

LAS-74/1-PN/4-2017

Rybnik, dnia 14.02.2017 r.

Do Wykonawców uczestniczących  
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

### WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 1

#### PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO NA:

dostawy zestawów do operacji usunięcia zaćmy (zamówienie nr LAS-74-PN/4-2017)  
ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych  
w dniu 09.02.2017 r., pod nr 22495 - 2017

**W związku z wniesionymi zapytaniem, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi.  
Ponadto zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.**

**Pytanie 1:** „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 1 ust. 4 wzoru umowy w brzmieniu: >>Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania zamówień na towar w ilościach uzależnionych od swoich rzeczywistych potrzeb, **przy czym Zamawiający jest zobowiązany do zrealizowania minimum 80% wartości przedmiotu umowy. Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia z tytułu niewykorzystania przez Zamawiającego asortymentu do 20% wartości przedmiotu umowy.<<**”

**Odpowiedź 1:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

**Pytanie 2:** „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 3 ust. 1 wzoru umowy w brzmieniu: >>W razie stwierdzenia wad Zamawiający jest obowiązany sporządzić reklamację oraz powiadomić niezwłocznie Wykonawcę o wadliwości towaru **w formie pisemnej.<<**  
Uzasadnienie: Dla uniknięcia wątpliwości należy określić w jakiej formie Zamawiający będzie zawiadamiał Wykonawcę o wykryciu wady. Powyższe ma znaczenie zwłaszcza w kontekście prawidłowego obliczania terminów na usunięcie wad i określanie czy Wykonawca prawidłowo wykonał swoje obowiązki w w/w zakresie, czy też należy np. nałożyć kary umowne.”

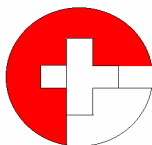
**Odpowiedź 2:** Zamawiający modyfikuje zapis § 3 ust. 1, który otrzymuje nowe brzmienie:  
**„W razie stwierdzenia wad Zamawiający jest obowiązany sporządzić reklamację oraz powiadomić niezwłocznie o wadliwości towaru Wykonawcę. Powiadomienie nastąpi w formie pisemnej przesłanej drogą e-mailową.”**

**Pytanie 3:** „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 3 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu: >>Termin wskazany w ust. 2 nie będzie krótszy niż:

- .....dni robocze/godz. w przypadku reklamacji dotyczącej braków ilościowych bądź związanych z nieprzyjęciem dostawy towaru w naruszonym opakowaniu, **w/w termin liczony jest od dnia zawiadomienia Wykonawcy o wadzie w sposób określony w ust. 1;**
- 14 dni kalendarzowych – w przypadku reklamacji wad jakościowych, **w/w termin liczony jest od dnia doręczenia Wykonawcy reklamowanego towaru.<<**

#### Telefony:

Centrala:	032 42-91-000	Główny Księgowy:	032 42-91-299	Dział Zamówień Publicznych:	032 42-91-287
Sekretariat:	032 42-91-251	Dział Organizacyjny:	032 42-92-613	Dział Zaopatrzenia:	032 42-91-214
Fax:	032 42-28-272				



Uzasadnienie: Dla uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych należy precyzyjnie określić sposób obliczania terminów na usunięcie wad. Odnosnie terminu wskazanego przy wadach jakościowych należy wyjaśnić dodatkowo, że zgodnie z art. 561<sup>2</sup> § 1 k.c. w przypadku, gdy kupujący żąda wymiany rzeczy wadliwej na wolną od wad, obowiązany jest on dostarczyć rzecz sprzedawcy na jego koszt. Konieczność przemieszczenia przedmiotu sprzedaży wynika z samego żądania zastąpienia rzeczy wadliwej rzeczą wolną od wad, a ponadto umożliwić ma sprzedającemu ustosunkowanie się do żądania kupującego, co wymaga uprzedniego zbadania reklamowanego towaru. Sprzedający nie może zatem ustosunkować się do zgłoszonej mu reklamacji co do jakości towaru zanim nie będzie mógł samodzielnie ocenić, czy towar faktycznie dotknięty jest wadą. Termin na wymianę towaru bądź odmowę uznania reklamacji winien zatem rozpoczynać swój bieg dopiero z chwilą udostępnienia reklamowanego towaru sprzedającemu.”

