



**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA  
W BYDGOSZCZY  
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75**

**Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia**

ISO 9001:2008  
ISO 14001:2004  
PN-N18001:2004

Tel. 52/36-55-352, **52/36-55-296**, 52/36-55-495, 52/36-55-521  
Fax. 52/36-55-496

NZZ/55/P/13

Bydgoszcz, dnia 26.08.2013 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę sprzętu medycznego do zabiegów endoskopowych, materiałów medycznych dla oddziałów szpitala oraz sprzętu jednorazowego dla Pracowni Angiografii i Hemodynamiki, nr sprawy NZZ/55/P/13

**Wszyscy Wykonawcy**

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2, ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. ( t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm. ) w związku z pytaniami zadanyymi w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w/w sprawie Zamawiający udziela odpowiedzi:

**ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIE**

Pytanie nr 1 - Dot. Grupy 3:

*Czy Zamawiający oczekuje zaoferowanie podkładów higienicznych wysokochłonnych o chłonności min. 900g czy podkładów o zwiększonej chłonności min. 1500g?*

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wymaga podkładów higienicznych wysokochłonnych o zwiększonej chłonności min. 1500g?

Pytanie nr 2

*Czy za dni robocze w rozumieniu wzoru umowy będą uważane dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy?*

Odpowiedź na zapytanie:

Tak, Zamawiający za dni robocze w rozumieniu wzoru umowy będzie uważał dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy?

Pytanie nr 3

*Czy Zamawiający zgadza się aby w § 4 ust. 12, 15 i 17 wzoru umowy słowo „opóźnienia” zostało zastąpione słowem „zwłoki”?*

*Uzasadnione jest aby kara była naliczana tylko za zwłokę (czyli opóźnienie zawinione przez wykonawcę), nie zaś za wszelkie opóźnienia, czyli także niezawinione przez wykonawcę. Nie ma uzasadnienia rozszerzanie odpowiedzialności wykonawcy także na niezawinione naruszenie terminu. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 września 2011 r. KIO 1910/11, wykonawca może być obciążony karą umowną za wystąpienie tylko takich czynników, za które jest odpowiedzialny.*

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 4

*Czy Zamawiający zgadza się aby w § 4 ust. 17 wzoru umowy zostało dodane zdanie o następującej (lub podobnej) treści: „Przed rozwiązaniem umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?*

*Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron.*

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 4 ust. 18 wzoru umowy słowa „10% całkowitej wartości przedmiotu niniejszej umowy” zostały zastąpione słowami „10% wartości niezrealizowanej części umowy”?

Uzasadnione jest aby kara umowna za zerwanie umowy była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, w przypadku zerwania umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna mogłaby okazać się niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 7 ust. 2 wzoru umowy zostało dodane zdanie o następującej (lub podobnej) treści: „Strony mogą jednak wyjątkowo podwyższyć ceny jednostkowe w przypadku podwyżki stawki podatku VAT, bądź w przypadku przekraczającej 3% zmiany średniego kursu NBP walut EUR lub USD w stosunku do kursu z dnia zawarcia umowy oraz w przypadku gdy suma miesięcznych wskaźników cen i usług konsumpcyjnych opublikowanych przez Prezesa GUS za okres od dnia zawarcia umowy przekroczy 3% - pod warunkiem uzgodnienia zmiany cen w aneksie do umowy”?

Dodanie powyższego zdania nie zagraża interesom Zamawiającego. Chodzi o to, aby zgodnie z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zachował możliwość podjęcia w przyszłości decyzji w sprawie ewentualnej zmiany cen w szczególnych okolicznościach takich jak zmiana stawki VAT, inflacja lub znaczna zmiana kursów walut. Jeżeli Zamawiający nie będzie akceptował zmiany cen, będzie mógł odmówić podpisania aneksu o zmianie umowy.

Dodanie powyższego zdania nie zagraża interesom Zamawiającego. Chodzi o to, aby zgodnie z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zachował możliwość podjęcia w przyszłości decyzji w sprawie ewentualnej zmiany cen w szczególnych okolicznościach takich jak zmiana stawki VAT, inflacja lub znaczna zmiana kursów walut. Jeżeli Zamawiający nie będzie akceptował zmiany cen, będzie mógł odmówić podpisania aneksu o zmianie umowy.

