

dot. sprawy: 56/ZP/2024

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informuję, że w sprawie ogłoszonego przez 5 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką - Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Krakowie postępowania na **Dostawy materiałów okulistycznych** wpłynęły pytania. Treść pytań wraz z odpowiedziami na nie przedstawiam poniżej:

Pytanie 1

Czy Zamawiający zgodzi się wykreślić §2 ust. 4 umowy?

Uzasadnienie:

Cena ofertowa jest kalkulacją uwzględniającą prognozę obniżek w taki sposób aby zapewnić Wykonawcy rentowność. Prawo do obniżenia ceny stoi w sprzeczności ekonomicznej z interesem Wykonawcy.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 2

Czy Zamawiający zgodzi się podnieść gwarantowany poziom zamówień wskazany w §2 ust. 5 umowy do 80%?

Uzasadnienie:

Obniżenie poziomu zamówień o 50% jest zbyt daleko idące, Kupujący powinien zagwarantować realizację umowy w 80%, w przeciwnym wypadku Sprzedający nie może ocenić opłacalności całego przedsięwzięcia oraz rzetelnie skalkulować ryzyka. Próg 80% jest na tyle wysoki, że umożliwia skalkulowanie oferty jak najkorzystniejszej dla obu stron.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 3

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić §5 ust. 4 umowy w następujący sposób: „4. Sprzedający zobowiązany jest do odpowiedzi na wniesioną przez Kupującego reklamację w terminie 5 dni roboczych od daty zgłoszenia (poprzez nadanie faksu); w przypadku przyjęcia reklamacji, Sprzedający wymieni reklamowany towar na wolny od wad w terminie 5 dni roboczych na koszt Sprzedającego, licząc od dnia udzielenia odpowiedzi na reklamację oraz dostarczenia reklamowanego wyrobu do Sprzedającego w przypadku wad jakościowych towaru; w przypadku nieprzyjęcia reklamacji, Sprzedający zobowiązany jest do uzasadnienia swojego stanowiska. Brak odpowiedzi na zgłoszoną reklamację w terminie lub odpowiedź negatywna bez uzasadnienia są uważane za uznanie przez Sprzedającego reklamacji i tym samym powodują powstanie zobowiązania się do wymiany towaru objętego reklamacją na wolny od wad, w terminie 5 dni roboczych, licząc od dnia upływu terminu na założenie odpowiedzi na reklamację”.

Uzasadnienie:

Sprzedający nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez naocznego zbadania reklamowanych towarów, zasadnym jest więc, aby termin na jej rozpatrzenie biegł od dnia doręczenia mu tego asortymentu.

Sprzedający ma prawo nie uwzględnić reklamacji. Postanowienie skutkujące negatywnymi konsekwencjami dla Sprzedającego z powodu negatywnej odpowiedzi na reklamację narusza zasadę równowagi kodeksowej stron.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 4

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić § 6 ust. 2 umowy w następującym brzmieniu: „Sprzedający na pisemne wezwanie Kupującego, w nieprzekraczalnym 14-dniowym terminie liczonym w dniach roboczych, zobowiązuje się przedłożyć wymagane dokumenty, o których mowa w ust. 1 – pod rygorem odstąpienia od umowy, w przypadku ich nieprzedłożenia z przyczyn leżących po stronie Sprzedającego. W przypadku dokumentu sporządzonego w języku obcym, Sprzedający zobowiązany jest przedłożyć ten dokument wraz z tłumaczeniem na język polski, poświadczonym przez uprawnioną osobę. Dokument dostarczony w postaci kopii, ma być opatrzony zapisem „za zgodność oryginałem” i podpisany przez uprawnioną osobę.

Uzasadnienie:

Odpowiedzialność Wykonawcy za działania lub zaniechania związane z realizacją umowy może nastąpić jedynie gdy wynika to z okoliczności zależnych wyłącznie od Wykonawcy, a nie takich, na które nie ma on żadnego wpływu;

Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 5

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić § 7 ust. 1 i ust. 3 umowy w następującym brzmieniu:

„1. Sprzedający zapłaci Kupującemu karę umowną za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w następujących przypadkach i wysokości:

- 1) 10% całkowitej wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy, gdy Kupujący odstąpi od umowy na skutek wystąpienia okoliczności, o których mowa § 8;
- 2) 0,5 % wartości opóźnionej dostawy będącej w zwłoce, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostarczeniu towaru, ale nie więcej niż 10% tej wartości;
- 3) 0,5 % wartości reklamowanego towaru, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki dostawy towaru niewadliwego w miejsce towaru objętego reklamacją, ale nie więcej niż 10% tej wartości;

3. Łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% całkowitej wartości brutto umowy określonej w §2 ust. 1, a w przypadku danej zwłoki 10% wartości brutto wyrobów pozostających w zwłoce z dostawą.”

Uzasadnienie:

- postanowienie umownie jest niezgodne z ustawą pzp - zgodnie z art. 433 pkt 1 ustawy Pzp

„Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

- 1) odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia;

- kara umowna może być naliczona gdy niewykonanie zobowiązania wynika z okoliczności leżących po stronie Wykonawcy tj. gdy Wykonawca jest w zwłoce, a nie z powodu przyczyn niezależnych od Wykonawcy.

