



LAS-1240-PN/68-2016

Rybnik, dnia 13.04.2017 r.

Do Wykonawców uczestniczących
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

WYJAŚNIENIE - MODYFIKACJA 1

W PRZETARGU NIEOGRANICZONYM NA:

dostawy wyrobów medycznych do zabiegów okulistycznych
wraz z użyczeniem urządzenia (zamówienie nr LAS-1240-PN/68-2016)
ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 10.03.2017 r., nr 2017/S 049-089491

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

Pytanie 1: „dot. § ust. 1 projektu umowy: Zwracamy się z prośbą o dodanie do ww. paragrafu zapisu:
>>... Pierwsza dostawa sterylnie zapakowanych zestawów do operacji usunięcia
zaćmy, zestawów do operacji witrektomii tylnej, zestawów do operacji przedniego
i tylnego odcinka oka nastąpi w terminie do 6 tygodni od chwili złożenia zamówienia.
Wykonawca do chwili realizacji zamówienia właściwego zestawu dostarczy zestawy
zastępcze o składzie zbliżonym do właściwego - dot. pozycji 1, 2,3, 4, 5,6<< Oferowane
przez Wykonawcę zestawy do operacji produkowane są pod indywidualne potrzeby każdego
Zamawiającego. Minimalny czas niezbędny na wyprodukowanie zestawów operacyjnych
przez producenta wynosi 5 do 6 tygodni, dlatego Wykonawca nie ma możliwości
zrealizowania, a tym samym zaoferowania pierwszej dostawy w terminie 3 dni od chwili
złożenia zamówienia.”

Odpowiedź 1: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy. Zamawiający informuje, że bez wprowadzenia ww. zmian dopuszcza w obecnym wzorze umowy w § 17.pkt 2 f zmianę numeru katalogowego towaru.

Pytanie 2: „dot. zał. Nr 1.2, pkt. VII, poz. 2: Czy Zamawiający dopuszcza złożenie oferty na końcówki endodiatermiczne o średnicy 25G i 27G (bez końcówek 23G)?”

Odpowiedź 2: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie asortymentu pierwotnie określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia jak również asortymentu opisanego w powyższym pytaniu przy zachowaniu pozostałych wymagań zawartych w formularzu cenowym i ustalonych niniejszym pismem. W przypadku zaoferowania asortymentu dopuszczonego niniejszym wyjaśnieniem – modyfikacją należy w zał. nr 1.2 SPECYFIKACJA PARAMETRÓW TECHNICZNYCHUŻYCZENIE APARATU DO: FAKOEMULSYFIKACJI ZAĆMY, WITREKTOMII PRZEDNIEJ I WITREKTOMII TYLNEJ Z MODUŁEM DO FOTOKOAGULACJI nanieść stosownie skorygowane zapisy –tak, by z oferty jasno wynikało co wykonawca zaoferował.

Pytanie 3: „dot. zał. Nr 1.2, pkt. IX, poz. 4: Czy Zamawiający dopuszcza zaoferowanie aparatu posiadającego czas trwania impulsu w zakresie od 10 ms do 2000 ms”

Odpowiedź 3: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie asortymentu pierwotnie określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia jak również asortymentu opisanego w powyższym pytaniu przy zachowaniu pozostałych wymagań zawartych w formularzu cenowym

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

i ustalonych niniejszym pismem. W przypadku zaferowania asortymentu dopuszczonego niniejszym wyjaśnieniem – modyfikacją należy w zał. nr 1.2 SPECYFIKACJA PARAMETRÓW TECHNICZNYCHUŻYCZENIE APARATU DO: FAKOEMULSYFIKACJI ZAĆMY, WITREKTOMII PRZEDNIEJ I WITREKTOMII TYLNEJ Z MODUŁEM DO FOTOKOAGULACJI nanieść stosownie skorygowane zapisy –tak, by z oferty jasno wynikało co wykonawca zaferował.

Pytanie 4: „dot. zał. Nr 1.2, pkt. IX, poz. 5: Czy Zamawiający dopuszcza zaferowanie aparatu posiadającego czas trwania przerwy między impulsami od 30 do 1000 ms ?”

