



Znak sprawy: ZP/34/TP2/2022

Zabrze, 30.08.2022r.

**O D P W I E D Ź nr 1  
na zapytania w sprawie SWZ**

Informujemy, że do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisów Specyfikacji Warunków Zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 1129 z późn. zm.) w trybie **podstawowym z możliwością negocjacji** pn.:

**„DOSTAWA ODCZYNNIKÓW HISTOPATOLOGICZNYCH  
WRAZ Z OSPRZĘTEM LABORATORYJNYM II”**

Zamawiający udziela wyjaśnień zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 1129 z późn. zm.).

**Pytanie nr 1 dotyczy zadania nr 2 poz. 3**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrażenie zgody na zaproponowanie medium mrożeniowe do kriostu w opakowaniu o pojemności 100 ml. z odpowiednim przeliczeniem ilości zaokrąglając w górę tj. 4x100ml. x 10 szt. = 4000ml.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe, pod warunkiem zachowania - po przeliczeniu wymaganej ilości przedmiotu zamówienia wskazanej w SWZ. W tym celu niepełne ilości opakowania należy zaokrąglić w górę oraz zamieścić stosowną informację w kolumnie „Uwagi” lub pod tabelą szczegółowego formularza ofertowego.**

**Pytanie nr 2 dotyczy zadania nr 2 poz. 5**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrażenie zgody na zaproponowanie tuszu do bezpośredniego znakowania materiału tkankowego w opakowaniu o pojemności 60 ml. z odpowiednim przeliczeniem ilości tj. 6 op. x 60 ml.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 3 dotyczy zadania nr 4 poz. 1, 2, 3**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wydzielenie poz. asortymentowej nr 1, 2, 3, z zadania nr 4 i utworzenie odrębnego pakietu. Wydzielenie wymienionych pozycji zwiększy konkurencyjność asortymentowo-cenową w przedmiotowym postępowaniu, co przetoży się na uzyskanie przez Zamawiającego bardziej korzystnych ofert cenowych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 4 dotyczy zadania nr 5 poz. 1, 6, 8**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wydzielenie poz. asortymentowej nr 1, 6, 8, z zadania nr 5 i utworzenie odrębnego pakietu. Wydzielenie wymienionych pozycji zwiększy konkurencyjność asortymentowo-cenową w przedmiotowym postępowaniu, co przetoży się na uzyskanie przez Zamawiającego bardziej korzystnych ofert cenowych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 5 dotyczy zadania nr 6 poz. 2**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrażenie zgody na zaproponowanie ostrzy do mikrotomu przeznaczone do skrawania wstążeczkowego, twardego materiału tkankowego - długość 80 mm, szerokość 8 mm, grubość 0,25 mm, kąt ostrza 35°, wykonane ze stali

Dyrektor  
dr n. med.  
Dariusz Budziński  
ul. 3-go Maja 13-15  
41-800 Zabrze

SEKRETARIAT  
fax: (32) 370 45 22  
sekretariat@szpital.zabrze.pl

BIURO OBSŁUGI PACJENTA  
tel.: (32) 370 45 31  
tel.: (32) 370 45 07

[www.szpital.zabrze.pl](http://www.szpital.zabrze.pl)

nierdzewnej, z logo firmy w postaci 2-ch trójkątów trwale naniesionych na każdym ostrzu, dozownik zawierający 50 ostrzy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 6 dotyczy zadania nr 6 poz. 3**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrażenie zgody na zaproponowanie żyłek do cięcia tkanek zamrożonych wykonanych ze stali nierdzewnej w opakowaniach po 50 szt. z odpowiednim przeliczeniem ilości tj. 4op x 50 szt. Zastosowanie stali nierdzewnej do produkcji żyłek do cięcia tkanek zamrożonych w żaden sposób nie przekłada się na obniżenie jakości cięcia i komfortu pracy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 7 dotyczy zadania nr 2 poz. 1**

