

Zamawiający:  
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny  
im. Najświętszej Maryi Panny,  
ul. Bialska 104/118, 42-200 Częstochowa

## WSZYSCY WYKONAWCY

dot. przetargu nieograniczonego na dostawę:  
**SOCZEWEK WEWNĄTRZGAŁKOWYCH ORAZ MATERIAŁÓW JEDNORAZOWEGO UŻYTKU  
DO WYKONYWANIA ZABIEGÓW OKULISTYCZNYCH**  
Znak sprawy: DAZ.26.024.2017

L.dz.: 824../17

### WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

W związku z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm., dalej ustawa PZP), Zamawiający udziela wyjaśnień treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia /dalej SIWZ/ w przedmiotowym postępowaniu.

#### Pytanie 1

##### **dot. opisu przedmiotu zamówienia w Części 2 pozycja 2:**

Czy Zamawiający w pozycji 2 Części 2 dopuści soczewkę o poniższej specyfikacji:

**Soczewka wewnątrzgałkowa do korekcji afakii i astygmatyzmu rogówkowego, zwijalna jednoczęściowa, tylnokomorowa wraz z kartridżem do implantacji**

- akrylowa hydrofobowa o stopniu uwodnienia poniżej 0,5%
- asferyczna powierzchnia optyki z wbudowanym cylindrem
- z chromoforami filtrującymi promieniowanie UV i światło niebieskie
- angulacja części haptycznych 0 stopni
- współczynnik refrakcji 1,55
- średnica optyki 6,0 mm
- długość całkowita 13,0 mm
- zakres dioptrażu +6,0D do +30,0D (co 0,5D)
- moc cylindra w płaszczyźnie soczewki 1,0D; 1,5D; 2,25D; 3,0D; 3,75D; 4,5D; 5,25; 6,0D

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

#### Pytanie 2

##### **dot. pkt. 3 2) formularza „Oferta”:**

Zwracam się z prośbą o potwierdzenie, że Wykonawca może przekreślić te części **na które nie składa oferty** (formularz obligatoryjnie przewiduje deklarację w zakresie terminu uzupełnienia depozytu oraz terminów dostawy dla wszystkich części postępowania).

**Odpowiedź:** Wykonawca, który składa ofertę zobowiązany jest w formularzu oferty zadeklarować termin uzupełnienia depozytu oraz termin dostawy w zakresie części na które składa ofertę. Wykonawca może więc przekreślić części, na które oferty nie składa.

#### Pytanie 3

##### **pkt. 6 formularza „Oferta” oraz § 8 ust. 3 i § 7 ust. 3 odpowiednio wzorów Umów dla Części 1-2 i dla Części 3-6:**

Zwracam się z prośbą o skrócenie wymaganego terminu płatności do 45 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### Pytanie 4

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 6 wzoru umowy w brzmieniu:

*„Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności produktów będących w depozycie. W przypadku stwierdzenia, że termin ważności asortymentu objętego depozytem upływa za mniej niż **6 miesięcy**, niezwłocznie zawiadamia o tym fakcie Wykonawcę, który zobowiązany jest do wymiany w ciągu 5-ciu dni roboczych na identyczny z terminem przydatności do użycia/ważności/gwarancji określonym w § 6 ust.1 pkt. 1). **W razie zaniechania dokonania przez Zamawiającego takiego zawiadomienia Wykonawca wystawi fakturę na produkty, które ulegną przeterminowaniu w depozycie.**”*

**Uzasadnienie:** Produkt, którego termin ważności upływa za mniej niż 30 dni nie będzie mógł zostać w praktyce ponownie wykorzystany przez wykonawcę i z tego względu nie ma dla wykonawcy wartości handlowej. W związku z tym wykonawca prosi o rozważenie możliwości wcześniejszego zawiadomienia go o potrzebie wymiany produktu. Ponadto umowa powinna określać, co stanie się w sytuacji, gdy

zamawiający nie zażąda wymiany produktu i ulegnie on przeterminowaniu w depozycie – w opinii wykonawcy powinien on otrzymać zapłatę za każdy taki przeterminowany produkt.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 5**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 5 ust. 7 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zapis w takim brzmieniu kreuje pomiędzy stronami umowy stosunek użyczenia, co wykracza poza zobowiązanie wykonawcy zawarte w ofercie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 6**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 15 wzoru umowy w brzmieniu:

