

Znak sprawy: AZP/21/P/2025

Katowice, 10.10.2025 r.

WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 1

dotyczy postępowania o wartości nieprzekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 132 ww. ustawy pn.:

„Dostawa zestawów do operacji witrektomii tylnej wraz z dzierżawą aparatu do witrektomii tylnej i fakoemulsyfikacji”

ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej
pod nr 2025/S 187- 639182

W związku z wniesionymi zapytaniem, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi, dodatkowo zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.

Pytanie 1: *„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 5 projektu umowy w następującym brzmieniu:*

„Ilość produktów określona w Formularzu cenowym, stanowiącym Załącznik nr 1 do Umowy, stanowi ilość orientacyjną. Jednocześnie Zamawiający zastrzega sobie prawo realizacji przedmiotu zamówienia w ilości mniejszej w zależności od rzeczywistych potrzeb, przy czym Zamawiający przewiduje realizację Umowy w zakresie rzeczowo-finansowym w granicach nie mniej niż 80% ilości określonej w Formularzu cenowym w tym zakresie Wykonawcy przysługuje roszczenie o realizację Umowy. Ograniczenie przez Zamawiającego zamówienia w granicach do 20% ilości określonej w Formularzu cenowym, nie stanowi odstępstwa od Umowy nawet w części i nie skutkuje odpowiedzialnością Zamawiającego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, a Wykonawcy nie przysługuje roszczenie o wynagrodzenie w tym zakresie ani roszczenie odszkodowawcze i zrzeka się z tego tytułu jakichkolwiek roszczeń – z zastrzeżeniem zdania poprzedniego.” ?

Uzasadnienie: Zagwarantowanie Wykonawcy realizacji umowy na poziomie niższym niż 80% uniemożliwiłoby racjonalne skalkulowanie oferty i należyłą ocenę ryzyka, co uznać należy za niekorzystne dla każdej ze stron umowy. Współpraca ma dla Wykonawcy znaczenie gospodarcze i musi zapewniać intratność.”

Odpowiedź 1: **Zamawiający nie zmienia projektowanych postanowień umownych, jednocześnie wyjaśnia, iż treść §2 ust. 5 nie pozbawia Wykonawcy możliwości roszczenia wykonania umowy w zakresie rzeczowo-finansowym w granicach nie mniej niż 80% ilości określonej w Formularzu cenowym.**

Pytanie 2: *„Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §2 ust. 14 i 16 projektu umowy w następującym brzmieniu:*

„14. W przypadku nieuzasadnionej odmowy realizacji danej dostawy lub jej części, nie naruszając postanowień niniejszej Umowy, Zamawiający może dokonać zakupu wraz z dostawą u innego dostawcy, obciążając Wykonawcę różnicą ceny wynikającą z zakupu u innego dostawcy.

(...).

16. Zamawiający, bez jakichkolwiek roszczeń finansowych ze strony Wykonawcy może odmówić przyjęcia dostawy i wezwać Wykonawcę do jej ponownej prawidłowej realizacji, jeżeli: jakkolwiek element przedmiotu zamówienia nie będzie oryginalnie zapakowany i oznaczony zgodnie z obowiązującymi przepisami lub opakowanie będzie naruszone.” ?

Uzasadnienie: Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji sytuacji przez siebie niezawinionych, wobec czego prawo dokonania zakupu zastępczego powinno dotyczyć jedynie przypadku nieuzasadnionej odmowy realizacji dostaw – np. wynikającej z siły wyższej lub działania podmiotów trzecich. W przeciwnym wypadku Wykonawca mógłby być narażony na nieuzasadnione szkody, co byłoby niesprawiedliwe. Co więcej, w przypadku nieprawidłowości w opakowaniu, Zamawiający powinien nie tylko odmówić przyjęcia dostawy, ale także wezwać Wykonawcę do jej ponownej realizacji – by każda ze stron mogła zrealizować swe umowne interesy. ”

Odpowiedź 2: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy w §2 ust. 16 w następujący sposób: treść postanowienia z „Zamawiający, bez jakichkolwiek roszczeń finansowych ze strony Wykonawcy może odmówić przyjęcia dostawy, jeżeli: jakikolwiek element przedmiotu zamówienia nie będzie oryginalnie zapakowany i oznaczony zgodnie z obowiązującymi przepisami lub opakowanie będzie naruszone.” zostaje zmienione na „Zamawiający, bez jakichkolwiek roszczeń finansowych ze strony Wykonawcy może odmówić przyjęcia dostawy i wezwać Wykonawcę do jej ponownej prawidłowej realizacji, jeżeli: jakikolwiek element przedmiotu zamówienia nie będzie oryginalnie zapakowany i oznaczony zgodnie z obowiązującymi przepisami lub opakowanie będzie naruszone.”. Umowa zawarta z Wykonawcą będzie uwzględniała zmienione postanowienia zgodnie z załącznikiem nr 1 do niniejszego pisma. Zmiany są zaznaczone na kolor niebieski.