Czy zamawiający dopuści opakowanie zbiorcze o wielkości 10kg z przeliczeniem zamawianych ilości?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe, pod warunkiem zachowania - po przeliczeniu wymaganej ilości przedmiotu zamówienia wskazanej w SWZ. W tym celu niepełne ilości opakowania należy zaokrąglić w górę oraz zamieścić stosowną informację w kolumnie „Uwagi” lub pod tabelą szczegółowego formularza ofertowego.**

**Pytanie nr 8 dotyczy zadania nr 2 poz. 3**

Czy zamawiający dopuści opakowanie zbiorcze o wielkości 100ml z przeliczeniem zamawianych ilości?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe, pod warunkiem zachowania - po przeliczeniu wymaganej ilości przedmiotu zamówienia wskazanej w SWZ. W tym celu niepełne ilości opakowania należy zaokrąglić w górę oraz zamieścić stosowną informację w kolumnie „Uwagi” lub pod tabelą szczegółowego formularza ofertowego.**

**Pytanie nr 9 dotyczy zadania nr 2 poz. 4**

Czy zamawiający dopuści opakowanie o wielkości 2500ml z przeliczeniem zamawianych ilości?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe, pod warunkiem zachowania - po przeliczeniu wymaganej ilości przedmiotu zamówienia wskazanej w SWZ. W tym celu niepełne ilości opakowania należy zaokrąglić w górę oraz zamieścić stosowną informację w kolumnie „Uwagi” lub pod tabelą szczegółowego formularza ofertowego.**

**Pytanie nr 10 dotyczy zadania nr 2 poz. 5**

Czy zamawiający dopuści opakowanie o pojemności 30ml z przeliczeniem zamawianych ilości?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe, pod warunkiem zachowania - po przeliczeniu wymaganej ilości przedmiotu zamówienia wskazanej w SWZ. W tym celu niepełne ilości opakowania należy zaokrąglić w górę oraz zamieścić stosowną informację w kolumnie „Uwagi” lub pod tabelą szczegółowego formularza ofertowego.**

**Pytanie nr 11 dotyczy zadania nr 6 poz. 3**

Czy zamawiający wymaga, aby wskazana pozycja była wykonana ze stali węglowej (niestopowej)?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż wymaga aby wskazana pozycja była wykonana ze stali węglowej (niestopowej).**

**Pytanie nr 12 dotyczy zadania nr 6 poz. 1, 2**

Czy w celu zapewnienia najwyższej wydajności, podwyższonej odporności na zarysowania oraz najwyższej jakości skrawania, zamawiający wymaga aby nożyki posiadały specjalną powierzchnię ostrza żyłki platerowaną platyną z dodatkową powłoką żywiczną?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż wymaga aby nożyki posiadały specjalną powierzchnię ostrza żyłki platerowaną platyną z dodatkową powłoką żywiczną.**

**Pytanie nr 13 dotyczy zadania nr 6 poz. 1 – 4**

Czy w celu zapewnienia odpowiedniego przeznaczenia żyłek - skrawanie konkretnego rodzaju materiału w określony sposób – Zamawiający wymaga aby zaoferowane produkty w poz. 1-3 pochodziły od jednego producenta wraz z uchwytem z poz. 4?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż wymaga aby zaoferowane produkty w poz. 1-3 pochodziły od jednego producenta wraz z uchwytem z poz. 4.**

**Pytanie nr 14 dotyczy zadania nr 5 poz. 4**

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie w pozycji 4 barwiacza typu Hellendahl o pojemności 9 szkiełek.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe.**

**Pytanie nr 15 dotyczy zadania nr 5 poz. 21**

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie w pozycji 21 kapsułki biopsyjne z pokrywką wykonane z plastiku o wymiarach pozwalających umieszczenie ich w standardowej kasetce histologicznej, kasetki te mają wymiar około 27 mm x 24 mm oraz ich całkowita wysokość nie jest większa niż 7 mm, w ilości 1 opakowanie 500 szt

