SPZZOZ.ZP/9/2017 Przasnysz, dn. 04.05.2017 r

**Do wszystkich,**

**Którzy pobrali SIWZ**

Dotyczy: przetargu na dostawę materiałów medycznych do operacji zaćmy metodą fakoemulsyfikacji oraz użyczenie fakoemulsyfikatora dla Oddziału okulistycznego SPZZOZ w Przasnyszu

 W odpowiedzi na zapytania, które wpłynęły do Zamawiającego udzielamy odpowiedzi:

**Pytanie 1, dot. rodziały V, pkt. 1 c SIWZ:**

**Czy Zamawiający uzna za spełniony wymóg posiadania zdolności technicznej lub zawodowej, gdy Wykonawca załączy do oferty wykaz dostaw na dostawę materiałów eksploatacyjnych do urządzeń medycznych wraz z bezpłatnym użyczeniem aparatu do witrektomii i fakoemulsyfikacji o wartości podanej w siwz?**

*Odp. Zamawiający uzna warunek za spełniony.*

**Pytanie 2:**

**Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 3 ust. 6 wzoru umowy w brzmieniu: *„Zmiana cen wymaga formy pisemnej w formie Aneksu, za wyjątkiem sytuacji opisanej w ust. 5 powyżej.”***

**oraz o przyjęcie § 11 ust. 7 wzoru umowy w brzmieniu: *„Wszelkie zmiany i uzupełnienia niniejszej umowy wymagają dla swej ważności formy pisemnej w postaci aneksu pod rygorem nieważności, za wyjątkiem sytuacji opisanej w § 3 ust. 5.”***

**Uzasadnienie: Proponowana zmiana ma charakter redakcyjny i zmierza do usunięcia wewnętrznej sprzeczności poszczególnych zapisów umowy. Jeśli zgodnie z § 3 ust. 5 zmiana ceny na skutek zmiany stawki VAT wchodzi w życie „automatycznie z dniem wejścia w życie odpowiednich przepisów”, to kolejne zapisy wzoru umowy nie powinny temu zaprzeczać.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy w Umowie.*

**Pytanie 3:**

**Zwracam się z prośbą o usunięcie § 5 ust. 5 wzoru umowy.**

**Uzasadnienie: Jeżeli na podstawie decyzji lub orzeczenia właściwego organu korzystanie z rzeczy sprzedanej lub rozporządzanie nią jest ograniczone lub zabronione, to rzecz ta obciążona jest tzw. wadą prawną. Jednakże chwilą decydującą dla istnienia wady prawnej jest chwila sprzedaży, a przy rzeczach indywidualnie oznaczonych – chwila wydania rzeczy kupującemu. Niezasadnie byłoby bowiem obciążać sprzedawcę odpowiedzialnością za okoliczności, na które zwykle nie ma wpływu. Z chwilą wydania rzeczy zamawiającemu przechodzą na niego wszelkie korzyści i ciężary z nią związane, a zatem również ryzyko zakazania lub ograniczenia używania rzeczy. Postanowienia wzoru umowy nie powinny przewidywać, że ryzyko to, po wydaniu rzeczy, w dalszym ciągu spoczywa na wykonawcy.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy w Umowie.*

**Pytanie 4:**

**Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 6 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu następującym:**

***„W razie stwierdzenia wad soczewek i materiałów eksploatacyjnych Zamawiający zgłosi Wykonawcy reklamację, Wykonawca zaś zobowiązany jest dokonać wymiany wadliwych materiałów w ciągu 7 dni roboczych od dnia przesłania pisemnej reklamacji oraz wadliwych materiałów”***

**Uzasadnienie: Wykonawca nie może ustosunkować się do reklamacji jakościowej, dopóki nie będzie mógł naocznie zbadać reklamowanego towaru, dlatego w opinii wykonawcy składając pisemną reklamację, zamawiający powinien także przesłać mu wadliwy towar.**