Pytanie 3: „Czy Zamawiający zgodzi się zmienić §4 ust. 1 projektu umowy w następującym brzmieniu: „Maksymalna wartość Umowy ustalona na dzień jej zawarcia nie może przekroczyć kwoty brutto....., z zastrzeżeniem wyjątków określonych w umowie.”?

Uzasadnienie: Wykonawca prosi o uwzględnienie projektu umowy o dodatkową klauzulę waloryzacyjną w zakresie wynagrodzenia Wykonawcy.”

Odpowiedź 3: Zamawiający nie zmienia projektowanych postanowień umownych, jednocześnie wyjaśnia, iż treść §4 ust. 2 przewiduje możliwość waloryzacji wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy.

Pytanie 4: „Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 2 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„Odpowiedzialność z tytułu gwarancji obejmuje wszelkie wady urządzenia, z wyłączeniem wad/uszkodzeń/awarii wynikających z winy Zamawiającego.” ?

Uzasadnienie: W ocenie Wykonawcy, obarczanie go odpowiedzialnością za działania zawinione przez Zamawiającego a powodujące wady/uszkodzenia w przedmiocie umowy, jest niedopuszczalne. Każda ze stron powinna ponosić odpowiedzialność (w tym finansową) za swoje zawinione działania/zaniechania – w przeciwnym bowiem wypadku, druga strona umowy byłaby narażona na nieuzasadnioną szkodę, co byłoby rażąco niesprawiedliwe.”

Odpowiedź 4: Zamawiający nie zmienia projektowanych postanowień umownych, jednocześnie wyjaśnia, iż treść §5 ust. 2 przewiduje wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu gwarancji wobec wad zawinionych przez Zamawiającego.

Pytanie 5: „Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §5 ust. 8 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„W przypadku stwierdzenia wad jakościowych zaofiarowanych wyrobów Zamawiający niezwłocznie powiadamia o tym Wykonawcę, który rozpatrzy reklamację dotyczącą wad jakościowych w ciągu 5 dni roboczych (tj. od poniedziałku do piątku za wyj. dni ustawowo wolnych od pracy) – od dostarczenia mu, na jego koszt, reklamowanych wyrobów przez Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się wymienić niezwłocznie wyrób wadliwy na wyrób wolny od wad w ciągu 5 dni roboczych (tj. od poniedziałku do piątku za wyj. dni ustawowo wolnych od pracy) - od chwili uznania reklamacji lub od upływu terminu na rozpatrzenie reklamacji. Wykonawca pokryje koszty przesyłki towaru do reklamacji tylko w przypadku jej uznania.”?

Uzasadnienie: Obciążenie Wykonawcy kosztami przesyłki reklamowanego towaru powinno ograniczać się do przypadków, w których reklamacja została złożona zasadnie – w przeciwnym bowiem wypadku Wykonawca musiałby ponosić dodatkowe wydatki także w przypadku składania przez Zamawiającego reklamacji mimo braku podstaw”

Odpowiedź 5: Zamawiający nie zmienia projektowanych postanowień umownych.

Pytanie 6: „Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie §7 ust. 1 lit. a)-e) projektu umowy w następującym brzmieniu:



OKRĘGOWY SZPITAL KOLEJOWY W KATOWICACH
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
40-760 Katowice, ul. Panewnicka 65
tel.: 32 605 35 00, fax: 32 605 35 08
NIP 634-23-05-444 REGON 276267686 NR BDO: 000054612



Jednostka Ochrony Zdrowia
Samorządu Województwa Śląskiego

„a) za każdy dzień zwłoki w terminie dostawy przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 2 ust. 7, w wysokości 10% wartości netto niedostarczonego w terminie przedmiotu zamówienia, do dnia spełnienia świadczenia lub wypowiedzenia Umowy w trybie § 8 ust. 2;

b) za każdy dzień zwłoki w terminie dostawy przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 2 ust. 1, w wysokości 0,1% wartości netto niedostarczonego w terminie przedmiotu zamówienia, do dnia spełnienia świadczenia lub rozwiązania umowy w trybie § 8 ust. 2 Umowy – jednak nie więcej niż 20% tej wartości;

c) za każdy dzień zwłoki w terminie realizacji zgłoszenia reklamacyjnego o którym mowa w § 5 ust. 7, Umowy w wysokości 0,1% wartości netto przedmiotu zamówienia podlegającego reklamacji, do dnia spełnienia świadczenia lub wypowiedzenia umowy w trybie § 8 ust. 2 Umowy – jednak nie więcej niż 20% tej wartości;

d) za każdy dzień zwłoki w terminie realizacji zgłoszenia reklamacyjnego o którym mowa w § 5 ust. 8, w wysokości 0,1% wartości netto przedmiotu zamówienia podlegającego reklamacji, do dnia spełnienia świadczenia lub wypowiedzenia umowy w trybie § 8 ust. 2 Umowy – jednak nie więcej niż 20% tej wartości;

e) z tytułu odstąpienia od Umowy z przyczyn występujących po stronie Wykonawcy w wysokości 10% wartości netto niezrealizowanej części Umowy” ?