**Odpowiedź 3: Zamawiający modyfikuje zapis § 3 ust. 3, który otrzymuje nowe brzmienie:**

**„- .....dni robocze/godz. w przypadku reklamacji dotyczącej braków ilościowych bądź związanych z nieprzyjęciem dostawy towaru w naruszonym opakowaniu, w/w termin liczony jest od dnia zawiadomienia o tym fakcie Wykonawcy. Zawiadomienie nastąpi w formie pisemnej przesłanej drogą e-mailową;**

**- do 14 dni kalendarzowych od daty otrzymania wadliwego towaru, przesłanego przez Zamawiającego na koszt Wykonawcy za potwierdzeniem odbioru – w przypadku reklamacji wad jakościowych.<<”**

**Dokonana modyfikacja obejmuje także:**

- ✓ zapis pkt.3 rozdziału XI specyfikacji istotnych warunków zamówienia poprzez zastąpienie obecnego zapisu poniższym zapisem:

**„3. Sposób obliczania liczby punktów badanej oferty za kryterium „szybkość reakcji na reklamacje”:**

– do 2 dni roboczych od dnia otrzymania zawiadomienia w przypadku reklamacji dotyczącej braków ilościowych bądź związanych z nieprzyjęciem dostawy towaru w naruszonym opakowaniu (**termin liczony jest od dnia zawiadomienia o tym fakcie Wykonawcy. Zawiadomienie nastąpi w formie pisemnej przesłanej drogą e-mailową**), a do 14 dni od daty otrzymania wadliwego towaru, przesłanego przez Zamawiającego na koszt Wykonawcy za potwierdzeniem odbioru – w przypadku reklamacji wad jakościowych – 0 pkt

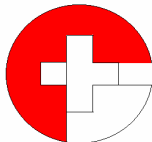
– do 24 godzin od dnia otrzymania zawiadomienia w przypadku reklamacji dotyczącej braków ilościowych bądź związanych z nieprzyjęciem dostawy towaru w naruszonym opakowaniu (**termin liczony jest od dnia zawiadomienia o tym fakcie Wykonawcy. Zawiadomienie nastąpi w formie pisemnej przesłanej drogą e-mailową**), a do 14 dni od daty otrzymania wadliwego towaru, przesłanego przez Zamawiającego na koszt Wykonawcy za potwierdzeniem odbioru – w przypadku reklamacji wad jakościowych – 20 pkt.

- ✓ zapis pkt.9 formularza oferty o brzmieniu jak wyżej. Zmodyfikowany formularz oferty stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma. Sporządzając ofertę należy posłużyć się zmodyfikowaną wersją formularza oferty.

**Pytanie 4: „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 4 ust. 4 oraz o przyjęcie § 4 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu: >>Cenami obowiązującymi są ceny brutto, które nie mogą ulec zmianie, za wyjątkiem sytuacji wejścia w życie zmian powszechnie obowiązujących w Rzeczypospolitej Polskiej przepisów o podatku VAT w trakcie obowiązywania umowy. W takim przypadku cena netto pozostaje niezmienna, a zmiana ceny brutto następuje automatycznie w dniu wejścia w życie stosownych przepisów.<<**

Telefony:

Centrala:	032 42-91-000	Główny Księgowy:	032 42-91-299	Dział Zamówień Publicznych:	032 42-91-287
Sekretariat:	032 42-91-251	Dział Organizacyjny:	032 42-92-613	Dział Zaopatrzenia:	032 42-91-214
Fax:	032 42-28-272				



Uzasadnienie: Wyłączenie konieczności zawierania aneksu do umowy w przypadku zmiany stawki VAT uprości współpracę pomiędzy stronami, eliminując obowiązek składania przez nie dodatkowych oświadczeń woli na tę okoliczność. Zakres i chwila, z którą treść zobowiązania ulegnie zmianie na skutek modyfikacji obowiązującej stawki VAT wydają się oczywiste na podstawie samych zapisów umowy i nie wymagają dodatkowego sformalizowania w postaci aneksu."

**Odpowiedź 4: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.**

**Pytanie 5:** Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 1 i 2 wzoru umowy w brzmieniu: >>1. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę kary umowne w przypadku **zwłoki** w dostawie, tj. **zawinionego** niedostarczenia towaru w terminie i **zawinionego naruszenia** warunków określonych w § 2 ust. 1 lub w przypadku **zawinionego** niedotrzymania terminów określonych w § 3, w wysokości 0,2 % wartości **netto** dostawy objętej zamówieniem **lub reklamowanych towarów**, za każdy dzień **zwłoki, nie więcej jednak niż 10% tej wartości.**

2. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę karę umowną w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej części umowy **netto** za rozwiązanie umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy."

