za wszelkie szkody rzeczowe i osobowe powstałe na tle realizacji przedmiotu niniejszej umowy, które będą wynikały z jego winy.”*

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odpowiadać za wszelkie szkody powstałe na tle realizacji umowy, a jedynie za te, które będą wynikały z jego winy. Wykonawca nie może odpowiadać za działania lub zaniechania osób trzecich lub działanie siły wyższej.

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 6, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 6 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu:

*„1. Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kar umownych w następujących przypadkach:*

*a) za **zwłokę** w dostawie towaru w terminie określonym w umowie lub zamówieniu, powstałe z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości **0,5 % wartości netto** partii towaru nie dostarczonego w terminie, za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 10% tej wartości;***

*b) za **zwłokę** w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad oraz za **zwłokę** w wymianie towaru niezgodnego z zamówieniem lub umową, bądź za **zwłokę** w wymianie towaru dostarczonego w niewłaściwym lub zniszczonym opakowaniu w wysokości **0,5% wartości netto** partii towaru, za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 10% tej wartości;***

*c) za odstąpienie od umowy **w niezrealizowanej części** lub jej rozwiązanie **co do niezrealizowanej części** przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości **5% wartości netto niezrealizowanej części umowy;***

*d) za **naruszenie obowiązku wynikającego z rękojmi i gwarancji** w wysokości **5% kwoty wynagrodzenia netto reklamowanego towaru;***

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;

- 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;

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych powoduje, że mogą one urosnąć do rozmiarów nieproporcjonalnie przewyższających wartość poniesionej przez Zamawiającego szkody. W takim zaś wypadku kara umowna nie będzie już pełniła funkcji odszkodowania, ale służyć będzie wzbogaceniu się Zamawiającego kosztem Wykonawcy. Celem uniknięcia powyższego, zasadne jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych na poziomie 10%. W razie uzasadnionej potrzeby Zamawiający i tak może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych;

- Kara umowna w stawce 0,8% dziennie jest karą zanadto surową. Prosimy o wzięcie pod uwagę, że z tytułu opóźnienia w zapłacie wykonawcy należą się odsetki w stawce zaledwie 0,026% dziennie (9,5% w stos. rocznym), a więc niemal 30 razy mniej. Prosimy o złagodzenie tej dysproporcji i obniżenie stawki kary do 0,5%.

- Odstąpienie od umowy oznacza, że umowę uważa się za niebyłą od samego początku, a strony zobowiązane są zwrócić sobie to, co wzajemnie świadczyły. Kara umowna naliczana od wartości umowy bez względu na stan wykonania obowiązków przez Wykonawcę będzie miała tę samą wysokość, bez względu na to, czy Wykonawca dostarczył 1% asortymentu, czy 99%. Może to prowadzić do sytuacji, gdy kara umowna znacząco przekroczy rozmiar ewentualnej szkody poniesionej przez Zamawiającego. Dlatego zasadnym jest przyjęcie, że w przypadku odstąpienia od umowy lub jej rozwiązania wysokość kary będzie zależała od wartości pozostałej, niezrealizowanej części umowy;

- Kara umowna należna w sytuacjach opisanych w § 6 ust. 1 lit. a-c) w zasadzie odnosi się do większości obowiązków Wykonawcy. Kara umowna opisana w § 6 ust. 1 lit. d) powinna, zdaniem Wnioskodawcy, odnosić się tylko do naruszenia obowiązków gwarancyjnych. Pojęcie „obowiązku Wykonawcy w zakresie realizacji przedmiotu niniejszej umowy” jest dość nieostre i w praktyce może oznaczać obciążenie go karą umowną liczoną od całości wartości wynagrodzenia w zasadzie za każde, nawet najmniejsze uchybienie, które nie będzie się wiązało z poniesieniem szkody przez Zamawiającego;

Odpowiedź: NIE Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie kary z 0,8% na 0,5% i tym samym paragraf 6 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

### **„ § 6**

#### **Kary umowne**

1. Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kar umownych w następujących przypadkach:

a) za opóźnienie w dostawie towaru w terminie określonym w umowie lub zamówieniu, powstałe z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 0,5 % wartości brutto partii towaru nie dostarczonego w terminie, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia,

b) za opóźnienie w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad oraz za opóźnienie w wymianie towaru niezgodnego z

zamówieniem lub umową, bądź za opóźnienie w wymianie towaru dostarczonego w niewłaściwym lub zniszczonym opakowaniu w wysokości 0,5 % wartości brutto partii towaru, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia,  
c) za odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5% wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1 umowy,  
d) za naruszenie ustalonego w niniejszej umowie i jej załącznikach obowiązku Wykonawcy w zakresie realizacji przedmiotu niniejszej umowy, z zastrzeżeniem ust. a i b, w tym obowiązku wynikającego z rękojmi i gwarancji w wysokości 5% kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1 umowy.”

**Pytanie 7, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 7 ust. 1 lit. a) projektu umowy w następującym brzmieniu:

„1. Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy w następujących przypadkach:

a) jeśli Wykonawca **z wyłącznie własnej winy** nie przystąpi do wykonania przedmiotu umowy w terminie przewidzianym na jej realizację”

Uzasadnienie:

Uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy powinno dotyczyć tylko takiej sytuacji, za którą odpowiada wyłącznie Wykonawca. Nieprzystąpienie do wykonywania przedmiotu umowy przez Wykonawcę może wynikać z działania lub zaniechania Zamawiającego, osób trzecich lub działania siły wyższej. Sytuacja taka nie powinna wywierać negatywnych skutków dla Wykonawcy, gdyż nie ma on na nią żadnego wpływu.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść § 7 ust. 1 lit. a) projektu umowy, w następującym brzmieniu:

„1. Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy w następujących przypadkach:

a) jeśli Wykonawca **z przyczyn leżących po jego stronie z własnej winy** nie przystąpi do wykonania przedmiotu umowy w terminie przewidzianym na jej realizację”

**Pytanie 8, dot. zapisów projektu umowy:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 8 ust. 3 lit. a) projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Zmiany Umowy, o których mowa w ust. 1 mogą nastąpić jedynie w przypadku:

a) w przypadku zmiany przepisów prawa mających wpływ na treść umowy (od daty wejścia w życie przepisów określających zmianę) w zakresie czynników określonych w § 4 ust. 4 umowy, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, **jednakże zmiana stawki VAT, a w konsekwencji zmiana ceny brutto nie wymaga uzasadnienia i będzie stosowana z dniem wejścia w życie stosownych przepisów”**

Uzasadnienie:

Proponowany zapis pozostaje w zgodzie z prośbą dotyczącą zmiany brzmienia § 4 ust. 4 projektu umowy. Uprzejmie odsyłam do uzasadnienia prośby dotyczącej zmiany w/w postanowienia umowy.

Odpowiedź: **NIE** Zamawiający nie wyraża zgody. Zgodnie z przepisami nie wymaga się tutaj uzasadnienia oprócz zapisów ustawy zmieniającej.

**Powyższe wyjaśnienia i modyfikacje należy traktować, jako integralną część ogłoszenia na wyżej wymienione postępowanie.**

.....  
podpis Zamawiającego

Opublikowano: 27.10.2017r.