



SZPITAL MIEJSKI
W ZABRZU

Zabrze 22 / 11 / 2016r.

SM/DZ/2016/

WSZYSCY WYKONAWCY

**PRZETARG NIEOGRANICZONY NR 21/PN/16
NA DZIERŻAWĘ ANALIZATORA HEMATOLOGICZNEGO WRAZ Z SUKCESYWNĄ
DOSTAWĄ ODCZYNNIKÓW I MATERIAŁÓW ZUŻYWALNYCH**

**WYJAŚNIENIA NA PODSTAWIE ART 38 UST 1 i UST 4 USTAWY PRAWO
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

Pytanie nr 1 – do wzoru umowy

§3 ust. 2: *Prosimy o uszczegółowienie zapisu dotyczącego możliwości natychmiastowego rozwiązania umowy przez Zamawiającego, gdyż zapis w dotychczasowym brzmieniu jest na tyle ogólny iż może prowadzić do różnic interpretacyjnych w zakresie „niewykonania lub nienależytego wykonania umowy”, a w konsekwencji do nadużyć.*

Odpowiedź 1

Zamawiający uważa, że zwarte w §3 ust. 2 zapisy są czytelne i nie wymagają uszczegółowienia.

Pytanie nr 2 – do wzoru umowy

§4 ust. 2: *Prosimy o doprecyzowanie zapisu dotyczącego składania zamówień. Proponujemy następujący zapis:*

„Minimalne dane niezbędne do prawidłowego zamówienia Odczynników to: nazwa i adres Zamawiającego, nazwa handlowa i numer katalogowy zamawianych produktów, ilość, cena lub wskazanie właściwej umowy handlowej, miejsce dostawy oraz oczekiwana data dostawy. W przypadku materiału kontrolnego, niezbędną informacją jest również numer zamawianej serii (LOT), zgodnie z harmonogramem dostaw. Czas realizacji zamówienia biegnie od momentu jego skutecznego dotarcia do Wykonawcy.”

Powyższy zapis umożliwia zapewnienie pod względem technicznym ciągłości dostaw do Zamawiającego. Powyższy zapis stanowi gwarancję Wykonawcy do rzetelnego wywiązywania się z zobowiązań dotyczących dostaw Odczynników względem Zamawiającego – umożliwia precyzyjne planowanie oraz zapewnia pewność dostaw, pogłębiając wzajemne zaufanie obu stron umowy.

Odpowiedź 2

Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy w związku z tym rozszerza dotychczasowy zapis §4 ust 2 wzoru umowy o zaproponowany powyżej tekst.

Tym samym treść ust 2 w §4 ulega zmianie z;

- 1. Dostawa odczynników i materiałów zużywalnych do dzierżawionego analizatora będzie realizowana sukcesywnie przez cały okres obowiązywania umowy w drodze okresowych zamówień zgłaszanych przez Zamawiającego Wykonawcy, w terminie do 7 dni roboczych od daty złożenia zamówienia nadesłanego Wykonawcy fax--em.**
- na;
- 2. Dostawa odczynników i materiałów zużywalnych do dzierżawionego analizatora będzie realizowana sukcesywnie przez cały okres obowiązywania umowy w drodze okresowych zamówień zgłaszanych przez Zamawiającego Wykonawcy, w terminie do 7 dni roboczych**

od daty złożenia zamówienia nadesłanego Wykonawcy fax—em. Minimalne dane niezbędne do prawidłowego zamówienia Odczynników to: nazwa i adres Zamawiającego, nazwa handlowa i numer katalogowy zamawianych produktów, ilość, cena lub wskazanie właściwej umowy handlowej, miejsce dostawy oraz oczekiwana data dostawy. W przypadku materiału kontrolnego, niezbędną informacją jest również numer zamawianej serii (LOT), zgodnie z harmonogramem dostaw. Czas realizacji zamówienia biegnie od momentu jego skutecznego dotarcia do Wykonawcy

Pytanie nr 3 – do wzoru umowy

§4 ust. 6: Prosimy o uzupełnienie postanowienia poprzez dodanie zapisu w brzmieniu:

„W przypadku jednak gdy w okresie dzierżawy konieczność dokonania napraw powstanie z winy Zamawiającego na skutek nieprawidłowej eksploatacji przedmiotu umowy, koszty napraw i części zamiennych pokrywa Zamawiający”.