*„Wykonawca wystawi fakturę VAT (oryginał + kopia) po przesłaniu mu raportów/protokołów zużycia lub informacji o wykorzystaniu asortymentu.”*

Uzasadnienie: Terminy na wystawienie faktury określone zostały w przepisach prawa i nie mogą być przedmiotem ustaleń umownych.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę. Zmiana zostanie wprowadzona do umowy zawieranej z Wykonawcami, którzy złożą najkorzystniejsze oferty w Części 1 i 2.

#### **Pytanie 7**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2 - paragraf 5 ust. 16:**

Zwracam się o dodanie na końcu zdania o treści:

*„Ewentualne braki lub uszkodzenia materiałów stwierdzone w momencie spisu z natury lub rozliczenia depozytu po wygaśnięciu lub wyczerpaniu umowy, upoważniają Wykonawcę do wystawienia Zamawiającemu faktury na brakujące lub uszkodzone materiały. W przypadku braków lub uszkodzeń stwierdzonych podczas spisu z natury, Faktura zostanie wystawiona w oparciu o formularz spisowy”.*

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 8**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

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

*„wymiany towaru wadliwego jakościowo, na towar wolny od wad – w ciągu 3-ch dni roboczych od odesłania wadliwego towaru wykonawcy. Zamawiający przesyła reklamowany, wadliwy jakościowo towar na koszt Wykonawcy.”*

Uzasadnienie: Zgodnie z prawem, jeśli kupujący żąda wymiany wadliwego towaru, obowiązany on jest odesłać ten towar sprzedającemu. Sprzedający nie może ustosunkować się co do zgłoszonej mu wady jakościowej, dopóki nie będzie mógł zbadać reklamowanego towaru.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 9**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 8 ust. 5 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Uzupelnienie braków ilościowych lub wymiana wadliwego towaru na towar wolny od wad nie stanowią w świetle przepisów obowiązującego prawa okoliczności umożliwiających wystawienie faktury korygującej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 10**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 9 ust. 4 pkt 1 wzoru umowy w brzmieniu: *„zmniejszenie lub zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług na przedmiot zamówienia (zmianie ulega stawka VAT i cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian) lub zmiany cen urzędowych przedmiotu umowy – waloryzacja taka nastąpi automatycznie z chwilą wejścia w życie przepisów wprowadzających zmianę stawki VAT”*

Uzasadnienie: Skoro zgodnie z dalszymi zapisami umowy waloryzacja ceny na skutek zmiany stawki VAT nie wymaga odrębnego porozumienia w formie pisemnej, warto wprowadzić zasadę, iż waloryzacja ta nastąpi automatycznie z chwilą wejścia w życie odpowiednich przepisów. W ten sposób strony unikną możliwych sporów o to, czy i ewentualnie z jaką chwilą uznają zmianę przepisów określających stawkę VAT za obowiązującą dla przedmiotowej umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody

#### **Pytanie 11**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 10 ust. 5 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z prawem umowę o udzielenie zamówienia publicznego zawiera się na czas oznaczony, co oznacza, że umowa ta może być rozwiązana jedynie w razie jej nienależytego wykonywania przez drugą stronę lub w sytuacjach wprost określonych przepisami szczególnymi. Reorganizacja czy zmiana formy organizacyjnej zamawiającego nie stanowi takiej okoliczności i nie może uzasadniać rozwiązania umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 12**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 11 ust. 1 wzoru umowy w brzmieniu:

*„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej na rzecz Zamawiającego w wysokości:*

*a) za **zwłokę** w realizacji dostawy w terminie określonym w § 5 ust.1, karę w wysokości 0,5% wartości **netto** tej dostawy za każdy dzień **zwłoki**, **lecz nie więcej niż 10% tej wartości**,*

*b) za **zwłokę** w realizacji dostawy w terminie określonym w § 5 ust. 13, każdorazowo karę umowną w wysokości **0,5%** wartości **netto** tej dostawy za każdy dzień **zwłoki**, **lecz nie więcej niż 10% tej wartości**,*

