

## WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę implantów ortopedycznych oraz szkła bioaktywnego.**

W związku z otrzymanymi zapytaniami dotyczącymi treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający na podst. art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r - Prawo zamówień publicznych ( tj. Dz.U z 2024 poz. 1320 ze zm.), udziela następujących wyjaśnień:

### ZESTAW NR 1

#### **PAKIET 27 – Materiały Kościozastępcze**

Pytanie 1

Czy Zamawiający dopuści substytut kości w postaci granulatu składający się z 5% Hydroksyapatytu i 95% Beta Trójfosforanu Wapnia. Pozostałe parametry zgodne z opisem.

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza**

### ZESTAW NR 2

#### **Zapytanie dotyczy pakietu nr 23 poz. 1**

Czy Zamawiający dopuści substytut do wypełniania ze szkła bioaktywnego 45S5 – rozmiar granulek 1.0 – 3.00 mm wielkość opakowania 10cc (skład: 45% ditlenek krzemu, 24,5% nadtlenu sodu, 24,5% tlenku wapnia, 6% dekatlenek tetrafosformanu), spełniający pozostałe wymagania SWZ?

**ODPOWIEDŹ: Nie , Zamawiający nie dopuszcza**

#### **Zapytanie dotyczy pakietu nr 23 poz. 2**

Czy Zamawiający dopuści substytut do wypełniania ze szkła bioaktywnego 45S5 – w postaci pasty z aplikatorem strzykawkowym, wielkość opakowania 5cc (skład: 45% ditlenek krzemu, 24,5% nadtlenu sodu, 24,5% tlenku wapnia, 6% dekatlenek tetrafosformanu), spełniający pozostałe wymagania SWZ?

**ODPOWIEDŹ: Nie , Zamawiający nie dopuszcza**

#### **Zapytanie dotyczy pakietu nr 23 poz. 3**

Czy Zamawiający dopuści substytut do wypełniania ze szkła bioaktywnego 45S5 – w postaci pasty z aplikatorem strzykawkowym, wielkość opakowania 5cc (skład: 45% ditlenek krzemu, 24,5% nadtlenu sodu, 24,5% tlenku wapnia, 6% dekatlenek tetrafosformanu), spełniający pozostałe wymagania SWZ?

**ODPOWIEDŹ: Nie , Zamawiający nie dopuszcza**

### **ZESTAW NR 3**

W pakiecie nr 26 w załączniku asortymentowo-cenowym pozycja 7 i pozycja 8, Zamawiający wpisał ten sam produkt.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający poprawia omyłkę pisarską i wykreśla powtórzoną pozycję z formularza i MODYFIKUJE załącznik nr 1A Formularz asortymentowo – cenowy w zakresie pakietu nr 26. Jednocześnie wymaga złożenia oferty na zmodyfikowanym załączniku.**

Czy Zamawiający w pozycji nr 7 miał na myśli kotwice o średnicy 1.8mm zamiast 1.3mm ?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający wymaga kotwicy o średnicy 1.8 mm i poprawia omyłkę pisarską w pozycji nr 7 w pakiecie nr 26 i MODYFIKUJE załącznik nr 1A Formularz asortymentowo – cenowy. Jednocześnie wymaga złożenia oferty na zmodyfikowanym załączniku.**

### **ZESTAW NR 4**

1. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 9 ust. 1:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- a) za niedostarczenie przedmiotu umowy ponad termin wyznaczony w § 2 ust. 2 w wysokości **0,5 %** wartości brutto niedostarczonej partii zamówienia za każdy dzień zwłoki,
- b) za niedostarczenie przedmiotu umowy w terminie, o którym mowa w § 10 ust. 2 i ust. 3 w wysokości **0,5%** wartości brutto niedostarczonej partii zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- c) za brak dotrzymania terminu załatwienia reklamacji o którym mowa w § 12 ust. 3 w wysokości **5%** wartości brutto reklamowanej partii zamówienia
- d) za odstąpienie od umowy / wypowiedzenie / rozwiązanie umowy przez Zamawiającego z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca w wysokości 10% wartości brutto **niezrealizowanej części umowy** określonej w § 4 ust. 1.
- e) za odstąpienie od umowy / wypowiedzenie / rozwiązanie umowy przez Wykonawcę bez usprawiedliwionej podstawy faktycznej i prawnej w wysokości 10 % wartości brutto **niezrealizowanej części** umowy określonej w § 4 ust. 1.
- f) za nieudostępnienie dokumentów, o których mowa w § 7 ust. 1 w terminie 5 dni od dnia otrzymania pisemnego wezwania do ich przedstawienia w wysokości **100,00** zł brutto za każde tego rodzaju zdarzenie.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy**