Odpowiedź 4: Zamawiający dopuszcza zaferowanie asortymentu pierwotnie określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia jak również asortymentu opisanego w powyższym pytaniu przy zachowaniu pozostałych wymagań zawartych w formularzu cenowym i ustalonych niniejszym pismem. W przypadku zaferowania asortymentu dopuszczonego niniejszym wyjaśnieniem – modyfikacją należy w zał. nr 1.2 SPECYFIKACJA PARAMETRÓW TECHNICZNYCHUŻYCZENIE APARATU DO: FAKOEMULSYFIKACJI ZAĆMY, WITREKTOMII PRZEDNIEJ I WITREKTOMII TYLNEJ Z MODUŁEM DO FOTOKOAGULACJI nanieść stosownie skorygowane zapisy –tak, by z oferty jasno wynikało co wykonawca zaferował.

Pytanie 5: „dot. zał. Nr 1.2, pkt. X, poz. 9: Czy zamawiający dopuszcza współpracę z filtrem, którego aktywacja jest wymuszana przez aparat i następuje ręcznie na czas trwania laserowania?”

Odpowiedź 5: Zamawiający dopuszcza zaferowanie asortymentu pierwotnie określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia jak również asortymentu opisanego w powyższym pytaniu przy zachowaniu pozostałych wymagań zawartych w formularzu cenowym i ustalonych niniejszym pismem. W przypadku zaferowania asortymentu dopuszczonego niniejszym wyjaśnieniem – modyfikacją należy w zał. nr 1.2 SPECYFIKACJA PARAMETRÓW TECHNICZNYCHUŻYCZENIE APARATU DO: FAKOEMULSYFIKACJI ZAĆMY, WITREKTOMII PRZEDNIEJ I WITREKTOMII TYLNEJ Z MODUŁEM DO FOTOKOAGULACJI nanieść stosownie skorygowane zapisy –tak, by z oferty jasno wynikało co wykonawca zaferował.

Pytanie 6: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 1 ust. 5 wzoru umowy w brzmieniu: „Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania zamówień na towar w ilościach uzależnionych od swoich rzeczywistych potrzeb. W każdym wypadku jednak Zamawiający zrealizuje umowę na poziomie 80% wartości określonej w § 2 ust. 1. Z zastrzeżeniem zdania poprzedniego, realizacja tego uprawnienia nie niesie dla Zamawiającego żadnych negatywnych skutków prawnych, w szczególności ograniczenie przez Zamawiającego zamówienia na towar zarówno w zakresie rzeczowym, jak i ilościowym nie stanowi odstępstwa od Umowy nawet w części, nie skutkuje odpowiedzialnością Zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, a Wykonawcy nie przysługuje roszczenie odszkodowawcze.” Uzasadnienie: Zgodnie z prawem zamawiający ma obowiązek określenia minimalnego poziomu zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany – w wysokości pozwalającej wykonawcom na rzetelne i właściwe dokonanie wyceny oferty. Zagwarantowanie realizacji zamówienia na poziomie niższym niż 80% pozostawia wykonawcę w zbyt dużej niepewności co do ostatecznego zakresu, jaki uda mu się zrealizować w ramach umowy, oraz uniemożliwia mu w ten sposób kalkulację ceny umownej.”

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

Pytanie 7: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 1 ust. 8 wzoru umowy w brzmieniu: „Wykonawca jest obowiązany do przedłożenia odpowiednich dokumentów określających zachowanie warunków PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, o których mowa w ust. 7 na każde wezwanie Zamawiającego.” Uzasadnienie: Warunki, jakie spełniać ma przedmiot zamówienia, określono w § 1 ust. 7, a nie ust. 6 wzoru umowy.”

Odpowiedź 7: Zamawiający koryguje omyłkę pisarską. Zmiana ta zostanie wprowadzona do umowy zawartej z Wykonawcą.