*c) za **zwłokę** w wykonaniu obowiązku określonego w § 7 ust. 2 – karę umowną w wysokości 0,5% wartości **netto** braków ilościowych lub wartości **netto** towaru wadliwego, za każdy dzień **zwłoki**, **lecz nie więcej niż 10% tej wartości**,*

*d) za niezrealizowanie dostawy w zakresie zgodnym z przesłanym przez Zamawiającego raportem/protokołem zużycia – karę w wysokości 10% kwoty **netto** od niezrealizowanej części zamówienia, za odstąpienie od umowy z przyczyn **zależnych od Wykonawcy** – 10% **wartości netto** niezrealizowanej części umowy.”*

Uzasadnienie:

- Kara umowna powinna być naliczana jedynie w sytuacji zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ mianem „opóźnienia” prawo określa 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 nie jest zasadne karanie wykonawcy w takich okolicznościach;

- Kara umowna powinna być naliczana od wartości netto zobowiązania, ponieważ z ekonomicznego punktu widzenia to wartość netto, a nie brutto, stanowi dla wykonawcy rzeczywisty ekwiwalent jego świadczenia;

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych może w teorii doprowadzić do ogromnej dysproporcji pomiędzy wysokością naliczonej kary umownej a poniesioną przez zamawiającego stratą. Jeśli zgodnie z § 11 ust. 1 lit. d za niezrealizowanie zamówienia w ogóle wykonawca zobowiązany jest zapłacić 10% jego wartości, to kara umowna za zwłokę w realizacji dostawy również nie powinna przekraczać tej wartości;

- Kara umowna w stawce 2% wartości świadczenia za każdy dzień zwłoki z jego spełnieniem jest, zgodnie z utrwaloną linią orzeczniczą polskich sądów, karą rażąco wygórowaną i sprzeczną z zasadami współżycia społecznego;

- Zasadne jest ukaranie wykonawcy karą umowną za odstąpienie od umowy jedynie w sytuacji, gdy odstąpienie to następuje z przyczyn zależnych od wykonawcy, a nie „przyczyn niezależnych od zamawiającego”. Przyczyny „niezależne od zamawiającego” mogą być również niezależne od wykonawcy, np. działanie siły wyższej, niemożliwość świadczenia, i nie jest zasadne karanie wykonawcy w takiej sytuacji.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 13**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o dodanie w § 11 wzoru umowy, po ust. 1, nowego ustępu 1a w brzmieniu:

*„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.”*

Uzasadnienie: Umowa sprzedaży jest umową wzajemną, co oznacza, że strony nie mogą kształtować jej w sposób podważający zasadę ekwiwalentności ich świadczeń. Jeśli zatem zamawiający domaga się zapłaty od wykonawcy kary umownej za odstąpienie od umowy z winy wykonawcy, to musi zaofiarować zapłatę takiej samej kary w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 14**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 11 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu:

*„W przypadku, gdy strata rzeczywista spowodowana niewykonaniem obowiązków wynikających z niniejszej umowy przekracza wysokość kar umownych, **każda ze stron** może, niezależnie od kar umownych, dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych Kodeksy Cywilnego.”*

Uzasadnienie: Zagwarantowanie obu stronom analogicznych uprawnień w zakresie dochodzenia roszczeń odszkodowawczych jest konieczne dla zapewnienia ekwiwalentnej pozycji obu stron umowy wzajemnej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 15**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 11 ust. 4 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z prawem zakazane jest redagowanie postanowień umowy o zamówienie publiczne w taki sposób, że zakres lub wielkość zamówienia zależy w całości od zdarzeń przyszłych i niepewnych. Wykonawca musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w określonym zakresie. Kwestionowany zapis nie daje wykonawcy takiej pewności, w związku z czym wymaga usunięcia.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 16**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o zmianę § 13 ust. 2 wzoru umowy poprzez usunięcie słów „subrogację ustawową” i „oraz przekaz”.