Odpowiedź 3

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 4 – do wzoru umowy

§4 ust. 7: Prosimy o doprecyzowanie, czy zamówienia każdorazowo zatwierdzone tylko przez Zarząd mają być realizowane?

Jeżeli tak, prosimy o modyfikację zapisu, w celu uniknięcia sytuacji braku realizacji (wstrzymania) zamówienia z powodu braku akceptacji Zarządu.

Odpowiedź 4

Zamawiający potwierdza, że zamówienia każdorazowo zatwierdzone są tylko przez Zarząd Szpitala Miejskiego Sp. z o.o. w Zabrze, a sformułowanie o treści „Zamówienie musi być zatwierdzone przez Zarząd Spółki” zawarte w ust 7 § 4 jest jednoznaczne i czytelne.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 5 – do wzoru umowy

§5 ust. 1: Prosimy o odpowiednią modyfikację ww. postanowienia poprzez zastąpienie zapisu „z tytułu czynszu dzierżawy i dostaw odbywać się będą w okresach miesięcznych” wyrażeniem „z tytułu czynszu dzierżawy odbywać się będą w okresach miesięcznych, a z tytułu dostaw po każdej zrealizowanej dostawie częściowej”.

Ze względu na wdrożony u Wykonawcy międzynarodowy zintegrowany system rozliczania SAP nie ma możliwości wystawia faktur zbiorczych.

Odpowiedź 5

Zamawiający przychyliła się do wniosku Wykonawcy w związku z tym wprowadza modyfikację wzoru umowy w zakresie ust 1 § 5 zmieniając jego dotychczasową treść cytując:

1. Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty należności za wykonanie przedmiotu umowy według cen jednostkowych określonych w załączniku nr 1 do umowy, na podstawie faktury, w terminie 60 dni od daty jej otrzymania. Strony ustalają, że rozliczenia między stronami z tytułu czynszu dzierżawy i dostaw odbywać się będą w okresach miesięcznych.

zapisem o treści

1. Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty należności za wykonanie przedmiotu umowy według cen jednostkowych określonych w załączniku nr 1 do umowy, na podstawie faktury, w terminie 60 dni od daty jej otrzymania Strony ustalają, że rozliczenia między stronami z tytułu czynszu dzierżawy odbywać się będą w okresach miesięcznych, a z tytułu dostaw po każdej zrealizowanej dostawie częściowej

Pytanie nr 6 – do wzoru umowy

§5: Prosimy o dodanie postanowienia w następującym brzmieniu:

„W wypadku przekroczenia terminu zapłaty Wykonawca będzie uprawniony do naliczania odsetek ustawowych zgodnie z ustawą o terminach zapłaty w transakcjach handlowych z dnia 8 marca 2013 r. za każdy dzień opóźnienia w zapłacie.”

Odpowiedź 6

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 7 – do wzoru umowy

§5: Prosimy o dodanie postanowienia w następującym brzmieniu:

„Nie dokonanie lub opóźnienie zapłaty należności za dostarczony towar nie upoważnia Wykonawcy do wstrzymania dostawy kolejnej partii towaru, chyba że zwłoka w zapłacie przekracza 60 dni.”

W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron, zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent swego świadczenia od kontrahenta, dlatego też zgodnie z art. 552 KC gdy kupujący dopuszcza się zwłoki z zapłatą ceny na dostarczony towar i powstaje przypuszczenie że zapłata za towar który będzie dostarczony później nie nastąpi, sprzedawca może powstrzymać się z dostarczeniem pozostałego towaru wyznaczając dodatkowy termin do zabezpieczenia zapłaty.

Odpowiedź 7

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 8 – do wzoru umowy

§6 ust. 1 pkt. b) i ust. 2: Prosimy o modyfikację ww. postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości pozostałej do realizacji umowy, nie zaś od kwoty brutto wskazanej w §2 umowy.