*Odp. Zamawiający wyraża zgodę*

**Pytanie 5:**

**Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 7 ust. 1 i 2 wzoru umowy w brzmieniu:**

***„ 1.* Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:**

***a) w wysokości 2% wartości netto niezrealizowanej części umowy, gdy Zamawiający odstąpi od umowy z powodu okoliczności, leżących po stronie Wykonawcy,***

***b) 0,2% wynagrodzenia umownego netto przedmiotu umowy nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jednak nie więcej niż 5% tej wartości,***

***c) w wysokości 0,2% wynagrodzenia umownego netto za wadliwą część dostawy, chyba, że Wykonawca w porozumieniu z Zamawiającym zobowiąże się do wymiany przedmiotu umowy w ciągu 48 godzin.***

***d) 0,2% wynagrodzenia umownego netto przedmiotu umowy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki licząc od następnego dnia po terminie, w którym naprawa, konserwacja lub przegląd miał być dokonany, jednak nie więcej niż 5% tej wartości.***

***2. Zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy kary umowne w wysokości 2% wartości netto niezrealizowanej części przedmiotu umowy w razie odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z powodu okoliczności, leżących po stronie Zamawiającego.”***

**Uzasadnienie:**

**- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych od wartości netto wynagrodzenia, ponieważ to kwota netto określa wartość zobowiązania wykonawcy (art. 32 PZP), zaś kwota VAT składająca się na wynagrodzenie brutto jest tylko podatkiem, którego płatnikiem jest wykonawca;**

**- Kara umowa powinna być adekwatna do rozmiaru wyrządzonej szkody, nie powinna być zbyt wygórowana. W opinii wykonawcy, w przypadku dostawy wadliwych towarów - zasadne jest naliczanie kary umownej od wynagrodzenia należnego za tą wadliwą część dostawy, a nie od całej dostawy w ramach której wystąpiły wadliwe materiały;**

**- W przypadku naliczania kar umownych za każdy dzień zwłoki zasadne jest przyjęcie górnego limitu jej naliczania w celu uniknięcia dysproporcji pomiędzy wysokością naliczonej kary umownej a poniesioną przez zamawiającego stratą.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy w Umowie dotyczące wysokości kar. Jednocześnie ustala, że naliczania będą wykonywane od wartości netto*

**Pytanie 6:**

**Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 8 ust. 1 lit. b wzoru umowy w brzmieniu:**

***„zakupu przedmiotu umowy u innego wykonawcy w przypadku niezrealizowania dostaw w terminie na koszt Wykonawcy - w takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia wyłącznie różnicy w cenie oraz kosztów transportu związanych z realizacją dostawy zastępczej, a Zamawiający udokumentuje Wykonawcy poniesione koszty”***

**Uzasadnienie: Wykonawca nie powinien zostać obarczony ryzkiem wykonania dostawy przez podmiot trzeci, ponieważ nie ma on żadnego wpływu na jego wybór oraz wykonanie przez niego zlecenia.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy w Umowie.*

**Pytanie 7:**

**Zawracam się z prośbą o przyjęcie § 10 ust. 1 lit. A pkt 3 wzoru umowy w brzmieniu: *„w przypadku trzykrotnej zwłoki w wymianie wadliwego przedmiotu umowy”***

**Uzasadnienie: Jeśli zgodnie z prawem oraz umową wykonawca dysponuje każdorazowo określonym terminem na wymianę wadliwego towaru, to jednocześnie sam fakt zaistnienia wady nie powinien uprawniać zamawiającego do odstąpienia od umowy. Należy przy tym zauważyć, że sam fakt zaistnienia wady nie przesądza jeszcze o nienależytym wykonaniu umowy przez wykonawcę – wada może wystąpić z przyczyn, na które wykonawca nie ma wpływu. Dlatego zamawiający powinien być uprawniony do dostąpienia od umowy dopiero gdy wykonawca nie wymienia wadliwego towaru – wówczas bowiem nie wykonuje on umowy w sposób należyty.**

*Odp. Zamawiający wyraża zgodę.*

 Z poważaniem