Uzasadnienie:

- Zgodnie z prawem wierzyciel (wykonawca) nie może odmówić przyjęcia wymagalnego świadczenia, która za dłużnika (zamawiającego) spełnia osoba trzecia w celu wstąpienia w prawa wierzyciela. Subrogacja ustawowa jest zatem okolicznością niezależną od wykonawcy i wykonawca nie może zobowiązać się, że taka subrogacja nie nastąpi, gdyż pozostaje to poza sferą jego woli;

- Przekaz nie skutkuje, nawet pośrednio, zmianą osoby wierzyciela. Przekaz nie kreuje żadnego stosunku zobowiązaniowego pomiędzy przekazany (zamawiający) a odbiorcą przekazu (osoba trzecia). Nawet w przypadku gdy przekazany (zamawiający) jest dłużnikiem przekazującego (wykonawcy), obowiązek przekazanego do świadczenia na rzecz odbiorcy przekazu wynika wyłącznie ze stosunku prawnego pomiędzy przekazany a przekazującym (tzw. stosunek pokrycia). Jeśli przekazany (zamawiający) nie wykonuje przekazu, popada w zwłokę wyłącznie wobec przekazującego (wykonawcy) a nie odbiorcy przekazu.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 17**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 1 i 2:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 13 ust. 3 i 5 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Wykonawca nie może zobowiązać się, że zapłata jego należności dokonana zostanie bezpośrednio przez zamawiającego, ponieważ leży to poza sferą jego woli. Zgodnie z prawem zamawiający może udzielić podmiotowi trzeciemu zgody na spłaceniu jego długu w celu wstąpienia w prawa wierzyciela. Prawo przewiduje również szereg przypadków, w których spełnienie świadczenia na rzecz innego podmiotu niż bezpośrednio na rzecz wykonawcy będzie skutkowało umorzeniem długu zamawiającego do wykonawcy, np. gdy świadczenie takie wyegzekwuje komornik na poczet zadłużenia wykonawcy u innego wierzyciela. Wykonawca nie może zatem podjąć zobowiązania opisanego w § 13 ust. 3, ponieważ leży ono poza sferą jego woli.

Zwracam się z prośbą o usunięcie ze wzoru umowy § 3 ust. 5.

Pisemny harmonogram zgodnie z § 3 ust. 4 wzoru umowy stanowi Załącznik Nr 3 do Umowy, tak więc nie ma żadnego uzasadnienia aby Wykonawca przekazywał Zamawiającemu przekazywał harmonogram po zawarciu umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 18**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 4 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu:

*„Wykonawca zobowiązuje się zrealizować zamówienie w terminie do ..... dni roboczych od dnia złożenia tego zamówienia faksem, przez osobę wskazaną w ust. 3. Jeżeli dostawa przypada w dniu wolnym od pracy lub w sobotę, dostawa nastąpi w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.”*

Uzasadnienie: Zapis odsyła do „ust. 5”, którego nie ma w tym paragrafie. Osoba przedstawiciela zamawiającego została doprecyzowana w ust. 3.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę. Zmiana zostanie wprowadzona do umów z Wykonawcami, którzy złożą najkorzystniejsze oferty w Częściach nr 3,4,5 i 6.

**Pytanie 19**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 5 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zapis jest tożsamy z zawarciem w umowie obowiązku doręczenia faktury jednocześnie z chwilą dostawy towaru, tymczasem prawo zabrania określania w umowie daty doręczenia faktury.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę. Zmiana zostanie wprowadzona do umów z Wykonawcami, którzy złożyli najkorzystniejsze oferty w Częściach nr 3,4,5 i 6.

**Pytanie 20**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 1 pkt 7 wzoru umowy w brzmieniu:

*„Wykonawca dostarczył zamówiony towar poza godzinami i dniami określonymi w § 4 ust. 4.”*

**Uzasadnienie:** Zapis odwołuje się do § 4 ust. 6, którego nie ma w umowie. Godziny i dni dostawy zostały określone w § 4 ust. 4.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę. Zmiana zostanie wprowadzona do umów złożonych z Wykonawcami, którzy złożyli najkorzystniejsze oferty w Częściach nr 3,4,5 i 6.

