

Kraków, dn. 29.05.2024 r.

SZP-271/19-3/2024

**Do wszystkich zainteresowanych**

**Dot. sprawy: SZP/19/2024 - wyjaśnienie i zmiany treści SWZ**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Dostawa implantów ortopedycznych** **i neurochirurgicznych**

1. **WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ** Działając na podstawieart. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1**

Dot. załącznika nr 2 do SWZ - Formularz cenowy wraz ze szczegółowym opisem przedmiotu zamówienia, Pakiet 1 Endoproteza biodra – CPV 33183100

Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający w pakiecie nr 1 Endoproteza biodra w poz. (lp.) 18 dopuści zaoferowanie produktu zgodnie z poniższym opisem: *Rewizyjna, bezcementowa panewka dostępna w 6 rozmiarach (52 mm-72 mm) ze skokiem co 4 mm. Posiada 9 fabrycznie zaślepionych otworów pod śruby do kości gąbczastej Ø 6,5 mm oraz 3 fabrycznie zaślepione otwory pod śruby Ø 8 mm*?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający dopuszcza w pakiecie nr 1 Endoproteza biodra w poz. 18 zaoferowany produkt zgodnie z opisem: *„Rewizyjna, bezcementowa panewka dostępna w 6 rozmiarach (52 mm-72 mm) ze skokiem co 4 mm. Posiada 9 fabrycznie zaślepionych otworów pod śruby do kości gąbczastej Ø 6,5 mm oraz 3 fabrycznie zaślepione otwory pod śruby Ø 8 mm”***

**Pytanie 2 – dotyczy pakietu 6**

Poz. 4-17- Z uwagi na okres trwania umowy oraz niewielkie ilości wyrobów do zakupu, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dowozy implantów wraz z instrumentarium na zamówienie do konkretnego zabiegu?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę i modyfikuje zapis pod pakietem 6 w zał. 2 – formularz cenowy wraz z opisem przedmiotu zamówienia w następujący sposób (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym)**

***„Zamawiający przewiduje możliwość skorzystania z prawa opcji do 30% pierwotnej wartości poszczególnych pozycji asortymentowych w pakiecie, z zaokrągleniem do pełnej liczby sztuk/zestawów***

***Dotyczy poz. 1-3 - Dostawca zobowiązuje się do dostarczenia Zamawiającemu na czas trwania niniejszej umowy instrumentarium w komplecie. ~~Zestaw do do złamań okoloprotezowych na stałe na Bloku Operacyjnym na czas trwania umowy.~~ Instrumentarium musi pozostawać sprawne techniczne przez cały okres obowiązywania umowy. Elementy instrumentarium, które uległy uszkodzeniu lub zużyciu muszą podlegać wymianie w okresie nie dłuższym niż 48 godzin przypadających w dni robocze od zgłoszenia przez Zamawiającego.***

***Dotyczy poz. 4-17 - Dostawca zobowiązuje się do dostarczenia Zamawiającemu instrumentarium w terminie do 48 godzin przypadających w dni robocze od momentu otrzymania zamówienia.***

***Koszt instrumentarium, ewentualny koszt wymiany jego elementów został skalkulowany i uwzględniony przez Dostawcę w kwocie wynagrodzenia umownego.***

***Zamawiający zobowiązany jest używać instrumentarium zgodnie z jego przeznaczeniem.***

***Zamawiający ponosi odpowiedzialność za utratę instrumentarium.***

***Wydanie instrumentarium nastąpi na podstawie protokołu zdawczo-odbiorczego, dostarczanego przez Dostawcę na Blok operacyjny.”***

**Pytanie 3 – dotyczy pakietu 6**

Czy Zamawiający w poz. nr 14-17 wyrazi zgodę na zaoferowanie wkrętów kaniulowanych kompresyjnych tylko tytanowych zamiast stalowych i tytanowych?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 4 - dotyczy zapisów projektu umowy**

Czy Zamawiający doda zapis w §5 ust. 3 pkt 2, 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: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Wykonawca podpisując umowę zobowiązuje się do realizowania umowy zgodnie z jej postanowieniami. Postanowienia umowy jednoznacznie wskazują do czego strony są zobowiązane i w jakich okolicznościach strony mogą odstąpić od realizacji umowy. W praktyce odstąpienie od umowy nie następuje bez wyjaśnienia zaistniałych okoliczności uprawniających strony do odstąpienia od umowy.**

**Pytanie 5 - dotyczy zapisów projektu umowy**

Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 3 pkt 2 lit c, iż trzykrotna zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach?

**ODPOWIEDŹ: Nie. Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 6 - dotyczy zapisów projektu umowy**

Czy Zamawiający dookreśli w §8 ust. 4, 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: § 8 ust. 4 wzoru umowy odnosi się do ilości niezgodnej (brak w dostawie) z zamówieniem, więc Zamawiający nie ma czego przesyłać Dostawcy. Zapis, o który wnioskuje pytający jest już ujęty w § 8 ust. 6.**

**Pytanie 7- dotyczy zapisów projektu umowy**

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §9:

1. Ust. 1 pkt 2 zmiana z 1% na 0,5%
2. Ust. 1 pkt 4 z 50zł / godzinę zmiana na 50zł / dobę
3. Ust. 1 pkt 5 usunięcie z uwagi na zdublowanie z pkt 4
4. Ust. 1 pkt 7 – usunięcie z uwagi na możliwe naruszenie ustawy o podatku od towarów i usług?

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 SWZ 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 (KIO 980/18 i KIO 983/18), bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego 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 nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw przedmiotu umowy ma dla Szpitala kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości leczenia pacjentów.**

1. **ZMIANA TREŚCI SWZ**

Działając w oparciu o art. 137 ust. 1PZP, Zamawiający informuje, że zmianie uległy zapisy SWZ.

Zamawiający informuje, że dokonuje następujących zmian:

* SWZ, Rozdz. XXIV TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ, ust. 1 w następujący sposób (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym):

*„1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia* ***08.09.2024 r.,*** *przy czym pierwszym dniem związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”*

* SWZ, Rozdz. XXVI SPOSÓB ORAZ TERMIN SKŁADANIA OFERT, ust. 1 w następujący sposób (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym):

*„1. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na* [*platformazakupowa.pl*](http://platformazakupowa.pl) *pod adresem:* [*https://platformazakupowa.pl/transakcja/922127*](https://platformazakupowa.pl/transakcja/922127) *w myśl ustawy pzp na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia* ***11.06.2024 r.*** *do godziny 10:00”*

* SWZ, Rozdz. XXVII OTWARCIE OFERT, ust. 1 w następujący sposób (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym):

*„1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu* ***11.06.2024 r.*** *o godzinie 10:05”*

* Załącznik nr 2 do SWZ, Formularz cenowy wraz ze szczegółowym opisem przedmiotu zamówienia, w sposób wskazany w załączniku nr 1 do niniejszych odpowiedzi (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym).

Zmiana ogłoszenia została zamieszczona w UPUE w dniu 29.05.2024 r.

Numer publikacji ogłoszenia: 316098-2024

Numer wydania Dz.U. S: 103/2024

Zamawiający informuje, że pozostałe zapisy SWZ nie ulegają zmianie.

KIEROWNIK

SEKCJI ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

mgr Marlena Czyżycka-Poździoch