W sytuacji gdy umowa dotyczy świadczeń ciągłych, a dostawa odczynników będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, odstąpienie do umowy może dotyczyć niewielkiej partii odczynników, w konsekwencji zastrzeżenie kary umownej naliczanej od wynagrodzenia umownego brutto będzie miało charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji nie budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Jednocześnie prosimy o zmniejszenie wysokości kary z 20% na 10%, co jest powszechnie praktykowane w ramach umów w sprawie zamówień publicznych.

Odpowiedź 8

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 9 – do wzoru umowy

§6 ust. 2 lit. a): Prosimy o modyfikację ww. postanowienia umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości czynszu dzierżawnego.

Zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy ma charakter rażąco zawyżony.

Odpowiedź 9

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 10 – do wzoru umowy

§6 ust. 2 lit. a) i b): Prosimy o zmianę ww. postanowień wzoru umowy poprzez zastąpienie użytych sformułowań „za każdy dzień opóźnienia” zwrotem „za każdy dzień zwłoki”.

Opóźnienie oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, podczas gdy zwłoka (tzw. kwalifikowane opóźnienie) oznacza uchybienie terminowi spowodowane przyczynami, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Zdaniem Wykonawcy karę umowną należy kwalifikować jako zryczałtowane odszkodowanie, przy czym przesłanką warunkującą zapłatę tegoż odszkodowania mogą być wyłącznie okoliczności, za które dłużnik (w niniejszej sprawie Wykonawca) ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych. Z tych przyczyn kara umowna nie może być zastrzegana na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Stąd też Wykonawca wnosi o zastąpienie pojęcia: „opóźnienia” określeniem „zwłoki”.

Odpowiedź 10

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 11 – do wzoru umowy

§6 ust. 1 i ust. 2 lit. a) i b): Prosimy o modyfikację ww. postanowienia umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto nie brutto.

VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Odpowiedź 11

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 12 – do wzoru umowy

§6: Prosimy o uzupełnienie zapisu poprzez dodanie zdania:

„Obowiązek naliczania kar umownych nie dotyczy okoliczności, gdy Wykonawca wstrzyma kolejne dostawy na skutek zwłoki Zamawiającego w zapłacie ceny zakupu ponad 60 dni licząc od terminu zapłaty.”

Odpowiedź 12

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 13 – do wzoru umowy

§6: Prosimy o uzupełnienie ww. postanowienia wzoru umowy poprzez dodanie zapisu w brzmieniu:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umową w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z winy Zamawiającego, z wyłączeniem okoliczności, o której mowa w §3 ust. 3 niniejszej umowy”.

Odpowiedź 13

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 14 – do wzoru umowy

§6: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu:

"Łącznie wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości umowy wskazanej w §2 niniejszej umowy".

Odpowiedź 14

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 15 – do wzoru umowy

§7 ust. 2: Zamawiający zastrzega sobie prawo do realizowania zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb oraz do ograniczenia zamówień w zakresie rzeczowym i ilościowym.. W związku z powyższym prosimy o zastrzeżenie, iż ograniczenie zamawianego asortymentu nie przekroczy 20% poprzez dodanie zapisu w brzmieniu:

„, przy czym zmniejszenie zamawianego asortymentu nie przekroczy 20%”.

Odpowiedź 15

Zamawiający przychyliła się do wniosku Wykonawcy w związku z tym, gwarantuje realizację przedmiotu zamówienia na minimalnym poziomie 80 % w stosunku do ilości określonej w SIWZ. Uwzględniając powyższe Zamawiający wprowadza modyfikację wzoru umowy w zakresie ust 2 § 7 POSTANOWIENIA KOŃCOWE zmieniając jego dotychczasową treść cytując:

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb i posiadanych środków finansowych oraz do ograniczenia zamówień w zakresie rzeczowym i ilościowym, co nie jest odstępstwem od wykonania umowy, ani odstąpieniem od niej, nawet w części, a wykonawca nie nabywa roszczeń z tego tytułu.

zapisem o treści

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb i posiadanych środków finansowych oraz do ograniczenia zamówień w zakresie rzeczowym i ilościowym, przy czym Zamawiający gwarantuje, że faktycznie zamówiona ilość przedmiotu umowy będzie nie mniejsza aniżeli 80 % ilości

wskazanej w SIWZ. Wykonawca nie nabywa w stosunku do zamawiającego żadnych roszczeń z tego tytułu.