- w ocenie Wykonawcy zasadnym jest ustanowienie osobnego górnego limitu naliczania kary dla danej zwłoki, aby nie urosła do rozmiarów nieproporcjonalnych. W razie uzasadnionej potrzeby Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 6

Czy Zamawiający zgodzi się zmianę §8 ust. 2 umowy w następującym brzmieniu: „Kupującemu, poza przypadkami wskazanymi w § 6 ust. 2 oraz bezwzględnie obowiązujących przepisach prawa, służy prawo odstąpienia od umowy w szczególności gdy:

- 1) Kupujący uzyska informację o decyzji administracyjnej o wstrzymaniu działalności Sprzedającego,
- 2) nastąpi co najmniej trzykrotna niezgodność ilościowa lub jakościowa dostawy z zamówieniem lub wymaganiami wskazanymi w niniejszej umowie lub trzykrotna zwłoka w wykonaniu pojedynczego zamówienia lub w wymianie reklamowanego towaru przekroczy 7 dni roboczych”.

Uzasadnienie:

- Odstąpienie od umowy powinno być dopuszczalne tylko w przypadku powtarzających się przynajmniej trzykrotnie, zawinionych przez Wykonawcę uchybień w stosunku do istotnych postanowień umowy.

- Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 7

Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §9 ust. 2 umowy w następującym brzmieniu: „W przypadku niewyczerpania w okresie obowiązywania umowy wartości brutto umowy Strony mogą wydłużyć okres jej obowiązywania w celu wykonywania dostaw do czasu pełnego wykonania umowy, lecz nie dłużej niż o 90 dni.?”

Uzasadnienie:

Przedłużenie okresu obowiązywania umowy powinno być dopuszczalne w drodze obopólnej zgody stron, a nie jednostronnego oświadczenia Kupującego.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 8

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §10 ust. 3 umowy w następującym brzmieniu: „Strony ustalają, iż zmiana stawki podatku VAT na towar, numeru katalogowego, nazwy przedmiotu zamówienia, liczby opakowań, wielkości opakowań niepowodującej zmiany przedmiotu zamówienia, nie stanowi zmiany umowy i nie wymaga aneksu. Sprzedający zobowiązany jest do niezwłocznego powiadomienia Kupującego o tym fakcie.

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 28 ustawy PZP, to wartość netto określa wysokość zobowiązania i ma znaczenie ekonomiczne dla Sprzedającego. Podatek od towarów i usług składający się na cenę brutto jest jedynie daniną publiczną, której Sprzedający jest tylko płatnikiem. Strony nie mają żadnego wpływu na wysokość stawki tego podatku, zasadnym jest więc przyjęcie, że nowa stawka będzie stosowana automatycznie.

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 9

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić §10 umowy poprzez przyjęcie, że:

- 1) Wskazany poziom wzrostu kosztów realizacji zamówienia uprawniający do waloryzacji wynagrodzenia zostanie obniżony z 25% do 5%,
- 2) Wskazany maksymalny poziom waloryzacji wynagrodzenia zostanie podniesiony z 5% do 15%?

Uzasadnienie:

- Oferta jest składana w warunkach inflacji i niestabilnej sytuacji gospodarczej. Prób uprawniający do waloryzacji wynagrodzenia powinien zostać obniżony do 5%. W przeciwnym wypadku, gdyby wzrost ten wyniósł niecałe 25% - czyli bardzo dużo względem dnia składania oferty – Wykonawca nie mógłby liczyć na zmianę wysokości wynagrodzenia;

- W warunkach inflacji maksymalny wskaźnik zmiany wysokości wynagrodzenia powinien zostać podniesiony do 15%;

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 10

Czy Zamawiający zgodzi się zmienić § 10 ust. 9 w następujący sposób:

„Z wnioskiem o dokonanie zmiany wynagrodzenia może wystąpić także Zamawiający i jest on uprawniony do żądania od Wykonawcy przedstawienia dokumentów, z których będzie wynikać, w jakim zakresie okoliczności, na które się powołuje, mają wpływ na koszty wykonania zamówienia, w tym przedłożenia odpowiednich zestawień, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 14 dni roboczych od dnia otrzymania przez Wykonawcę pisemnego żądania Zamawiającego. W przypadku uchybienia wyznaczonemu terminowi, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umową w wysokości 100,00 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.”

Uzasadnienie:

- Brak uzasadnienia do obciążania Wykonawcy karą umowną za nie przedstawienie dokumentów w związku z wnioskiem Zamawiającego o zmianę wynagrodzenia. Postanowienie narusza zasadę równowagi kontraktowej stron.

- Wykonawca pracuje od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, zasadnym jest więc posługiwanie się jednostkami roboczymi

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 12

Pytanie do pakietu nr 1

Czy Zamawiający dopuści złożenie oferty w pakiecie 1 poz.1 i 2 w ilości stanowiącej wielkość opakowania zbiorczego tj. 6 szt. np.:

- w poz. 1 78 szt. lub 84 szt. i

- w poz.2 1998 szt. lub 2004 szt.?

Odpowiedź: Proszę wycenić za 1 szt., zamawiane będą w opakowaniach po 6 szt.

Z poważaniem,

Sekcja Zamówień Publicznych