Pytanie 8: „Zwracam się z prośbą o dodanie do § 2 wzoru umowy, po ust. 2, nowego ustępu 2a w brzmieniu: „Wykonawca ma prawo do kontroli depozytu i natychmiastowego odebrania złożonych w depozyt towarów w przypadku ujawnienia, iż przechowywane są one w nieodpowiednich warunkach. W trosce o należyłą gospodarkę materiałową Zamawiający obowiązany jest pobierać z depozytu towary począwszy od tych o najkrótszym terminie przydatności. Najpóźniej na 6 miesięcy przed upływem terminu przydatności danego towaru Zamawiający może wystąpić do Wykonawcy o jego wymianę na taki sam termin o dłuższym terminie przydatności. W przypadku nieskorzystania z powyższego uprawnienia Wykonawca wystawi Zamawiającemu fakturę na towary, które przeterminują się w depozycie. Po zakończeniu obowiązywania umowy Zamawiający zobowiązany jest zwrócić Wykonawcy złożony do depozytu towar w stanie niepogorszonym. Wykonawca może w dowolnej chwili wystawić Zamawiającemu fakturę za towar, który ulegnie uszkodzeniu, zniszczeniu, zaginięciu lub przeterminowaniu.” Uzasadnienie: W celu zagwarantowania prawidłowej współpracy celowe jest uzupełnienie wzoru umowy o zapisy regulujące obowiązki stron wynikające z konieczności należytego przechowywania towaru oddanego w depozyt oraz możliwości jego uszkodzenia, zniszczenia, zaginięcia lub przeterminowania.”

Odpowiedź 8: Zamawiający dodaje ww. zapis do wzoru umowy. Zmiana ta zostanie wprowadzona do umowy zawartej z Wykonawcą.

Pytanie 9: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 2 ust. 8 wzoru umowy w brzmieniu: >>W przypadku **zwłoki** w dostawie towaru ponad termin określony w ust.1 lub w przypadku **zwłoki** w realizacji reklamacji, Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy faksem, ma prawo zakupić tę partię towaru u innego dostawcy i odmówić przyjęcia spóźnionej dostawy. W tym przypadku Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia kosztów transportu związanych z zakupioną przez Zamawiającego partią towaru **oraz pokrycia różnicy w cenie pomiędzy tą partią towaru o towarem zaofiarowanym przez Wykonawcę**, a Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę karę umowną, o której mowa w § 9 ust. 1.<<

Uzasadnienie:

- Odstąpienie od zamówienia danej partii towaru i zakupienie jej od innego dostawcy powinno być dopuszczalne jedynie w sytuacji zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ mianem >>opóźnienia<< prawo określa każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny. Opóźnienie może więc wynikać również z przyczyn niezależnych od wykonawcy, np. z działania siły wyższej, i nie jest zasadne karanie wykonawcy w takich okolicznościach;

- Wykonawca może zobowiązać się do zwrotu zamawiającemu różnicy w cenie zakupu zastępczego i wynikających z niego kosztów dostawy, ale nie może zobowiązać się do zwrotu wszelkich, bliżej nieokreślonych >>dodatkowych kosztów<<, ponieważ nie ponosi odpowiedzialności za personel zamawiającego i podmioty trzecie, które realizować będą dostawę zastępczą i wskutek własnych zaniedbań mogą doprowadzić do powstania nieuzasadnionych kosztów.”

Odpowiedź 9: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 10: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 4 ust. 5 wzoru umowy w brzmieniu: >>Wykonawca w razie zajścia okoliczności, o której mowa w ust. 4 jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu pisemnej informacji w zakresie uzasadniającym zmiany cen.<<

Uzasadnienie: Okoliczność uzasadniająca waloryzację ceny, tj. zmiana stawki VAT, została określona w § 4 ust. 4, a nie ust. 3 wzoru umowy.”

Odpowiedź 10: Zamawiający koryguje omyłkę pisarską. Zmiana ta zostanie wprowadzona do umowy zawartej z Wykonawcą.

Pytanie 11: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 7 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu: >>Wykonawca zobowiązuje się w okresie obowiązywania niniejszej umowy ubezpieczyć przedmiot użyczenia od wszelkich **statystycznie prawdopodobnych** ryzyk<<.