Uzasadnienie: Wykonawca prosi o wprowadzenie limitów naliczania kar dla poszczególnych ich rodzajów, w celu uniknięcia wygórowania kary. Wykonawca prosi o obniżenie stawki kary umownej i maksymalnego progu możliwych do naliczenia kar. Obecne warunki umowy w tym zakresie z dużą dozą prawdopodobieństwa prowadzić mogą do rażącego wygórowania kar oraz w konsekwencji – ich miarkowania.”

Odpowiedź 6: Zamawiający nie zmienia projektowanych postanowień umownych.

Pytanie 7: „Czy Zamawiający zgodzi się na przyjęcie § 8 ust. 2-3 projektu umowy w następującym brzmieniu:

„2. Zamawiający może wypowiedzieć Umowę z Wykonawcą w trybie natychmiastowym w przypadku zawinonego przez Wykonawcę braku realizacji istotnych zobowiązań umownych lub nienależytego wykonania istotnych postanowień Umowy przez Wykonawcę, tj. w tym w szczególności:

a) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. a) Umowy przekroczy 15 dni kalendarzowych;

b) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. b) przekroczy 10 dni kalendarzowych

c) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. c), lit. d) przekroczy 10 dni kalendarzowych

- poprzez pisemne powiadomienie Wykonawcy.

3. Zamawiający zastrzega sobie prawo wypowiedzenia niniejszej Umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku przekształcenia, połączenia lub likwidacji Okręgowego Szpitala Kolejowego w Katowicach – s.p.z.o.o. – pod warunkiem, że spowoduje to brak możliwości lub niecelowość realizacji Umowy, niemożliwą do przewidzenia w chwili jej zawarcia.” ?

Uzasadnienie: Rozwiązanie umowy zawartej na czas określony – przed upływem okresu, na jaki została zawarta, powinno następować jedynie w razie zaistnienia wyjątkowych okoliczności (co do zasady bowiem, umowa taka winna obowiązywać przez cały określony pierwotnie czas). Wobec tego Wykonawca prosi o mniej rygorystyczne podejście i zmodyfikowanie przesłanek uprawniających Zamawiającego do dokonania ww. czynności, w tym o określenie ich katalogu w sposób wyczerpujący i ograniczenie ww. prawa do niewywiązania się przez Wykonawcę z istotnych postanowień umowy.”

Odpowiedź 7: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy w § 8 ust. 2 i 4 w następujący sposób: treść postanowienia z „2. Zamawiający może wypowiedzieć Umowę z Wykonawcą w trybie natychmiastowym w przypadku braku realizacji zobowiązań umownych lub nienależytego wykonania postanowień Umowy przez Wykonawcę w tym w szczególności:

a) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. a) przekroczy 15 dni kalendarzowych;

b) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. b) przekroczy 10 dni kalendarzowych;

c) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. c), lit. d) przekroczy 10 dni kalendarzowych

poprzez pisemne oświadczenie złożone Wykonawcy.” zostaje zmienione na „2. Zamawiający może wypowiedzieć Umowę z Wykonawcą w trybie natychmiastowym w przypadku zawinonego braku realizacji zobowiązań umownych lub nienależytego wykonania postanowień Umowy przez Wykonawcę w tym w szczególności:

a) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. a) przekroczy 15 dni kalendarzowych;
b) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. b) przekroczy 10 dni kalendarzowych;
c) jeżeli termin zwłoki, o którym mowa w § 7 ust. 1 lit. c), lit. d) przekroczy 10 dni kalendarzowych
- poprzez pisemne powiadomienie Wykonawcy, oraz z treści „4. Zamawiający zastrzega sobie prawo wypowiedzenia niniejszej Umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku przekształcenia, połączenia lub likwidacji Okręgowego Szpitala Kolejowego w Katowicach – s.p.z.o.z” zostaje zmienione na „4. Zamawiający zastrzega sobie prawo wypowiedzenia niniejszej Umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku przekształcenia, połączenia lub likwidacji Okręgowego Szpitala Kolejowego w Katowicach – s.p.z.o.z. z zastrzeżeniem, że spowoduje to brak możliwości lub niecelowość realizacji Umowy, niemożliwą do przewidzenia w chwili jej zawarcia.” Umowa zawarta z Wykonawcą będzie uwzględniała zmienione postanowienia zgodnie z załącznikiem nr 1 do niniejszego pisma. Zmiany są zaznaczone na kolor niebieski.