**Pytanie 21**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

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

*„W przypadku dostarczenia towaru z wadami ilościowymi lub jakościowymi Wykonawca zobowiązany jest – na żądanie osoby wymienionej w § 4 ust. 3 – do:*

*1) uzupełnienia braków ilościowych - w ciągu 2 dni roboczych od daty zgłoszenia tych braków faksem lub pocztą elektroniczną,*

*2) wymiany towaru wadliwego jakościowo, na towar wolny od wad – w ciągu 3-ch dni roboczych od odesłania wadliwego towaru wykonawcy. Zamawiający przesyła reklamowany, wadliwy jakościowo towar na koszt Wykonawcy.”*

**Uzasadnienie:**

- Zapis odsyła do § 4 ust. 5, którego nie ma w umowie. Osoba przedstawiciela zamawiającego została doprecyzowana w § 4 ust. 3;

- Zgodnie z prawem, jeśli kupujący żąda wymiany wadliwego towaru, obowiązany on jest odesłać ten towar sprzedającemu. Sprzedający nie może ustosunkować się co do zgłoszonej mu wady jakościowej, dopóki nie będzie mógł zbadać reklamowanego towaru.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany §6 ust. 2 wzoru umowy i nadaje mu brzmienie:

*„2. W przypadku dostarczenia towaru z wadami ilościowymi lub jakościowymi Wykonawca zobowiązany jest – na żądanie osoby wymienionej w § 4 ust. 3 do:*

*1) uzupełnienia braków ilościowych - w ciągu 2 dni roboczych od daty zgłoszenia tych braków faksem lub pocztą elektroniczną,*

*2) wymiany towaru wadliwego jakościowo, na towar wolny od wad – w ciągu 3 dni roboczych od daty zgłoszenia tych wad faksem lub pocztą elektroniczną. Zamawiający przesyła reklamowany, wadliwy jakościowo towar na koszt Wykonawcy”*

W pozostałym zakresie umowa pozostaje bez zmian.

**Pytanie 22**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 7 ust. 4 wzoru umowy.

**Uzasadnienie:** Uzupełnienie braków ilościowych lub wymiana wadliwego towaru na towar wolny od wad nie stanowią w świetle przepisów obowiązującego prawa okoliczności umożliwiających wystawienie faktury korygującej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 23**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o zmianę § 7 ust. 6 wzoru umowy poprzez usunięcie słów „subrogację ustawową” i „oraz przekaz”.

**Uzasadnienie:**

- Zgodnie z prawem wierzyciel (wykonawca) nie może odmówić przyjęcia wymagalnego świadczenia, która za dłużnika (zamawiającego) spełnia osoba trzecia w celu wstąpienia w prawa wierzyciela. Subrogacja ustawowa jest zatem okolicznością niezależną od wykonawcy i wykonawca nie może zobowiązać się, że taka subrogacja nie nastąpi, gdyż pozostaje to poza sferą jego woli;

- Przekaz nie skutkuje, nawet pośrednio, zmianą osoby wierzyciela. Przekaz nie kreuje żadnego stosunku zobowiązaniowego pomiędzy przekazującym (zamawiający) a odbiorcą przekazu (osoba trzecia). Nawet w przypadku gdy przekazany (zamawiający) jest dłużnikiem przekazującego (wykonawcy), obowiązek przekazanego do świadczenia na rzecz odbiorcy przekazu wynika wyłącznie ze stosunku prawnego pomiędzy przekazującym a przekazującym (tzw. stosunek pokrycia). Jeśli przekazany (zamawiający) nie wykonuje przekazu, popada w zwłokę wyłącznie wobec przekazującego (wykonawcy) a nie odbiorcy przekazu.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 24**

**dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 7 ust. 7 i 9 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Wykonawca nie może zobowiązać się, że zapłata jego należności dokonana zostanie bezpośrednio przez zamawiającego, ponieważ leży to poza sferą jego woli. Zgodnie z prawem zamawiający może udzielić podmiotowi trzeciemu zgody na spłacenie jego długu w celu wstąpienia w prawa wierzyciela. Prawo przewiduje również szereg przypadków, w których spełnienie świadczenia na rzecz innego podmiotu niż bezpośrednio na rzecz wykonawcy będzie skutkowało umorzeniem długu zamawiającego do wykonawcy, np. gdy świadczenie takie wyegzekwuje komornik na poczet zadłużenia wykonawcy u innego wierzyciela. Wykonawca nie może zatem podjąć zobowiązania opisanego w § 7 ust. 7, ponieważ leży ono poza sferą jego woli.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 25**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 8 ust. 4 pkt 1 wzoru umowy w brzmieniu:

*„zmniejszenie lub zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług na przedmiot zamówienia (zmianie ulega stawka VAT i cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian) lub zmiany cen urzędowych przedmiotu umowy – waloryzacja taka nastąpi automatycznie z chwilą wejścia w życie przepisów wprowadzających zmianę stawki VAT”*

Uzasadnienie: Skoro zgodnie z dalszymi zapisami umowy waloryzacja ceny na skutek zmiany stawki VAT nie wymaga odrębnego porozumienia w formie pisemnej, warto wprowadzić zasadę, iż waloryzacja ta nastąpi automatycznie z chwilą wejścia w życie odpowiednich przepisów. W ten sposób strony unikną możliwych sporów o to, czy i ewentualnie z jaką chwilą uznają zmianę przepisów określających stawkę VAT za obowiązującą dla przedmiotowej umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 26**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 9 ust. 5 wzoru umowy.

Uzasadnienie: Zgodnie z prawem umowę o udzielenie zamówienia publicznego zawiera się na czas oznaczony, co oznacza, że umowa ta może być rozwiązana jedynie w razie jej nienależytego wykonywania przez drugą stronę lub w sytuacjach wprost określonych przepisami szczególnymi. Reorganizacja czy zmiana formy organizacyjnej zamawiającego nie stanowi takiej okoliczności i nie może uzasadniać rozwiązania umowy.

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody.*

#### **Pytanie 27**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 10 ust. 1 wzoru umowy w brzmieniu:

*„W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej na rzecz Zamawiającego w wysokości:*

*a) za **zwłokę** w realizacji dostawy w terminie określonym w § 4 ust.2, każdorazowo karę umowną w wysokości 0,5% wartości **netto** tej dostawy za każdy dzień **zwłoki, lecz nie więcej niż 10% tej wartości,***

*b) za **zwłokę** w wykonaniu obowiązku określonego w § 6 ust. 2 – karę umowną w wysokości 0,5% wartości **netto** braków ilościowych lub wartości **netto** towaru wadliwego, za każdy dzień **zwłoki, lecz nie więcej niż 10% tej wartości,***

*c) za niezrealizowanie dostawy w zakresie zgodnym z zamówieniem – karę w wysokości 10% kwoty **netto** od niezrealizowanej części zamówienia, z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu,*

*d) za odstąpienie od umowy z przyczyn **zależnych od Wykonawcy** – 10% **wartości netto** niezrealizowanej części umowy.”*

Uzasadnienie:

- Kara umowna powinna być naliczana jedynie w sytuacji zwłoki, a nie opóźnienia, ponieważ mianem „opóźnienia” prawo określa 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 nie jest zasadne karanie wykonawcy w takich okolicznościach;

- Kara umowna powinna być naliczana od wartości netto zobowiązania, ponieważ z ekonomicznego punktu widzenia to wartość netto, a nie brutto, stanowi dla wykonawcy rzeczywisty ekwiwalent jego świadczenia;

- Brak górnego limitu naliczania kar umownych może w teorii doprowadzić do ogromnej dysproporcji pomiędzy wysokością naliczonej kary umownej a poniesioną przez zamawiającego stratą. Jeśli zgodnie z § 11 ust. 1 lit. d za niezrealizowanie zamówienia w ogóle wykonawca zobowiązany jest zapłacić 10% jego wartości, to kara umowna za zwłokę w realizacji dostawy również nie powinna przekraczać tej wartości;

