



Nr sprawy: **14/PNE/SW/2024**

Sosnowiec, dnia 23.05.2024r.

Dotyczy: postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego

Pn: „**Dostawa: implantów oraz sprzętu jednorazowego użytku**”

W związku z udzielonymi odpowiedziami, prosimy o uwzględnienie w Załączniku nr 3 – Formularzu asortymentowo – cenowym, wszelkich dopuszczeń Zamawiającego w danych częściach oraz pozycjach, poprzez wpisanie którego zestawu i pytania dopuszczenie dotyczy.

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu zgodnie z art. 135 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, udostępniamy treść zapytań wraz z wyjaśnieniem wszystkim uczestnikom postępowania, bez ujawniania źródła zapytania.

ZESTAW NR 1

Pytanie nr 1

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

1. W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

1. w wysokości **0,5%** wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 3 Umowy obliczonego od wartości **niezrealizowanej części** zamówienia lub zamówienia częściowego – za każdy rozpoczęty dzień zwłoki względem terminów, o których mowa w § 4 ust. 1 i 4 oraz § 8 ust. 2 i 4,

3. z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp, w wysokości **0,5%** wynagrodzenia brutto podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe

ZESTAW NR 2

Pytanie nr 1

Pyt. 1. Dot. Pakietu 6

Zwracamy się do Zamawiającego o dopuszczenie protezy dzianej poliestrowej, prostej, najwyższej jakości **od** (.....) **producenta**, uszczelnianej wysokooczyszczonym kolagenem wołowym typu I.

Proteza dwustronnie welurowana o przepuszczalności maksymalnej 0,1 ml/cm³/ min; 120 mmHg



- Średnice 6, 7 i 8 mm w wymaganej długości 40cm; średnica 10mm – o długości 30 lub 60cm
- Odporność protezy na wielokrotne nakłucie
- Bardzo dobre trzymanie szwów
- **Gwarancja 3 LATA**

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę na powyższe.

ZESTAW NR 3

Pytanie nr 1

Prosimy o dopuszczenie w miejsce przedmiotu zamówienia opisanego w pozycji 1 części 10 opisu przedmiotu zamówienia (załącznik 3 do swz) stentgraftów aortalnych rozprężanych na balonie o długości 29, 38, 48mm dla średnicy 18mm oraz 37 lub 48mm dla średnicy 20mm. Pozostałe parametry zgodnie z swz.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 2

Prosimy o dopuszczenie w miejsce przedmiotu zamówienia opisanego w pozycji 1 części 13 opisu przedmiotu zamówienia (załącznik 3 do swz) spiral embolizacyjnych dostarczanych tylko z węższym końcem jako pierwszym (dla spiral typu Tornado). Pozostałe parametry zgodnie z swz.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę na powyższe.

ZESTAW NR 4

Pytanie nr 1

Dotyczy: Część nr 15, poz. 1

Wnioskujemy o rezygnację ze sprzedaży na zasadzie depozytu. Oferowane zamykacze do naczyń dystrybuowane są w opakowaniach zbiorczych po 10 sztuk, co znacznie utrudnia monitorowanie ich stanów depozytowych oraz kontrolę ważności wyrobów, co doprowadza do strat i jest niezgodne z polityką komisową wykonawcy

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający modyfikuje załącznik nr 3 – Opis przedmiotu zamówienia w części 15, pozycji 1,(ilość depozytu).

ZESTAW NR 5

Pytanie nr 1

zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ w zakresie wzoru umowy. Wnosimy o dokonanie zmiany do § 9 ust. 3 projektowanych postanowień umów zał. 8a i 8c poprzez obniżenie określonej w nim maksymalnej wysokości kar umownych z 50% do 20 % wynagrodzenia netto Wykonawcy. Rolą art. 436 pkt 3 PZP nakazującego określenie maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą





dochodzić strony jest ochrona interesów wykonawców przed nieuzasadnionym zastrzeganiem w umowie wysokich kar umownych (M. Sieradzka (red.), Komentarz do art. 436 PZP [w:] Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Warszawa 2022). Zawarta w umowie maksymalna wysokość kar w wysokości aż 50% wynagrodzenia Wykonawcy jest rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę produktów na podstawie umowy a wysokością kary umownej. Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej maksymalna wysokość kar umownych powinna wynosić od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto (wyrok KIO z 22.08.2023 r., 2327/23). Co więcej, w orzecznictwie uznaje się, że nawet 20% wynagrodzenia umownego może być uznana za karą rażąco wygórowaną (por. wyrok Sądu Najwyższego z 27.04.2022 r., II CSKP 59/22, wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 29.06.2022 r., I AGa 205/21). Co prawda 436 pkt 3 PZP nie określa maksymalnego poziomu kar wiążącego wszystkich zamawiających, jednak w jednej z wersji projektu ustawy proponowano, aby łączna wysokość kar umownych nie mogła przekroczyć właśnie 20% wartości netto umowy (E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2024, art. 436). Powyższe uzasadnia obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych co najmniej do 20% wynagrodzenia netto Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje treść wzoru umowy w dotychczasowym brzmieniu.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w § 9 ust. 1 pkt. 1) wzoru umów zał. 8a i 8c wyrażenie „1% maksymalnego wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust. 3 umowy” zostało zastąpione wyrażeniem „0,5% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie”?

Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna z tytułu zwłoki w dostawie w wysokości aż 1 % za każdy dzień zwłoki jest - w ocenie Wykonawcy, a także w świetle orzecznictwa - rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę towaru a wysokością kary umownej zastrzeżonej za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy z uwzględnieniem okresu zwłoki. Jak wskazuje się w orzecznictwie „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przynajmniej mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z 24.01.2014 r., I CSK 124/13). Choćby udostępnione na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych przykłady negatywnych i dobrych praktyk kontraktowych jasno określają, że w przypadku zwłoki w dostawie kary umowne powinny mieścić się w przedziale 0,1%-0,5% za każdy dzień zwłoki i dotyczyć wyłącznie części zamówienia, którego rzeczywiście dotyczy naruszenie umowy. Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż Zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyrok KIO z 31.07.2015 r., sygn. KIO 1519/15).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje treść wzoru umowy w dotychczasowym brzmieniu

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy (załącznik numer 8a i 8c do SWZ) zapisów dotyczących zapewnienia warunków przechowywania i transportu, o których mowa w art. 14 ust. 3 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2017/745 z dnia 5 kwietnia 2017 r. w sprawie wyrobów medycznych:

„Zamawiający zapewni, aby wyroby medyczne objęte zakresem przedmiotowej umowy były przechowywane i transportowane wewnątrz w ramach ośrodka zgodnie z warunkami określonymi przez producenta.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na powyższe





ZESTAW NR 6

umowa 8a i 8c - kary - par. 9

Pytanie nr 1

pkt. 1.1 - prosimy o obniżenie kar do 0,5%.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje treść wzoru umowy w dotychczasowym brzmieniu..

Pytanie nr 2

pkt. 3 - prosimy o obniżenie kar łącznych do 20%

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje treść wzoru umowy w dotychczasowym brzmieniu.

ZESTAW NR 7

Pytanie nr 1

Pytanie do czesci nr 14 pkt 2

Czy Zamawiający dopuszcza stent samorozprezalny pokrywany lekiem o długościach : 40 mm, 60 mm, 80mm, 100mm, 120mm oraz 150 mm ? Pozostałe parametry bez zmian

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający zgadza się na obniżenie wysokości kary umownej, o której mowa w Załącznik nr 8c do SWZ § 9 ust.3 do 30% wynagrodzenia brutto, o którym mowa § 6 ust. 3 powyżej?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje treść wzoru umowy w dotychczasowym brzmieniu.

Z upoważnienia Dyrektora
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego Nr 5
im. św. Barbary w Sosnowcu
Agnieszka Kozak
Dyrektor
ds. Ekonomicznych i Zarządzania Majątkiem