Pytanie nr 16 – do wzoru umowy

§7: Prosimy o modyfikację ww. postanowienia na zapis w brzmieniu:

„Każdej ze Stron przysługuje możliwość wypowiedzenia niniejszej umowy z zachowaniem 1-miesięcznego okresu wypowiedzenia po uprzednim pisemnym poinformowaniu drugiej Strony”.

Odpowiedź 16

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej zmiany do wzoru umowy.

Pytanie nr 17 – do wzoru umowy

Na podstawie ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych prosimy o uzupełnienie wzoru umowy poprzez dodanie postanowień w brzmieniu:

1. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji o charakterze organizacyjnym, ekonomicznym i technicznym mogących stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa Zamawiającego w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1503 ze zm.), jak również zobowiązuje się do przestrzegania przepisów ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2014 r. poz. 1182 ze zm.) oraz ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz.U. Nr 182, poz. 1228ze zm.), w tym w szczególności do:
 - a) ochrony i zabezpieczenia danych zgodnie z wymogami ustaw,
 - b) przetwarzania informacji i danych osobowych wyłącznie w zakresie i celu przewidzianym w umowie,
 - c) zachowania w tajemnicy danych osobowych pozyskanych w związku z realizacją umowy
 - d) zwrotu wszelkich zawierających dane osobowe nośników danych przekazanych przez Zamawiającego oraz trwałego zniszczenia wszystkich ich kopii,
 - e) niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o każdym przypadku naruszenia bezpieczeństwa danych.
1. Zachowanie poufności informacji, o których mowa w ust.1 obowiązuje Wykonawcę także po rozwiązaniu umowy.
2. Naruszenie obowiązku, o którym mowa w ust. 1 powoduje odpowiedzialność Wykonawcy za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu (na zasadach wynikających z kodeksu cywilnego) oraz stanowi podstawę do rozwiązania niniejszej umowy przez Zamawiającego z zachowaniem 14dniowego okresu wypowiedzenia.

Odpowiedź 17

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do wzoru umowy zaproponowanej zmiany polegającej na rozszerzeniu §7 o zaproponowane powyżej zapisy poprzez dodanie trzech dodatkowych ustępów i zmianę numeracji pierwotnych jego zapisów wg poniższego wzoru;

4. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji o charakterze organizacyjnym, ekonomicznym i technicznym mogących stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa Zamawiającego w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1503 ze zm.), jak również zobowiązuje się do przestrzegania przepisów ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2014 r. poz. 1182 ze zm.) oraz ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz.U. Nr 182, poz. 1228ze zm.), w tym w szczególności do:
 - a) ochrony i zabezpieczenia danych zgodnie z wymogami ustaw,
 - b) przetwarzania informacji i danych osobowych wyłącznie w zakresie i celu przewidzianym w umowie,
 - c) zachowania w tajemnicy danych osobowych pozyskanych w związku z realizacją umowy
 - d) zwrotu wszelkich zawierających dane osobowe nośników danych przekazanych przez Zamawiającego oraz trwałego zniszczenia wszystkich ich kopii,
 - e) niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o każdym przypadku naruszenia bezpieczeństwa danych.

5. *Zachowanie poufności informacji, o których mowa w ust.1 obowiązuje Wykonawcę także po rozwiązaniu umowy.*
6. *Naruszenie obowiązku, o którym mowa w ust. 1 powoduje odpowiedzialność Wykonawcy za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu (na zasadach wynikających z kodeksu cywilnego) oraz stanowi podstawę do rozwiązania niniejszej umowy przez Zamawiającego z zachowaniem 14dniowego okresu wypowiedzenia.*
7. *4* Zmiana niniejszej umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności.
8. *5* Ewentualne spory wynikłe z realizacji niniejszej umowy rozstrzygał będzie sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego.
9. *6* W kwestiach nie uregulowanych niniejszą umową znajdują zastosowanie przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych, Kodeksu Cywilnego oraz inne ogólnie obowiązujące.
10. *7* Umowę sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach po jednym dla każdej ze stron.

ZATWIERDZAM/NIE ZATWIERDZAM

.....

Zarząd Szpitala Miejskiego w Zabrze Sp. z o.o.