- Zasadne jest ukaranie wykonawcy karą umowną za odstąpienie od umowy jedynie w sytuacji, gdy odstąpienie to następuje z przyczyn zależnych od wykonawcy, a nie „przyczyn niezależnych od zamawiającego”. Przyczyny „niezależne od zamawiającego” mogą być również niezależne od wykonawcy, np. działanie siły wyższej, niemożliwość świadczenia, i nie jest zasadne karanie wykonawcy w takiej sytuacji.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 28**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o dodanie w § 10 wzoru umowy, po ust. 1, nowego ustępu 1a w brzmieniu:

*„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.”*

**Uzasadnienie:** Umowa sprzedaży jest umową wzajemną, co oznacza, że strony nie mogą kształtować jej w sposób podważający zasadę ekwiwalentności ich świadczeń. Jeśli zatem zamawiający domaga się zapłaty od wykonawcy kary umownej za odstąpienie od umowy z winy wykonawcy, to musi zaoferować zapłatę takiej samej kary w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 29**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 10 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu:

*„W przypadku, gdy strata rzeczywista spowodowana niewykonaniem obowiązków wynikających z niniejszej umowy przekracza wysokość kar umownych, **każda ze stron** może, niezależnie od kar umownych, dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych Kodeksy Cywilnego.”*

**Uzasadnienie:** Zagwarantowanie obu stronom analogicznych uprawnień w zakresie dochodzenia roszczeń odszkodowawczych jest konieczne dla zapewnienia ekwiwalentnej pozycji obu stron umowy wzajemnej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 30**

##### **dot. zapisów wzoru Umowy dla Części 3, 4, 5 i 6:**

Zwracam się z prośbą o usunięcie § 10 ust. 4 wzoru umowy.

**Uzasadnienie:** Zgodnie z prawem zakazane jest redagowanie postanowień umowy o zamówienie publiczne w taki sposób, że zakres lub wielkość zamówienia zależy w całości od zdarzeń przyszłych i niepewnych. Wykonawca musi mieć pewność, że zrealizuje zamówienie w określonym zakresie. Kwestionowany zapis nie daje wykonawcy takiej pewności, w związku z czym wymaga usunięcia.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 31**

##### **dot. § 5 ust. 6 (zał. nr 5 do SIWZ):**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę zapisu ww. paragrafu. Zamawiający, który odpowiada za bieżący stan magazynu depozytowego, tj. zużywanie powierzonych soczewek poczynszony od materiału o najkrótszej dacie ważności w ramach danego asortymentu, musi wystąpić do Wykonawcy o wymianę materiału na równorzędny o dłuższej dacie ważności najpóźniej na 6 miesięcy przed upłynięciem daty ważności materiału wytypowanego do wymiany.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 32**

##### **dot. Części nr 2, poz. 1:**

Czy Zamawiający dopuści soczewkę jednoczęściową japońskiej firmy Hoya z końcówkami hapternów z PMMA (zapobiegającymi przyklejaniu się hapternów do części optycznej w trakcie implantacji) o angulacji 5 stopni, długości całkowitej 12,5mm oraz dioptrażu od + 6.0 do +30.0 D co 0.5 D przy zachowaniu pozostałych parametrów?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 33**

##### **dot. Części nr 2, poz. 2:**

Czy Zamawiający dopuści soczewkę jednoczęściową japońskiej firmy Hoya z końcówkami hapternów z PMMA (zapobiegającymi przyklejaniu się hapternów do części optycznej w trakcie implantacji), posiadającą filtr światła niebieskiego i UV, o zakresie dioptrażu +10,0D do +30,0D co 0,5D, moc cylindra na płaszczyźnie okularowej: 1.50D, 2.25D, 3.00D, 3.75D, 4.50D, 5.25D, 6.00D, przy zachowaniu pozostałych parametrów?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający zachowuje wyznaczony na dzień **19.04.2017** r. termin składania i otwarcia ofert.

W oparciu o art. 38 ust. 2 ustawy PZP niniejsze wyjaśnienia stanowiące integralną część SIWZ, udostępnia się Wszystkim Zainteresowanym przedmiotowym postępowaniem, zamieszczając je na stronie internetowej Zamawiającego.

Z-ca DYREKTORA  
ds. Techniczno-Eksploatacyjnych  
mgr inż. Tomasz Stoparek

.....  
podpis kierownika zamawiającego  
lub osoby upoważnionej