Udzielając odpowiedzi na powyższe pytania proszę wziąć pod uwagę bieżące orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 r. KIO/UZP 767/09, „mimo iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy Wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były jak najbardziej zrównoważone”. Podobne stanowisko Krajowa Izba Odwoławcza zajęła w wyroku z dnia 21 lutego 2008 r. KIO/UZP 97/08 oraz w wielu innych orzeczeniach.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 7 – dotyczy grupy 12

Czy Zamawiający dopuści w Grupie nr 12:

Siatkę miękką, niewchłaniającą, 2-warstwową. Z jednej strony wykonaną z makroporowatego politetrafluoroetyleny (ePTFE) z drugiej z makroporowatego polipropylenu (PP), o grubości 0,55 mm, gramaturze średniej 108 g/m<sup>2</sup>, porowatości średniej 830 µm, bez możliwości resterylizacji, nie prasowana termicznie, w rozmiarze :

- poz. nr 1- 11 x 14 cm (specyfikacja wymaga 10 x 15 cm),
- poz. nr 2- 20 x 25 cm (specyfikacja wymaga 20 x 30 cm)
- poz. nr 3- 14 x 18 cm (specyfikacja wymaga 22 x 15 x 10 cm)?

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 8 – dotyczy grupy 12

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wydzielenie poz. 1-3 i utworzenie z niej odrębnej Grupy.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 9

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów par. 4 ust. 15,

15) W przypadku opóźnienia w należyтым wykonaniu umowy lub jej części przez Wykonawcę, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości **1%** wartości brutto nie dostarczonego w

terminie lub reklamowanego przedmiotu umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto nie dostarczonego w terminie lub reklamowanego przedmiotu umowy**

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 10

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów par. 4 ust., 18

18) W przypadku rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy Zamawiający ma prawo obciążyć go kara umowną w wysokości 10% **wartości brutto niezrealizowanej części umowy**

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 11

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zapisu w par 6 ust.3b

b) nie udzieli pełnomocnictwa do dochodzenia wierzytelności wynikających lub związanych z realizacją niniejszej umowy na drodze sądowej lub pozasądowej, za wyjątkiem pełnomocnictwa dla radcy prawnego lub adwokata;

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

Pytanie nr 12

Czy mając na uwadze powszechnie przyjętą na gruncie orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej konstrukcyjną zasadę neutralności VAT dla podatnika - podatek ten powinien obciążać nabywcę (odbiorcę) towarów, nie zaś Wykonawcę (dostawcę) - celem uniknięcia konieczności wprowadzania zmian do treści umowy w przypadku urzędowej zmiany stawki VAT Zamawiający dopuszcza zmianę § 7 ust 1 Umowy poprzez umieszczenie zapisu: „ W razie zmiany wysokości obowiązujących stawek VAT dotyczących przedmiotu umowy, w okresie obowiązywania umowy, Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty wynagrodzenia uwzględniającego aktualną (zmienioną) wysokość stawek VAT."

Wykonawca wskazuje, iż długotrwały okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku udzielenia przedmiotowego zamówienia, czyni Umowę szczególnie podatną na oddziaływania czynników cenotwórczych.

Należy wskazać, iż podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy - art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050, z późn. zm), który znajduje zastosowanie do umów w sprawach zamówień publicznych na podstawie z art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.), Cena stanowi wartość wyrażoną w pieniądzu, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę.

Zastosowanie w/w klauzuli waloryzacyjnej pozwoli na utrzymanie wynagrodzenia "Wykonawcy na poziomie skalkulowanym przez Wykonawcę przy obliczaniu ceny. Z uwagi na fakt, iż zmiany stawek VAT są niezależne od Stron, Wykonawca nie może skalkulować tych zmian -oblicza cenę przy ustaleniu aktualnie obowiązującej stawki (w przypadku przeciwnym dopuściłby się błędu przy obliczaniu ceny skutkującej odrzuceniem oferty). Obciążanie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawek VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, skutkującą zmianą umowy w stosunku do oferty, co stoi w sprzeczności z prawem zamówień publicznych.

Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w SIWZ.

**Zamawiający**