

Kraków, 15.12.2022 roku

DO WSZYSTKICH KOGO DOTYCZY

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

dot. sprawy : 83/ZP/2022

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informuję, że w sprawie ogłoszonego przez 5 Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką - Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Krakowie postępowania prowadzonego na dostawę protez ortopedycznych II, wpłynęły pytania. Treść pytań wraz z odpowiedziami na nie przedstawiam poniżej:

Pytanie 1- Pakiet 19

Czy Zamawiający w pakiecie 19 dopuści materiał kośćcozastępczy złożony z 95% β -TCP oraz 5% HAp. Pozostałe parametry zgodne z opisem

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 2

Pakiet nr 9

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie gwóźdźnia odpiętowego kaniulowanego, posiadającego 3 gwintowane otwory dla dl. 45 i 50mm oraz 4 otwory gwintowane dla dl. 55mm, 65mm, 75mm i 85mm uniemożliwiające wysunięcie śruby, posiadające 1 owalny otwór dla dl. 45mm, 50mm, 55mm, 65mm i 2 otwory owalne dla dl. 75mm i 85mm umożliwiające włożenie przeszczepu kostnego, zakończony litą śrubą zaślepiającą pozwalające na wydłużenie części bliższej gwóźdźnia w przynajmniej 5 rozmiarach w zakresie 0÷20 mm stopniowane co 5mm zamiast gwóźdźnia odpiętowego kaniulowanego, posiadającego 4 niegwintowane otwory na śruby z czego 2 ze ścięciem uniemożliwiającym wysunięcie śruby, posiadający owalny otwór umożliwiający włożenie przeszczepu kostnego, zakończony kaniulowaną zaślepką nieprzedłużającą gwóźdźnia? Pozostałe parametry bez zmian.

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 3

Pakiet nr 9

Dot. zapis pod formularzem cenowym (oraz projekt umowy § 4 ust. 5 oraz §5 ust. 1÷3) - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczanie implantów wraz z instrumentarium do konkretnego zabiegu zamiast na deponowanie w szpitalu na czas trwania umowy?

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 4

Zapytania do w/w postępowania, dot. zapisów projektu umowy:

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w §3 ust. 11 dotyczącego zapłaty należności za dostarczony towar i zgodzi się na określenie, że datą zapłaty jest data obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego?

Samo złożenie polecenia przelewu nie jest jednoznaczne z zapłatą w momencie, kiedy na rachunku bankowym Zamawiającego np. brak jest wystarczających środków finansowych. Zgodnie z orzecznictwem Sądu Najwyższego za datę zapłaty można uznać dzień obciążenia rachunku bankowego, a nie datę przekazania polecenia przelewu.

2. §5 ust. 2 – Czy Zamawiający zgodzi się wydłużyć termin na dostarczenie składu konsygnacyjnego oraz instrumentarium z 3 dni do 7 dni roboczych?

3. Czy Zamawiający odstąpi od wymogu ubezpieczenia wyrobów które znajdują się u niego w przechowaniu? (§5 ust. 22)

Obecny zapis nakłada na Wykonawcę obowiązek ubezpieczenia wyrobów które znajdują się w przechowaniu u Zamawiającego. Zapis ten jest sprzeczny z postanowieniami k.c. i ideą instytucji przechowania. Wykonawca może odpowiadać i ubezpieczyć wyroby jedynie do momentu odbioru ich przez Zamawiającego.

W przypadku konieczności ubezpieczenia wyrobów w siedzibie Zamawiającego Wykonawca musi posiadać m.in. takie informacje jak: miejsce przechowywania wyrobów, ilość zamków atestowanych, listę osób posiadających dostęp do pomieszczeń, środki zabezpieczeń poż oraz przed włamaniem itp.

Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy o odstąpienie od wymogu ubezpieczenia wyrobów u Zamawiającego.

2. Czy Zamawiający w §6 ust.3 zmieni postanowienie na „reklamacje mogą być składane w okresie ważności produktu lecz nie później niż 12 miesięcy od jego użycia/ zakupu”?

Powyższy zapis wymaga doprecyzowania, gdyż nie wszystkie wyroby muszą mieć określoną jednoznacznie datę ważności.

3. Czy Zamawiający dookreśli w §6 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 naocznej oceny.

4. Czy Zamawiający doda zapis w §10, 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 – gospodarczymi określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

5. Czy Zamawiający dookreśli w §10 ust. 2 pkt 1, iż trzykrotna zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach?

6. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §11:

a. Ust. 1 pkt 1 z 0,2% wartości brutto umowy na 0,2% wartości niedostarczonego w terminie towaru,

b. Ust. 1 pkt2 z 0,2% wartości brutto umowy na 0,2% wartości 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.

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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

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.