Uzasadnienie: Nie jest zasadne, a w praktyce nie jest nawet możliwe ubezpieczenie urządzenia od wszelkich teoretycznie istniejących ryzyk, jak np. trzęsienie ziemi czy upadek meteorytu.”

Odpowiedź 11: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 12: „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 7 ust. 3 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Wykonawca nie może przyzwolić na to, aby zamawiający nie poczuwał się do należytej dbałości o oddane mu w użyczenie urządzenie. W świetle kwestionowanego zapisu nawet rażące niedbalstwo zamawiającego (które zgodnie z prawem stanowi przypadek winy nieumyślnej) wyłącza jego odpowiedzialność za zniszczenie urządzenia, na co wykonawca nie może się zgodzić.”

Odpowiedź 12: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 13: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 9 ust. 1 – 3 wzoru umowy w brzmieniu:

*>>1. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę kary umowne w przypadku niedotrzymania terminu dostawy, tj. niedostarczenia towaru w terminie i na warunkach określonych w § 2 lub w przypadku niedotrzymania terminów określonych w § 3 w wysokości 0,2% wartości dostawy **netto** objętej zamówieniem za każdy dzień **zwłoki, lecz nie więcej niż 10%** tej wartości za każde naruszenie.*

*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.*

*3. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę kary umowne w przypadku niedotrzymania terminu dostarczenia przedmiotu użyczenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 w wysokości 500 zł za każdy dzień **zwłoki, lecz nie więcej niż 10% wartości urządzenia.<<***

Uzasadnienie: - Kara umowna powinna być naliczana od wartości netto zobowiązania, ponieważ z ekonomicznego punktu widzenia to wartość netto, a nie brutto, stanowi dla wykonawcy rzeczywisty ekwiwalent jego świadczenia; - Kara umowna powinna być należna jedynie w sytuacji zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od wykonawcy; - Brak górnego limitu naliczania kar umownych może w teorii doprowadzić do ogromnej dysproporcji pomiędzy wysokością naliczonej kary umownej a poniesioną przez zamawiającego stratą.”

Odpowiedź 13: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 14: „Zwracam się z prośbą o dodanie do § 9 wzoru umowy, po ust. 2, nowego ustępu 2a w brzmieniu: >>Wykonawca może nałożyć na Zamawiającego karę umowną w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy netto za rozwiązanie umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.<<

Uzasadnienie: Umowa sprzedaży jest umową wzajemną, co oznacza, że strony nie mogą kształtować jej w sposób podważający zasadę ekwiwalentności ich świadczeń. Jeśli zatem zamawiający domaga się zapłaty od wykonawcy kary umownej za odstąpienie od umowy z winy wykonawcy, to musi zaoferować zapłatę takiej samej kary w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.”

Odpowiedź 14: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 15: „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 9 ust. 4 wzoru umowy.

Uzasadnienie: W ocenie wykonawcy 3-krotny wzrost stawki kary umownej w przewidzianych przez zamawiającego okolicznościach jest niesprawiedliwy i sprzeczny z zasadami współzycia społecznego. Urządzenie może być niesprawne 2 razy w miesiącu, za każdym razem przez tydzień, lub 3 razy w miesiącu, za każdym razem przez godzinę. W tym drugim wypadku szkoda zamawiającego jest nieporównywalnie mniejsza, dlatego zatem kara umowna ma być 3-krotnie większa?”

Odpowiedź 15: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 16: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 9 ust. 6 wzoru umowy w brzmieniu: >>Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, bez konieczności uprzedniego wzywania Wykonawcy do należytej realizacji umowy, i naliczyć karę umowną w wysokości 10% **wartości netto**

niezrealizowanej części umowy, w przypadku, gdy jednorazowa **zwłoka** Wykonawcy względem terminu wykonania dostawy przekroczy 7 dni kalendarzowych<<.

Uzasadnienie:

- Kara umowna za odstąpienie od umowy powinna być naliczana jedynie od wartości niewykonanej części umowy. Zamawiający nie może domagać się od wykonawcy takiej samej kary umownej w sytuacji, gdy wykonawca umowę wykona w 1% i w sytuacji, gdy wykona ją w 99%, gdyż godzi to w zasady współżycia społecznego.”