## ZESTAW NR 5

### Dotyczy pakietu nr 22

1. (dot. pakietu 22 pkt. 1) Czy Zamawiający dopuści nóż do ścięgnięcia mięśnia czworogłowego uda, jednorazowy, sterylny, dostępny w szerokości 10 i 12 mm, wysokość 4 mm oraz dostępny w szerokości 8 ,9,10 i 12 mm, wysokość 6 mm?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza**

2. Czy w związku z przeznaczeniem i charakterem oferowanych produktów, które są produkowane pod zamówienie i wymagają sprowadzenia z zagranicy oraz fakt, że przedmiotem zamówienia w Pakiecie nr 22 nie są to leki ratujące życie a sprzęt, którego zakup można zaplanować z odpowiednim wyprzedzeniem, Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy dla pakietu nr 22 do 20 dni roboczych od złożenia zamówienia?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, jednocześnie MODYFIKUJE zapis w projekcie umowy w zakresie §2 w ust.2 nadając mu brzmienie:**

„W okresie obowiązywania umowy, częściowe dostawy będą realizowane przez Wykonawcę na podstawie druku „zamówienie” w nieprzekraczalnym terminie **2 dni (roboczych)** , ( z wyjątkiem pakietu nr 22 , gdzie termin dostawy przedmiotu umowy wynosi **20 dni roboczych**) od dnia złożenia zamówienia przez upoważnionego pracownika Zamawiającego, faksem na numer ..... lub e - mail na adres ....., zgodnie ze złożonym zamówieniem z zastrzeżeniem ust. 3 -5.

3. (Dotyczy daty ważności min. 12 m-cy.) Biorąc pod uwagę termin obowiązywania przyszłej umowy a także sukcesywny charakter dostaw częściowych, czyli że Zamawiający nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów, prosimy o wyrażenie zgody na dostawę wyrobów z terminem ważności nie krótszym niż 9 miesięcy licząc od daty dostawy?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

4. (dot. wzoru umowy §9 ust.1 pkt.a) Czy w celu miarkowania kar umownych, Zamawiający obniży wysokość kary za niedostarczenie przedmiotu umowy w terminie z 2% do 0,2% wartości brutto niedostarczonej partii zamówienia za każdy dzień zwłoki? Kary umowne przewidziane przez Zamawiającego są rażąco wygórowane. Powszechną praktyką w zamówieniach publicznych jest stosowanie kar umownych na poziomie 0,1-0,2% za każdy dzień zwłoki. Prosimy Zamawiającego o dokonanie stosownej zmiany w projekcie umowy.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy**

5. (dot. wzoru umowy §9 ust.1 pkt.c) Czy w celu miarkowania kar umownych, Zamawiający obniży wysokość kary za brak dotrzymania terminu załatwienia reklamacji z 10% do 2% wartości brutto reklamowanej partii towaru? Kary umowne przewidziane przez Zamawiającego są rażąco wygórowane.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy**

6. (dot. wzoru umowy §9 ust.4) Prosimy o zmniejszenie łącznej maksymalnej wysokości wszystkich kar umownych do poziomu 20% wartości umowy. Zwzględu na aktualną linię orzecznictwa sądów powszechnych, limit kar umownych, którego wysokość w stosunku do wartości umowy oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent, jest uznawany za nadmierny w rozumieniu art. 484 § 2 k. c. (np. Wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r., sygn. Akt: VI Ga 173/13, w którym niewspółmierną uznano karę w wysokości 43% wynagrodzenia)

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie łącznej maksymalnej wysokości wszystkich kar umownych do poziomu 20% wartości umowy i MODYFIKUJE zapis w projekcie umowy w zakresie §9 w ust. 4 nadając mu brzmienie:**

„Łączna maksymalna wysokość wszystkich kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości umowy. Strony niezależnie od kar umownych mogą dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych prawa cywilnego przewyższającego kary umowne.”