Pytanie 8: „Czy Zamawiający zgodzi się zmienić treść §10 projektu umowy w ten sposób, że:

- 1) waloryzacja wynagrodzenia będzie dopuszczalna wielokrotnie, tj. po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji?
- 2) łączna wartość waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy nie przekroczy 15% wynagrodzenia brutto?
- 3) łączne wynagrodzenie netto wynikające z Formularza cenowego Wykonawcy nie może ulec zmianie więcej niż o 10%?
- 4) wykreśli z treści termin ograniczający Wykonawcy możliwość złożenia wniosku o waloryzację wynagrodzenia?

Uzasadnienie:- Umowa jest zawierana w niestabilnej sytuacji gospodarczej, dlatego Wykonawca prosi o podwyższenie wartości maksymalnej zmiany do 15% wynagrodzenia brutto. Z uwagi, że umowa zawierana jest na okres 36 miesięcy, Wykonawca powinien mieć możliwość powtórnej zmiany wynagrodzenia. Obowiązujące przepisy prawa nie dają podstaw do tego, by prawo do uzyskania waloryzacji wynagrodzenia przez Wykonawcę zostało ograniczone przez wprowadzenie do umowy klauzuli przewidującej termin na złożenie stosownego wniosku, wobec czego brak jest podstaw dla wprowadzenia do umowy ww. klauzuli.”

Odpowiedź 8: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy w §10 ust. 3 lit. b) w następujący sposób: treść postanowienia z: „b) waloryzacja wynagrodzenia dopuszczalna jest tylko raz, nie wcześniej niż 6 miesięcy i nie później niż 3 miesiące przed upływem terminu realizacji umowy. Wydłużenie terminu umownego realizacji zadania nie wpływa na zmianę terminu żądania zmiany wysokości wynagrodzenia” zostaje zmieniona na „b) waloryzacja wynagrodzenia dopuszczalna jest tylko trzy razy, pierwsza waloryzacja może nastąpić nie wcześniej niż 6 miesięcy, a ostatnia nie później niż 3 miesiące przed upływem terminu realizacji umowy. Między poszczególnymi waloryzacjami nie może być mniej niż 6 miesięcy. Wydłużenie terminu umownego realizacji zadania nie wpływa na zmianę terminu żądania zmiany wysokości wynagrodzenia”;

treść postanowienia z: „g) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia jaką dopuszcza Zamawiający na podstawie ust. 1 powyżej wynosi 10 % pierwotnej wartości umowy netto.” zostaje zmieniona na „g) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia jaką dopuszcza Zamawiający na podstawie ust. 1 powyżej wynosi 15 % pierwotnej wartości umowy netto.”;

treść postanowienia z: „6. Na skutek waloryzacji w trybie określonym w niniejszym paragrafie, wynagrodzenie netto wynikające z Formularza cenowego Wykonawcy stanowiącej Załącznik nr 1 do Umowy nie może ulec zmianie więcej niż o 8%, przy czym do powyższej maksymalnej zmiany stawek nie wlicza się zmian dokonywanych w oparciu o postanowienia §9 ust. 4, 5 i 6 Umowy.” zostaje zmieniona na „6. Na skutek waloryzacji w trybie określonym w niniejszym paragrafie, wynagrodzenie netto wynikające z Formularza cenowego Wykonawcy stanowiącej Załącznik nr 1 do Umowy nie może ulec zmianie więcej niż o 10%, przy czym do powyższej maksymalnej zmiany stawek nie wlicza się zmian dokonywanych w oparciu o postanowienia §9 ust. 4, 5 i 6 Umowy.”



OKRĘGOWY SZPITAL KOLEJOWY W KATOWICACH
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
40-760 Katowice, ul. Panewnicka 65
tel.: 32 605 35 00, fax: 32 605 35 08
NIP 634-23-05-444 REGON 276267686 NR BDO: 000054612



Jednostka Ochrony Zdrowia
Samorządu Województwa Śląskiego

Umowa zawarta z Wykonawcą będzie uwzględniała zmienione postanowienia zgodnie z załącznikiem nr 1 do niniejszego pisma. Zmiany są zaznaczone na kolor niebieski.

Z uwagi na brak dokonania istotnych zmian w SWZ, **termin składania ofert pozostaje bez zmian do dnia 17.10.2025 r. do godziny 10.00** oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie **10.15** oraz odpowiednio termin związania ofertą.

Załączniki:

1. Zmodyfikowane projektowane postanowienia umowy

Zatwierdzono:

Dyrektor
Okręgowego Szpitala Kolejowego s.p.z.o.o
w Katowicach
Adam Trzebinczyk