- Opóźnienie (w przeciwieństwie do zwłoki) może wynikać z przyczyn niezależnych od wykonawcy, a nie jest sprawiedliwe karanie wykonawcy z takich przyczyn;

- Zgodnie z prawem zamawiający w żadnym wypadku nie może odstąpić od całej umowy z powodu wady jednego dostarczonego przedmiotu, ale tylko co do tego wadliwego przedmiotu, pod warunkiem, że jego wada jest istotna, a wykonawca nie dokona jego wymiany w terminie. Poza tym § 3 ust. 3 wzoru umowy określa 14-dniowy termin na wymianę wadliwego towaru, dlatego zatem zamawiający miałby być uprawniony do odstąpienia od umowy już po upływie 3 dni?”

Odpowiedź 16: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 17: Zwracam się z prośbą o dodanie do § 9 wzoru umowy, po ust. 6, nowego ustępu 6a w brzmieniu: >>Wykonawca ma prawo odstąpić od umowy, bez konieczności uprzedniego wzywania Zamawiającego do należytej realizacji umowy, i naliczyć karę umowną w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy, w przypadku, gdy jednorazowa zwłoka Zamawiającego względem terminu zapłaty przekroczy 7 dni kalendarzowych<<.

Uzasadnienie: Wprowadzenie powyższego zapisu jest konieczne dla zagwarantowania równowagi obu stron umowy wzajemnej.

Odpowiedź 17: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 18: „Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 9 ust. 7 wzoru umowy w brzmieniu: >>W sytuacji, gdy kara umowna nie pokrywa szkody, **każdej ze stron** przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej na zasadach ogólnych.<<

Uzasadnienie: Wprowadzenie powyższego zapisu jest konieczne dla zagwarantowania równowagi obu stron umowy wzajemnej.”

Odpowiedź 18: Zamawiający modyfikuje zapis wzoru umowy. Zmiana ta zostanie wprowadzona do umowy zawartej z Wykonawcą.

Pytanie 19: „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 12 lit. b wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z prawem kupujący może odstąpić od umowy tylko co do towaru wadliwego – jeśli wada jest istotna i nie została usunięta przez sprzedającego. Opcjonalnie kupujący może odstąpić również co do towarów, które nie zostały jeszcze dostarczone, ale nigdy w stosunku do całej umowy.”

Odpowiedź 19: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 20: „Zwracam się z prośbą o usunięcie § 14 ust. 3 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Wykonawca nie może zobowiązać się, że zapłata jego należności dokonana zostanie bezpośrednio przez zamawiającego, ponieważ leży to poza sferą jego woli. Zgodnie z prawem zamawiający może udzielić podmiotowi trzeciemu zgody na spłacenie jego długu w celu wstąpienia w prawa wierzyciela. Prawo przewiduje również szereg przypadków, w których spełnienie świadczenia na rzecz innego podmiotu niż bezpośrednio na rzecz wykonawcy będzie skutkowało umorzeniem długu zamawiającego do wykonawcy, np. gdy świadczenie takie wyegzekwuje komornik na poczet zadłużenia wykonawcy u innego wierzyciela. Wykonawca nie może zatem podjąć zobowiązania opisanego w § 14 ust. 3 wozu umowy, ponieważ leży ono poza sferą jego woli.”

Odpowiedź 20: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 21: „dot. § 2 ust. 4 projektu Umowy: Proszę o wydłużenie terminu (godziny realizacji) dostaw do godz. 14.00. realizacja dostaw do godz. 12.00 jest dla Wykonawcy bardzo trudna do realizacji.”

Odpowiedź 21: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 22: „dot. §7 ust. 1 projektu umowy: Zwracamy się z prośbą o wydłużenie przerwy w funkcjonowaniu aparat z 24 godzin do 48 godzin.”

Odpowiedź 22:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 23: „dot. §7 ust. 2 projektu umowy: Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od ubezpieczenia sprzętu od wszelkich ryzyk.”

Odpowiedź 23: 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 19.04.2017 r. do godziny 10.00 oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 10.30.

Egz.:

1. adresat.
2. aa.