## ZESTAW NR 6

### 1. Dotyczy Załącznika nr 2 – Wzór umowy §2 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesyłanie faktur elektronicznych w formacie PDF na wskazany przez siebie adres email?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

Prosimy o doprecyzowanie zapisu: „*W przypadku dostaw częściowych, Wykonawca dołącza fakturę do każdej dostawy lub prześle fakturę na adres e-mail .....*”

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy. Zapis we wzorze umowy w §2 ust. 5 odnosi się zarówno do dostaw częściowych jak i uzupełniających komis. Zamawiający w obu przypadkach wymaga dołączenia faktury do dostawy w formie papierowej lub przekazania w wersji elektronicznej na adres: [kancelaria@szpital.osw.pl](mailto:kancelaria@szpital.osw.pl)**

### 2. Dotyczy Załącznika nr 2 – Wzór umowy §10 ust. 5

Prosimy o potwierdzenie, że nieodpłatne użyczenie i dostarczenie piły oscylacyjnej i wiertarki oraz kinezmaticznego (bez konieczności użycia CT) systemu nawigacji komputerowej do zakładania endoprotez kolanowych nie dotyczą pakietu nr 17.

**ODPOWIEDŹ: Nieodpłatne użyczenie i dostarczenie piły oscylacyjnej i wiertarki oraz kinezmaticznego (bez konieczności użycia CT) systemu nawigacji komputerowej do zakładania endoprotez kolanowych nie dotyczą pakietu nr 17.**

## ZESTAW NR 7

### Pakiet nr 27 – Materiały kośćcozastępcze:

1. Czy Zamawiający w pakiecie nr 27 wyrazi zgodę na zaoferowanie równoważnego produktu, tj. substytutu kości w postaci granulek, o rozmiarze 3-4 mm, składający się 75% hydroksyapatytu i 25% fosforanu trójwapniowego, porowatość 80-90%, wielkość porów 300–500µm, osteokondukcyjny, materiał całkowicie wchłaniający, ulegający stopniowej całkowitej resorpcji w czasie 6 do 24 miesięcy, o gramaturze w kolejnych pozycjach formularza:

(granulat oferujemy w gramach co jest adekwatne 1g=1cc)

poz. 1 - 5 g,

poz. 2 - 10 g,

poz. 3 - 20 g,

poz. 4 - 30 g ?

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### Zapytania do w/w postępowania, dot. Załącznik nr 2 - Wzór umowy:

1. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §9 Ust. 1

a. lit. a i b z 2% na 0,5%,

b. lit. c z 10% na 1%,

c. lit. f. z 200 zł na 50 zł?

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej.

Ponadto należy wykazać, iż w przypadku nieterminowej płatności Wykonawcy przysługuje naliczenie odsetek ustawowych, natomiast Zamawiający wnosi o określenie kar umownych w wysokości 2% za każdy dzień zwłoki.

Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.

Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup>k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy**

2. Czy Zamawiający dookreśli w §11 ust. 2 lit a, iż trzykrotna zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w 3 kolejnych po sobie dostawach?

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy.**

3. Czy Zamawiający dookreśli w §12 ust. 3, iż termin załatwienia reklamacji będzie liczony od dnia przesłania pisma reklamacyjnego wraz z reklamowanym towarem?

Reklamowany towar powinien zostać przesłany Wykonawcy w celu ustosunkowania się Wykonawcy do złożonej reklamacji. Proponowany przez Państwa zapis nakłada na Wykonawcę obowiązek wymiany towaru jedynie w oparciu o przesłane zgłoszenie bez możliwości ustosunkowania się do niego.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający MODYFIKUJE zapis projektu umowy w §12 ust. 3 i nadaje mu brzmienie:**

Wykonawca zobowiązany jest do załatwienia reklamacji Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 7 dni od daty otrzymania zgłoszenia o wadzie. Termin załatwienia reklamacji będzie liczony od dnia przesłania pisma reklamacyjnego wraz z reklamowanym towarem.

