

Oznaczenie sprawy 41/2017

Wszyscy Uczestnicy postępowania

dot. postępowania o zamówienie publiczne w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę soczewek wewnątrzgałkowych oraz mikroimplantu do chirurgicznego leczenia jaskry w 9 pakietach z jednoczesnym utworzeniem magazynu depozytowego w Pakietach Nr 1,2,3,4,5,8,9 wraz z bezpłatnym użyczeniem na czas trwania umowy sprzedaży - 1 szt. iniektora wielorazowego użytku dla Pakietu nr 5 dla potrzeb Oddz. Okulistycznego Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Elblągu ogłoszonego w Dz.U. 2017/S 193-395480 z 07.10.2017r.

Wojewódzki Szpital Zespolony w Elblągu, ul.Królewiecka 146, informuje, że w dniach 20.10.2017r. i 23.10.2017r. od Wykonawców wpłynęły zapytania następującej treści:

1. **(pakiet nr 9)** Czy przez system jednoręczny Zamawiający rozumie injector typu „push” a nie injector wkręcany?
2. **Pakiet nr 8** Czy zamawiający dopuści również soczewkę o parametrach wymienionych poniżej:

Soczewka zwijalna jednoczęściowa bezaberracyjna akrylowa hydrofilna do mikrocięcia 1,8mm z injectorem i cartridgem. Budowa soczewki jednoczęściowa o 3 stopniowej stabilizacji haptyków. Funkcja anti-glare redukująca odbłaski. Budowa soczewki asferyczna dwuwypukła o stałym dioptrazie na części optycznej soczewki. Budowa części haptycznych jednoczęściowa, konstrukcja 4 haptyków narożnych. Ostre krawędzie na częściach optycznych i haptycznych, dodatkowo bariera 360 stopni na części optycznej soczewki - o angulacji 10 stopni.

- z filtrem UV i kompatybilne z laserem YAG,
- średnica części optycznej 5,6 mm do 6,2mm
- średnica całkowita 10,5 do 11,0mm
- poziom uwodnienia soczewki od 26%
- niski współczynnik refrakcji 1,458
- funkcja anti-glare redukująca odbłaski.

Soczewka dostępna w dioptrazach od 0÷30D, w tym od 0÷9 co 1D, natomiast od 10÷30D co 0,5D. Implantacja za pomocą iniektora z kartridżem dołączonym do każdej soczewki, ważność dostarczonych soczewek 12 miesięcy ?

3. Czy Zamawiający dopuści w Pakiecie nr 2 soczewkę wewnątrzgałkową akrylową Preloaded asferyczną, jednoczęściową hydrofobową z tylną kwadratową krawędzią na pełnym obwodzie 360°, posiadającą dwie części haptyczne w kształcie kotwicy zagięte pod kątem 90° (bez otworów) z matowioną powierzchnią, załadowaną w iniektorze jednorazowego użytku z wbudowanym kartridżem, średnica części optycznej 6,0 mm, średnica całkowita soczewki: 13,0 mm, angulacja 0°, uwodnienie <0,4%, negatywna optyka asferyczna (-0,13 µm) kompensująca dodatnie aberracje rogówkowe, optyka dwuwypukła (biconvex) – bez możliwości obustronnego wszczepiania, zakres mocy od +11D do +27D w krokach co 0,5D i od +27D do +30D w krokach co 1D, tłok iniektora wciskany, nie wkręcany, umożliwiający implantację przez cięcie 2,2 mm?

4. Czy Zamawiający dopuści w Pakiecie nr 3 soczewkę wewnątrzgałkowa hydrofilną o uwodnieniu 26%, asferyczną, z negatywną optyką asferyczną kompensującą dodatnie aberacje rogówkowe, o średnicy całkowitej 12,5mm i średnicy części optycznej 6,5mm dla zakresu mocy od -10D do +9D oraz o średnicy całkowitej 12mm i średnicy optycznej 6mm dla zakresu mocy od +10D do +40D, 2 haptyki typu C-loop z pojedynczym podłużnym otworem w każdym haptyku, o angulacji 10° i zakresie dostępnych mocy od -10 do +10 i +30D do +40D co 1D oraz od +10D do +30D co 0,5D, z tylną kwadratową krawędzią na pełnym obwodzie 360°, Moduł Younga 2,31 GPa, stała A 120,0, wszczepiana za pomocą jednorazowego injektora przez cięcie 2,2 mm?
5. **dot. pakietu nr 4:** Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie soczewki o dioptrze od +6,0 do +27,0D, co 0,5D (zamiast +6,0+30D), przy zachowaniu pozostałych parametrów?
6. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 3 lit. a) w następującym brzmieniu: „*stawki podatku od towarów i usług – wynagrodzenie wykonawcy w odniesieniu do niezrealizowanej części zamówienia zmienia się stosownie do ceny brutto wynikającej z nowej stawki począwszy od dnia wejścia w życie przepisów wprowadzających zmianę; **zmiana ceny brutto nie wymaga wniosku, uzasadnienia ani sporządzenia aneksu do umowy***”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie ma żadnego wpływu na zmianę stawki VAT, która wynika z przyjęcia odpowiednich przepisów podatkowych, w związku z czym zmiana wynagrodzenia spowodowana zmianą stawki VAT powinna być stosowana przez strony od dnia obowiązywania nowych stawek bez konieczności zawierania pisemnego aneksu do umowy.

7. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*W razie wejścia w życie zmian, o których mowa w ust. 3 w trakcie okresu rozliczeniowego Wykonawca wystawi fakturę uwzględniającą **nową stawkę wynagrodzenia, chyba że przepisy powszechnie obowiązujące będą przewidywały inne rozwiązanie***”

Uzasadnienie:

Zasady wystawiania faktur regulują przepisy powszechnie obowiązujące, a nie ustalenia Stron. Zasadą powinno być, że faktura powinna obejmować aktualną, nową stawkę, a nie dwie stawki. Jeśli jednak przepisy będą dopuszczały wystawienie dwóch faktur z różnymi stawkami, rozwiązanie to może znaleźć zastosowanie.

8. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 6 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*Wykonawca w terminie dni roboczych (maksymalnie 15 dni roboczych) od daty złożenia przez Zamawiającego reklamacji **ilościowej**, dostarczy zamienną partię takiego samego towaru bez wad, na swój koszt i ryzyko. **Wyżej opisany termin rozpatrzenia reklamacji jakościowej będzie biegł od dnia dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru.***”

Uzasadnienie:

Wykonawca nie może odnieść się do reklamacji jakościowej bez zbadania reklamowanego towaru. Dlatego też powinien być on liczony nie od dnia zgłoszenia wady, ale od dnia dostarczenia Wykonawcy reklamowanego towaru.

9. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 6 ust. 4 projektu umowy w następującym brzmieniu: „*W przypadku niezrealizowania reklamacji w terminie, o którym mowa w punkcie 1 Zamawiający będzie miał prawo żądać kary umownej w wysokości **0,5%** wartości reklamowanego przedmiotu **netto** za każdy dzień **zwłoki** po tym terminie, **ale nie więcej niż 10% tej wartości;***

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;
- Prosimy o rozważenie naliczania kar umownych w przypadku zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ mianem „opóźnienia” określa się każde nieterminowe spełnienie świadczenia, bez względu na przyczyny, a więc opóźnienie może wynikać również z przyczyn niezależnych od wykonawcy, np. z działania siły wyższej, i w opinii wykonawcy nie jest zasadne karanie w go w takich okolicznościach;
- 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. Należy też mieć na względzie, że umowa daje Zamawiającemu możliwość dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych;
- Kara umowna w stawce 1% dziennie jest karą zanadto surową. Prosimy o wzięcie pod uwagę, że z tytułu opóźnienia w zapłacie wykonawcy należą się odsetki w stawce zaledwie 0,026% dziennie (9,5% w stos. rocznym), a więc niemal 40 razy mniej. Prosimy o złagodzenie tej dysproporcji i obniżenie stawki kary do 0,5%.

10. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 8 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Kary umowne :

1. Z tytułu nieterminowych dostaw (dot. także uzupełnienia depozytu) Zamawiający może żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,25% wartości **netto** danego zamówienia za każdy dzień **zwłoki, ale nie więcej niż 10% tej wartości;**
2. W przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający ma prawo żądać kary umownej w wysokości **10% wartości netto** niezrealizowanej części umowy.
3. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych.
4. Zamawiający zastrzega, że w przypadku **zwłoki** w dostawie, przekraczającego 2 dni robocze do terminu określonego w § 1 ust.7 niniejszej umowy przysługuje mu prawo zakupu towaru zastępczego u innego Dostawcy. Różnicą w cenie zostanie obciążony Wykonawca.”

Uzasadnienie:

- Wyjaśnienia Wykonawcy dotyczące naliczania kar umownych od wartości netto, różnic między pojęciem „opóźnienia” i „zwłoki” oraz górnego progu naliczania kar umownych przedstawiono wyżej.
- W ocenie Wykonawcy kara umowna za odstąpienie od umowy z winy Wykonawcy w stawce 20% jest karą rażąco wygórowaną. Zamawiający zastrzega na swoją korzyść w umowie możliwość odstąpienia od niej w zasadzie w każdym wypadku uchybienia przez wykonawcę jakimkolwiek postanowieniom umowy. Nie jest sprawiedliwe, aby jakiegokolwiek, nawet błahе naruszenie umowy przez wykonawcę zobowiązywało go do zapłaty kary w wysokości aż 1/5 wartości pozostałej części umowy.

11. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 11 projektu umowy w następującym brzmieniu: „W przypadku **trzykrotnej** nieterminowej realizacji zamówienia (dot. także depozytu), w tym zamówienia częściowego, a także w przypadku **trzykrotnego** świadczenia niezgodnego z umową co do przedmiotu lub jakości Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od **niezrealizowanej części** umowy w trybie natychmiastowym. Prawo to Zamawiający wykonuje przez pisemne oświadczenie złożone drugiej stronie w terminie 30 dni od zaistnienia podstawy odstąpienia, przy czym dla

zachowania tego terminu Strony uznają datę nadania oświadczenia pocztą poleconą lub kurierem na adres wskazany w umowie."

Uzasadnienie:

Odstąpienie od umowy rodzi poważne konsekwencje dla obu Stron, gdyż umowę uważa się za niebyłą od samego początku. Z uwagi na charakter umowy (systematyczna sprzedaż produktów), odstąpienie powinno być możliwe jedynie w stosunku do jeszcze niezrealizowanej części umowy. Odstąpienie powinno być dopuszczalne w przypadku powtarzających się uchybień. Zgodnie z obecnym brzmieniem tego paragrafu, Zamawiający może odstąpić od umowy w przypadku drobnych uchybień Wykonawcy, które mogą być naprawiane za pomocą innych rozwiązań.

12. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 12 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od **niezrealizowanej części** umowy z **następujących** przyczyn niezależnych od niego”

Uzasadnienie:

- Uwagi Wykonawcy dotyczące charakteru odstąpienia od umowy oraz przesłanek, które to umożliwiają, przedstawiono w uzasadnieniu wniosku o przyjęcie nowego brzmienia § 11;
- Możliwość odstąpienia od umowy powinna być jasno sprecyzowana. Zapis projektu umowy „w szczególności” daje Zamawiającemu możliwość odstąpienia od umowy w praktycznie każdej sytuacji, nawet drobnego uchybienia po stronie Wykonawcy lub przyczyn w ogóle od niego niezależnych;

UMOWA DEPOZYTOWA Nr 41/D/x/2017

13. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 1 ust. 7 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Sprawdzanie/kontrolowanie terminów ważności przekazanych w przechowanie soczewek leży po stronie Składającego. Składający zobowiązany jest do okresowego sprawdzania terminów ważności, **jednakże inwentaryzacja będzie sporządzana nie częściej niż raz na dwanaście miesięcy**. Na **sześć miesięcy** przed upływem terminu ważności Składający zobowiązuje się do wymiany przekazanych w przechowanie soczewek na asortyment z uaktualnioną datą ważności. **Przechowawca zobowiązuje się zużywać produkty począwszy od tych z najkrótszą datą ważności**”

Uzasadnienie:

- Kontrolowanie terminu ważności produktów nie powinno być czynnością zbyt częstą ani uciążliwą. Zdaniem Składającego, w razie konieczności przeprowadzenia inwentaryzacji, wystarczy dokonać jej raz na dwanaście miesięcy;
- Wykonawca może dokonać wymiany produktów o krótszym terminie ważności na takie o dłuższym terminie, jednakże wymianie mogą podlegać tylko te produkty, których termin ważności wynosi co najmniej 6 miesięcy. Wyroby o krótszym terminie są dla Składającego w zasadzie bezwartościowe i nie będzie mógł ich sprzedać. Jeśli jednak Przechowawca będzie zużywał produkty począwszy od tych z najkrótszą datą ważności, to ryzyko wystąpienia wyżej opisanej sytuacji będzie znacząco zminimalizowane. Ponadto proponowany zapis wprowadza racjonalną gospodarkę materiałową.

14. Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 4 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Niniejsza umowa będzie obowiązywać przez okres trwania Umowy sprzedaży nr 41/x/2017. Po upływie tego terminu Przechowujący zapłaci na rzecz Składającego za wszystkie zużyte, zagubione lub uszkodzone produkty **oraz za te, których data ważności będzie krótsza niż sześć miesięcy**, za

które opłata nie została uprzednio uiszczona i zwróci Składającemu pozostałe produkty znajdujące się w Magazynie Depozytowym."

Uzasadnienie:

Jak już wskazano w wyjaśnieniach do propozycji nowego brzmienia § 1 ust. 7 projektu umowy, produkty o dacie ważności krótszej niż 6 miesięcy są dla Składającego w zasadzie bezwartościowe. Proponowany zapis jest niezbędny, by zachować spójność postanowień umowy.

Zamawiający odpowiada:

Ad.1. Tak., przez system jednoręczny Zamawiający rozumie injector typu „push”.

Ad.2. Zamawiający wymaga przedmiotu zamówienia zgodnie ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia.

Ad.3. Zamawiający wymaga przedmiotu zamówienia zgodnie ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia.

Ad.4. Zamawiający wymaga przedmiotu zamówienia zgodnie ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia.

Ad.5. Zamawiający wymaga przedmiotu zamówienia zgodnie ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia.

Ad.6. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.7. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.8. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.9. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.10. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.11. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.12. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.13. Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad.14. Zamawiający nie wyraża zgody.


D Y R E K T O R
ds. ekonomiczno-finansowych
Dariusz Piśkiewiczski
25 PAŹ. 2017