SPZZOZ.ZP/48/2014 Przasnysz, 03.11.2014 r

**Do wszystkich**

**Którzy pobrali SIWZ**

Dotyczy: Zapytania na zakup Videokolonoskop – 1 szt. oraz Aparat elektrochirurgiczny – 1 szt.

 W odpowiedzi na zapytania, które wpłynęły do Zamawiającego udzielamy odpowiedzi:

**Pyt. 1**

**Zgodnie z zapisem rozdziału II SIWZ: „Do postępowania nie mają zastosowania przepisy Ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (tekst jednolity Dz. U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.) Przepisy zawarte w ustawie Prawo Zamówień Publicznych, na które powołujemy się w SIWZ maja zastosowanie wyłącznie do tych zapisów jako ich wykładnia, a dokumenty (oświadczenia), które są elementem SIWZ i oferty są wzorowane na ustawie Pzp, nie są jednak tworzone pod jej rygorem.” Prosimy Zamawiającego o wskazanie w oparciu o jakie regulacje prawne jest prowadzone postępowanie. Jeśli są to wewnętrzne regulacje Zamawiającego prosimy o ich udostępnienie.**

*Odp. W przypadku kiedy wartość przedmiotu zamówienia nie wymaga stosowania ustawy Pzp Zamawiający każdorazowo tworząc treść zapytania przystosowuje je do specyfiki zakupu.*

**Pyt. 2**

**Prosimy o wprowadzenie do §4 wzoru umowy ustępu 5 o treści: „Terminowe regulowanie zobowiązań z tytułu realizacji umowy”**

*Odp. Zamawiający wprowadza powyższy zapis do umowy.*

**Pyt. 3**

**Ponieważ długi pieniężne są traktowane w kodeksie cywilnym jako długi oddawcze prosimy Zamawiającego o zmianę zapisu §5 ustęp 5 i nadanie mu brzmienia: „Jako dzień zapłaty faktury przyjmuje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapis ze wzoru Umowy. Trudno Zamawiającemu jest sprawdzać każdorazowo obieg finansowy w bankach*

**Pyt. 4**

**Prosimy o jednoznaczną odpowiedź, czy w celu zabezpieczenia płatności Zamawiający wyraża zgodę na wystawienie weksla In blanco wraz z deklaracją wekslową?**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wystawienie weksla In blanco wraz z deklaracją wekslową*

**Pyt. 5**

**Prosimy Zamawiającego o jednoznaczną odpowiedź czy wyraża zgodę, aby weksel i deklaracja były wzorami Wykonawcy?**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wystawienie weksla In blanco wraz z deklaracją wekslową*

**Pyt. 6**

**Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający przekaże Wykonawcy weksel wraz z deklaracją w dniu podpisania umowy.**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wystawienie weksla In blanco wraz z deklaracją wekslową*

**Pyt. 7**

**Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie do umowy zapisu o możliwości postawienia zobowiązania wynikającego z niniejszej umowy w stan natychmiastowej wymagalności w przypadku nierealizowania zobowiązań wynikających z umowy przez Zamawiającego?**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do umowy zapisu jak w zapytaniu.*

**Pyt. 8**

**W przypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytanie, prosimy Zamawiającego o wprowadzenie do wzoru umowy poniższego zapisu: „*Opóźnienie w zapłacie całości bądź części którejkolwiek raty przekraczające 30 dni skutkować będzie powstaniem po stronie Wykonawcy prawa do postawienia kwoty ceny w stan natychmiastowej wymagalności oraz żądania zapłaty całości niespłaconej ceny”***

**Jeżeli Zamawiający zechce wprowadzić inny niż 30 dniowy termin wspomniany powyżej, prosimy o jego wskazanie.**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu do umowy. Termin płatności zgodny z zapisami wzoru umowy.*

**Pyt. 9**

**Prosimy Zamawiającego o udostępnienie Wykonawcom bilansu, rachunku zysków i strat za ostatnie dwa lata i okres bieżący.**

*Odp. Bilans, rachunek zysków i strat za ostatnie dwa lata i okres bieżący dostępny do wglądu w siedzibie Zamawiającego.*

**Pyt. 10**

**Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że płatność za dany przedmiot zamówienia zostanie uregulowana na podstawie jednej faktury VAT. Zgodnie z zasadami księgowości nie ma możliwości wystawienia kilku faktur (za każdą ratę) za niepodzielny przedmiot zamówienia.**

*Odp. Płatność będzie regulowana na podstawie jednej faktury VAT. Sposób płatności określony we wzorze umowy.*

**Pyt. 11**

**Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że nastąpiła omyłka pisarska i w §5 wzoru umowy pod wartością netto podaną liczbowo należy wpisać słownie wartość netto a nie brutto.**

*Odp. Zamawiający prostuje omyłkę pisarską w §5 wzoru umowy pod wartością netto podaną liczbowo należy wpisać słownie wartość netto a nie brutto.*

**Pyt. 12**

**Prosimy Zamawiającego o zmianę zapisu §7 ustęp 10 i nadanie mu brzmienia: „W przypadku nie przystąpienia do wymiany lub usuwania wad w terminie wskazanym w ust. 8 Zamawiający ma prawo zlecić usuniecie wad, usterek, awarii osobie trzeciej na koszt Wykonawcy po uprzednim powiadomieniu o tym fakcie Wykonawcy”**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapis ze wzoru umowy.*

**Pyt. 13**

**Prosimy Zamawiającego o poprawienie odwołań w §8 wzoru umowy z § 6 ust. 1 na § 5 ust. 1 oraz z §8 na §7.**

*Odp. Zamawiający poprawia odwołania w § 8 wzoru umowy z § 6 ust. 1 na § 5 ust. 1 oraz z § 8 na § 7.*