**4. Czy Zamawiający dookreśli w §15 ust. 1, iż rozpoczęciem drogi polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zapłaty za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty?**

Obecny zapis wymaga doprecyzowania w celu prawidłowej realizacji umowy. Jednoznacznie brak jest przesłanek do tego aby występowała potrzeba przeprowadzania oddzielnego postępowania w części dotyczącej ustalenia terminu zapłaty za dostarczony towar.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający MODYFIKUJE zapis projektu umowy w §15 ust. 1 i nadaje mu brzmienie:**

Strony zobowiązują się dołożyć starań w celu polubownego załatwienia wszelkich sporów mogących wyniknąć w trakcie realizacji umowy. Rozpoczęciem drogi polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zapłaty za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty.

## **ZESTAWN NR 8**

### **1. Pytanie do projektu umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy zapisu: „Umowa wygasa z dniem rozstrzygnięcia kolejnego postępowania przetargowego dotyczącego przedmiotu umowy”?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający MODYFIKUJE projekt umowy w zakresie §2 ust. 6 i nadaje mu brzmienie:**

Zamawiający, w przypadku niewykorzystania całej wartości przedmiotu umowy określonej w załączniku nr 1 do SWZ przewiduje możliwość przedłużenia terminu realizacji niniejszej umowy, jednak nie dłużej niż do czasu wykorzystania całej wartości przedmiotu umowy lub do dnia zawarcia nowej umowy w wyniku rozstrzygnięcia kolejnego postępowania przetargowego dotyczącego przedmiotu umowy .

**Jednocześnie zmianie ulega zapis w projekcie umowy w zakresie § 13 ust 2 pkt.6) i otrzymuje brzmienie:**

„aneks dopuszczający wydłużenie terminu obowiązywania umowy, o którym mowa w § 2 ust. 1, w przypadku niewykorzystania przez Zamawiającego maksymalnej wartości umowy, określonej w załączniku nr 1 do niniejszej SWZ o okres wskazany w § 2 ust. 6”

### **Pytanie do projektu umowy §9 :**

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej. Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości

zastrzeżonych kar umownych. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o obniżenie kar umownych:

- W § 9 ust. 1 pkt c) – z 10% na 5%;
- W § 9 ust. 1 pkt a) – z 2% na 0,5%;
- W § 9 ust. 1 pkt b) – z 2% na 0,5%;

**UZASADNIENIE:** Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższa zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy**

## **2. Pytanie do projektu umowy (dotyczy depozytu):**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy poniższych zapisów?:

1. *Dwa razy w roku Zamawiający zobowiązany jest do udostępnienia Depozytu Wykonawcy w celu przeprowadzenia inwentaryzacji. W przypadku stwierdzenia braków inwentaryzacyjnych lub stwierdzenia, że raport zużycia został sporządzony, lecz niedostarczony Wykonawcy w terminie, Wykonawca uprawniony jest do wystawienia właściwej faktury. Inwentaryzacje będą każdorazowo uzgadniane z upoważnionym pracownikiem Zamawiającego. Z przeprowadzonej inwentaryzacji Strony sporządzać będą właściwy protokół.*

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający MODYFIKUJE projekt umowy dodając powyższy zapis w § 10 jako ust. 6**

2. *Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności produktów będących w Depozycie i zwrotu Wykonawcy dostarczonego i niewykorzystanego towaru nie później niż na co najmniej 30 dni przed upływem daty przydatności do użycia. Wykonawca w takich przypadkach zobowiązany jest do wymiany w ciągu 2 dni roboczych towar na identyczny z terminem przydatności do użycia/ważności/gwarancji.*

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający MODYFIKUJE projekt umowy dodając powyższy zapis w § 10 jako ust. 7**

4. *W przypadku gdy Zamawiający nie zwróci towaru przed upływem daty ważności, taki towar będzie potraktowany jako zużyty przez Zamawiającego i Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty za ten towar na zasadach i w terminach opisanych w Umowie.*

**ODPOWIEDŹ: Tak, Zamawiający MODYFIKUJE projekt umowy dodając powyższy zapis w § 10 ust. 8**

3. **Pytanie** Dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści w §10 ppkt. 5 umowy poprzez dodanie zapisu odnośnie do dostarczonego instrumentarium. Zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu o pokryciu przez Zamawiającego kosztów napraw związanych z uszkodzeniami mechanicznymi spowodowanymi niewłaściwym użytkowaniem napędów.

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy udostępnienia.**

4. **Pytanie** Dotyczy SWZ

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej?

**ODPOWIEDŹ: Zgodnie z projektem umowy, Zamawiający wyraża zgodę.**

Z poważaniem