**Odpowiedź 5: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.**

**Pytanie 6:** „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 5 ust. 4 i 6 wzoru umowy.

Uzasadnienie:

- Ustawodawca w art. 491 k.c. przewidział możliwość odstąpienia od umowy wzajemnej w przypadku popadnięcia przez dłużnika w zwłokę z wykonaniem całego zobowiązania lub jego istotnej części. Odstąpienie od umowy (ze wszystkimi tego konsekwencjami) jest rygorystyczną sankcją, tym bardziej do jej stosowania należy podchodzić z rozwagą, adekwatnie do wagi naruszeń. Do zastosowania tej instytucji oraz dotkliwej kary umownej z całą pewnością nie powinno dochodzić w sytuacji niezawinionego opóźnienia Wykonawcy w realizacji zamówienia oraz wymiany towaru w ciągu 3 dni od uznania reklamacji, tym bardziej, że w § 3 ust 3 wzoru umowy strony przewidziały 14-dniowy termin na wymianę towaru w przypadku reklamacji jakościowej,

- usunięcie ust. 6 jest konsekwencją usunięcia ust. 4."

**Odpowiedź 6: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.**

**Pytanie 7:** „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 8 wzoru umowy w brzmieniu:

>>Oprócz uprawnień, o których mowa w § 5 Zamawiającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w przypadku, gdy:

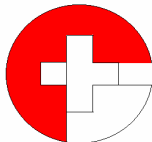
a. Wykonawca **w sposób zawiniony** trzykrotnie nie dochowa terminu dostawy,

b. Wykonawca trzykrotnie **popadnie w zwłokę w realizacji** terminów reklamacyjnych określonych w § 3 ust. 2,

c. Wykonawca **w sposób zawiniony** trzykrotnie nie dochowa terminów reklamacji zakreślonych zgodnie z warunkami określonymi w § 3 ust. 2,

Telefony:

Centrala:	032 42-91-000	Główny Księgowy:	032 42-91-299	Dział Zamówień Publicznych:	032 42-91-287
Sekretariat:	032 42-91-251	Dział Organizacyjny:	032 42-92-613	Dział Zaopatrzenia:	032 42-91-214
Fax:	032 42-28-272				



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 3 w Rybniku  
44-200 Rybnik, ul. Energetyków 46**

[www.szpital.rybnik.pl](http://www.szpital.rybnik.pl), e-mail: [szpital@szpital.rybnik.pl](mailto:szpital@szpital.rybnik.pl)

Regon 272780323; NIP: 642-25-85-351; KRS: 0000067701



d. Wykonawca w chwili zawarcia umowy podlegał wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy PZP;

e. Wobec towaru zostanie wydana decyzja odpowiednich organów o wycofaniu z obrotu, wstrzymaniu w obrocie, zakazie wprowadzania,

f. Wykonawca zostanie pozbawiony prawa do dystrybucji i sprzedaży towaru określonego w § 1 na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej.

Uzasadnienie:

-Możliwość jednostronnego zakończenia stosunku zobowiązaniowego powinna zostać skorelowana z zawinionym działaniem/zaniechaniem Wykonawcy,

- odnośnie treści zapisu w lit. b (w pierwotnym brzmieniu): należy zaznaczyć, że komentowany zapis stoi w sprzeczności z art. 560 § 4 k.c., zgodnie z którym kupujący nie może odstąpić od umowy, jeżeli wada jest nieistotna i to niezależnie od tego, czy przedmiot umowy był już w ramach uprawnień przysługujących kupującemu kiedykolwiek wymieniany bądź naprawiany. Ponadto, zgodnie z art. 565 k.c., jeżeli spośród rzeczy sprzedanych tylko niektóre są wadliwe i dają się odłączyć od rzeczy wolnych od wad, bez szkody dla obu stron, uprawnienie kupującego do odstąpienia od umowy ogranicza się wyłącznie do rzeczy wadliwych. Wyjątkowo, na zasadzie art. 562 § 1 k.c., jeżeli w umowie sprzedaży zastrzeżono, że dostarczenie rzeczy sprzedanych ma nastąpić częściami, a sprzedawca mimo żądania kupującego nie dostarczył zamiast rzeczy wadliwych takiej samej ilości rzeczy wolnych od wad, kupujący może od umowy odstąpić także w zakresie części rzeczy, które mają być dostarczone później. Podsumowując, Zamawiający w żadnym wypadku nie może odstąpić od całej umowy, ale tylko w zakresie towarów wadliwych oraz towarów, które nie zostały jeszcze dostarczone, pod warunkiem wszakże, że wady towarów są istotne, a wykonawca nie dokona wymiany wadliwych towarów.”

**Odpowiedź 7: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.**

**Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje również termin składania ofert ustalony do dnia 17.02.2017 r. do godziny 10.00 oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 10.30.**

Załącznik:

1. Formularz oferty – zaktualizowane brzmienie.

Egz.:

1. adresat.
2. aa.

**Telefony:**

Centrala:	032 42-91-000	Główny Księgowy:	032 42-91-299	Dział Zamówień Publicznych:	032 42-91-287
Sekretariat:	032 42-91-251	Dział Organizacyjny:	032 42-92-613	Dział Zaopatrzenia:	032 42-91-214
Fax:	032 42-28-272				