**Pyt. 14**

**Prosimy Zamawiającego o zmniejszenie kary umownej wskazanej w §8 ustęp 1 c) do 5%.**

*Odp. Zamawiający pozostawia zapis w umowie bez zmian.*

**Pyt. 15**

**Prosimy Zamawiającego u zmniejszenie kary wskazanej w §8 ustęp 1 f) do 5%. Kara w wysokości połowy wynagrodzenia Wykonawcy jest rażąco wysoka i ma znaczący wpływ na ograniczenie konkurencyjności postępowania.**

*Odp.* *Zamawiający pozostawia zapis w umowie bez zmian.*

**Pyt. 16**

**Prosimy Zamawiającego o wskazanie konkretnych powodów odstąpienia Wykonawcy od umowy jakie Zamawiający uzna za nieuzasadnione oraz wprowadzenie ich katalogu do umowy w §8 ustęp 1 f).**

*Odp. Jako przyczynę nieuzasadnionego rozwiązania umowy Zamawiający traktować będzie fakt, który nie jest spowodowany czynnikami zewnętrznymi*

**Pyt. 17**

**Wnosimy o wykreślenie zapisów §8 ust. 1 b) jako sprzecznych z istotą kary umownej wyrażonej w art. 483 § 1 k.c., a także sprzecznych z zasadami współżycia społecznego, przez co naruszających również art. 3531 k.c. oraz art. 5 k.c. Z brzmienia art. 483 § 1 k.c. wynika, że kara umowna (odszkodowanie umowne) jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wedle którego naprawienie szkody wynikłej z niewykonania, lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy pieniężnej. Kara umowna ma charakter akcesoryjny w tym znaczeniu, że jej zastrzeżenie jest wiążące dla stron tylko wówczas, gdy związane jest ze zobowiązaniem, którego niewykonania, względnie nienależytego wykonania, kara dotyczy. Ze względu na wskazaną wyżej funkcję kara umowna zwykle zastrzegana jest w związku z konkretnymi uchybieniami w zakresie wykonania głównego przedmiotu umowy (np. zwłoka w dostawie przedmiotu zamówienia, braki ilościowe lub jakościowe przedmiotu zamówienia). W takim przypadku, kara umowna co do zasady zastępuje odszkodowanie należne wierzycielowi. Kara umowna powiązana z naruszeniem zobowiązań dodatkowych, nie związanych z przedmiotem świadczenia, tak jak została ukształtowana przez Zamawiającego, nie stanowi zabezpieczenia należytego wykonania umowy, a zatem jest ona sprzeczna z istotą kary umownej wrażoną w art. 483 § 1 kc, a dodatkowo jest sprzeczna z zasadami współżycia społecznego.**

**Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 25 października 2013 roku (Sygn.akt. KIO 2397/13) nakazującym Zamawiającemu wykreślenie kar umownych niezwiązanych z przedmiotem zamówienia, skład orzekający uznał, że kary umowne zastrzeżone przez Zamawiającego nie mają żadnego związku z uchybieniami Wykonawcy w wykonaniu przedmiotu zamówienia, a zatem tego rodzaju kary należy uznać za przekroczenie przez Zamawiającego przysługującego mu, co do zasady, uprawnienia do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego. „(…)Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z przywołanych ograniczeń swobody umów, jak i z podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonego w art. 5 k.c., zgodnie, z którym nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno -gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego a takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony”**

**Mając powyższe na uwadze wnosimy o wykreślenie kary umownej za naruszenie zakazów wskazanych w §8 ust. 1 b) jako sprzecznych z istotą kary umownej wyrażonej w art. 483 § 1 k.c., a także sprzecznych z zasadami współżycia społecznego, przez co naruszają art. 3531 k.c. oraz art. 5 k.c. a więc są niezgodne z prawem.**

*Odp. Zamawiający wykreśla §8 ust. 1 b)*

**Pyt. 18**

**Z uwagi na zachowanie równości stron umowy prosimy Zamawiającego o wprowadzenie do §8 wzoru umowy ustępu 5 o treści: „W przypadku nienależytego wykonania umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Wykonawca może żądać kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1.”**

*Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do §8 wzoru umowy ustępu 5*

**Pyt. 19**

**Ze względu na ratalną formę płatności oraz konieczność pozyskania finansowanie od podmiotu trzeciego prosimy Zamawiającego o zmianę zapisu §8 ustęp 2 i nadanie mu treści: „Strony ustalają, że w przypadku naliczenia kar umownych Wykonawcy zostanie wystawiona nota z terminem płatności 7 dni od daty jej otrzymania. W przypadku nieuregulowania płatności z tytułu kar umownych w ww. terminie, zostaną one potrącone z należności Wykonawcy”**

**Wprowadzenie powyższego zapisu będzie miało znaczący wpływ na wzrost konkurencyjności postępowania.**

*Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru Umowy.*

**Pyt. 20**

**Prosimy Zamawiającego o zmianę zapisów §8 ustęp 4 wzoru umowy i nadanie mu brzmienia: „W przypadku opóźnienia w zapłacie naliczone zostaną odsetki ustawowe za każdy dzień opóźnienia.”**

*Odp. Zamawiający zmienia zapis §8 ustęp 4 który otrzymuje brzmienie: W przypadku opóźnienia w zapłacie Wykonawca może naliczy odsetki ustawowe za każdy dzień opóźnienia.*

 Z poważaniem