



„Pro-Medica” w Elku Sp. z o.o.  
19-300 Elk, ul. Baranki 24,  
tel. 87 620-95-71 wew. 51 - Automatyczna Centrala  
tel. 87 621-96-20 - Sekretariat, Zarząd Spółki

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych  
tel. 87 620-95-93  
tel. 87 620-95-76  
tel. 87 620-96-26

e-mail: zaopatrzenie-pm@elk.com.pl  
e-mail: przetargi@promedica.elk.pl  
[www.promedica.elk.com.pl](http://www.promedica.elk.com.pl)

## Odpowiedź na Zapytanie 6

### Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak: P-M/Z/2932/2022

Data: 14.07.2022r.

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Dostawę sprzętu medycznego jednorazowego użytku na potrzeby „Pro-Medica” w Elku Sp. z o. o. ” Znak: 2062/2022**

Na podstawie art. 135 ust. 1-2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

#### ***PYTANIE nr 1 – dotyczy Załącznika nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy***

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę treści SWZ poprzez zmodyfikowanie zapisu dot. § 6 ust. wzoru Umowy. Zamawiający w § 6 ust. 1c wskazał: Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne: c) za każdy dzień rozpoczęty zwłoki w dostawie, w wysokości 5 % wartości brutto niezrealizowanej części zamówienia częściowego, z naruszeniem terminów wskazanych w § 3 ust. 4 i 5. W ocenie Wykonawcy zaproponowana wysokość kary umownej za nieterminową dostawę jest niewspółmierna do ewentualnego uchybienia w sposobie realizacji świadczenia, do którego jest on zobowiązany w ramach Umowy, wysokość kary umownej na poziomie 5% za każdy dzień uchybienia terminowi, nie ma żadnego związku z funkcją jaką mają pełnić kary umowne, a może jedynie prowadzić do wzbogacenia Zamawiającego, co tym samym w sposób jednoznaczny narusza zasadę równości stron umowy. Zdaniem Wykonawcy postanowienie Umowy o wskazanej treści daleko wykracza poza cel, dla którego zastrzegana jest kara umowna, która ma kompensować negatywne dla wierzyciela konsekwencje wynikające ze stanu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i stanowić swego rodzaju zryczałtowane odszkodowanie. Odszkodowanie zaś powinno być adekwatne do szkody jaką może ponieść Zamawiający. Natomiast kara umowna w wysokości 5% za jeden dzień opóźnienia, w żaden sposób nie może odpowiadać ewentualnej szkodzie jaką może ponieść Zamawiający. W kwestii rażąco wygórowanych kar umownych KIO zajęło stanowisko w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., Sygn. akt: KIO 2219/17, KIO 2228/17, KIO 2232/17, KIO 2234/17, gdzie stwierdziła, że „W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną” W konsekwencji powyższych rozważań Wykonawca wnosi o zmianę treści SWZ poprzez zmianę postanowienia zawartego w § 6 ust 1c wzoru Umowy i obniżenie kary umownej do 2,5% wartości

***Odpowiedź: Zamawiający dokonuje Modyfikacji nr 1 z dnia 14.07.2022 r. Załącznika nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.***

***Wykonawcy zobowiązani są do uwzględnienia w ofercie treści udzielonych odpowiedzi i dokonanych zmian, stanowią one bowiem integralną część SWZ.***

***Z poważaniem***