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

7. Czy Zamawiający w §16 doda zapis dotyczący waloryzacji wynagrodzenia:

Wykonawca posiada uprawnienie do waloryzacji (dalej jako: „Waloryzacja”) wszystkich stawek i elementów Wynagrodzenia, ujętych w Ofercie stanowiącym Załącznik do Umowy, w odniesieniu do rocznego wskaźnika wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako: "Wskaźnik"), zgodnie z poniższym:

- 1) Waloryzacja dokonywana jest z początkiem każdego kolejnego roku kalendarzowego obowiązywania Umowy, po wydaniu przez Prezesa GUS (lub inny uprawniony organ) komunikatu o wysokości Wskaźnika. Waloryzacja obejmuje Wynagrodzenie Wykonawcy należne jemu za dostawę towarów na mocy Umowy od początku roku, w którym dokonano Waloryzacji.
- 2) Waloryzacja nie jest dokonywana w sytuacji, gdy Wskaźnik jest ujemny.
- 3) Pierwsza Waloryzacja zostanie dokonana w odniesieniu do stawek ujętych w Ofercie. Każda kolejna Waloryzacja zostanie dokonana w odniesieniu do cen zwaloryzowanych z początkiem roku poprzedzającego, zgodnie z ustępem niniejszym, z zastrzeżeniem pkt. 4 poniżej.
- 4) Waloryzacja nie wymaga zmiany Umowy, treści załączników do Umowy ani zgody Zamawiającego.

Odpowiedź : nie (na wszystkie zagadnienia poruszone w pytaniu)

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie § 5 ust. 4-6 Załącznika nr 4 („Umowa”). Wykonawca nadmienia, iż pobieranie przez Zamawiającego opłaty za utrzymanie depozytu nie jest zasadne oraz odbiega od powszechnie standardu rynkowego.

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie § 5 ust. 22 Umowy. Jako że obowiązkiem Zamawiającego jest odpowiednie przechowywanie i zabezpieczenie wyrobów medycznych przekazanych do depozytu, nałożenie na Wykonawcę dodatkowego obowiązku dotyczącego ubezpieczenia asortymentu nie jest zasadne.

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 6 ust. 4 Umowy poprzez wskazanie, iż odpowiedź na reklamację może być przekazana również pisemnie bądź mailowo (a nie wyłącznie poprzez nadanie faksu).

Odpowiedź : tak, patrz zmiana SWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację § 11 ust. 1 pkt 1-2 poprzez zmianę słowa „opóźnienia” na słowo „zwłoki”. Wykonawca nadmienia, iż przedmiotowa modyfikacja ma na celu zapewnienie zgodności z art. 433 pkt 1 PZP

Odpowiedź : nie

Pytanie nr 9 dotyczy pakietu nr 4 - Endoproteza jednoprzediałowa stawu kolanowego

Czy Zamawiający w pakiecie 4 wyrazi zgodę na dostarczanie implantów wraz z instrumentami na zasadzie Loaner Set tj. każdorazowo do zabiegu, po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z Zamawiającym?

Odpowiedź : tak, w terminie 1 dnia roboczego po wcześniejszym uzgodnieniu terminu (patrz zmiana SWZ w tym zakresie).

Pytanie nr 10 dotyczy pakietu nr 12 - Endoproteza rewizyjna stawu biodrowego

Czy Zamawiający w pakiecie 12 wyrazi zgodę na dostarczanie implantów wraz z instrumentami na zasadzie Loaner Set tj. każdorazowo do zabiegu, po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z Zamawiającym?

Odpowiedź : tak, w terminie 1 dnia roboczego po wcześniejszym uzgodnieniu terminu (patrz zmiana SWZ w tym zakresie).

Pytanie nr 11 dotyczy pakietu nr 19

Czy Zamawiający w Pakiecie 19 dopuści również

- w punkcie 1 - syntetyczny, osteokondukcyjny substytut kości na bazie 40% fosforanu wapnia i 60% hydroksyapatytu

- w postaci granulek 2-3mm średnicy

- wielkość makroporów 300-600 μm

- wielkość mikroporów $<10 \mu\text{m}$

- porowatość 60-70%

- opakowanie 5ml

- w punkcie 2 - syntetyczny, osteokondukcyjny substytut kości na bazie 40% fosforanu wapnia i 60% hydroksyapatytu

- w postaci granulek 2-3mm średnicy

- wielkość makroporów 300-600 μm

- wielkość mikroporów $<10 \mu\text{m}$

- porowatość 60-70%

- opakowanie 10ml

Odpowiedź : nie

Załącznikiem jest zmodyfikowany SWZ (na czerwono zmiany).

Termin składania i otwarcia ofert bez zmian.

Z poważaniem,