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż dopuszcza powyższe.**

**Pytanie nr 16 dotyczy zadania nr 6 poz. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie standardowych żyłek mikrotomowych o kącie ostrza 34 stopni, jest to parametr lepszy od opisanego, ponieważ im niższy kąt natarcia ostrza względem tkanki tym uzyskuje się lepsze rezultaty skrawania przy mniejszym zużyciu żyłki. Wynika to z faktu, iż cienkie ostrze łatwiej tnie materiał. Zwracamy uwagę, iż zastosowanie mniejszego kąta pozwala użytkownikowi na optymalizację procesu oraz dłuższą eksploatację pojedynczego ostrza mikrotomowego, przeznaczonych do rutynowego cięcia materiału tkankowego twardego oraz miękkiego zatopionego w parafinie- do skrawania wstążeczkowego. – długość 80mm, szerokość 8mm, grubość 0,25mm, Certyfikat CE, IVD. Materiał wykonania – stal nierdzewna, op.50szt., bez spełnienia dodatkowych wymogów.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 17 dotyczy zadania nr 6 poz. 2**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie standardowych żyłek mikrotomowych o kącie ostrza 34 stopni jest to parametr lepszy od opisanego, ponieważ im niższy kąt natarcia ostrza względem tkanki tym uzyskuje się lepsze rezultaty skrawania przy mniejszym zużyciu żyłki. Wynika to z faktu, iż cienkie ostrze łatwiej tnie materiał. Zwracamy uwagę, iż zastosowanie mniejszego kąta pozwala użytkownikowi na optymalizację procesu oraz dłuższą eksploatację pojedynczego ostrza mikrotomowego, przeznaczonych do skrawania trudnych i bardzo trudnych materiałów tkankowych zatopionych w parafinie oraz do skrawania wstążeczkowego – długość 80mm, szerokość 8mm, grubość 0,25mm. Certyfikat CE, IVD. Materiał wykonania – stal nierdzewna, op.50szt., bez spełnienia dodatkowych wymogów (tzn. nazwy producenta naniesionej na każdym ostrzu). Nie istnieje żaden merytoryczny powód, aby Zamawiający opisywał przedmiot zamówienia w bardziej szczegółowy sposób, który „tylko” ogranicza konkurencję, przyczyniając się do zawyżenia końcowej ceny otrzymanej oferty.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 18 dotyczy zadania nr 6 poz. 3**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie standardowych żyłek mikrotomowych o kącie ostrza 34 stopni, jest to parametr lepszy od opisanego, ponieważ im niższy kąt natarcia ostrza względem tkanki tym uzyskuje się lepsze rezultaty skrawania przy mniejszym zużyciu żyłki. Wynika to z faktu, iż cienkie ostrze łatwiej tnie materiał. Zwracamy uwagę, iż zastosowanie mniejszego kąta pozwala użytkownikowi na optymalizację procesu oraz dłuższą eksploatację pojedynczego ostrza mikrotomowego, przeznaczonych do cięcia tkanek zamrożonych – długość 80mm, szerokość 8mm, grubość 0,25mm. Certyfikat CE, IVD. Materiał wykonania – stal nierdzewna, op.50szt., bez spełnienia dodatkowych wymogów.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 19**

Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż nie ma możliwości aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień.**

#### **Pytanie nr 20**

Czy Zamawiający może zagwarantować realizację przedmiotu zamówienia na poziomie nie mniejszym niż 80% ilości wyszczególnionych w ofercie? Pozytywna odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji oferowanej ceny. Zapewnieniem przestrzegania zasady uczciwej konkurencji będzie określenie przez Zamawiającego gwarantowanego poziomu zamówienia publicznego, który zostanie na pewno zrealizowany. Jak wskazano w Wyroku KIO z dnia 27 grudnia 2011 roku (KIO 2649/11): „Zamawiający powinien opisać przedmiot zamówienia w taki sposób, aby wykonawcy nie mieli wątpliwości, jakie usługi, dostawy, roboty budowlane należy wykonać i jaki będzie ich zakres, tak aby spełniały oczekiwania Zamawiającego, a z drugiej strony aby wykonawcy mogli w sposób prawidłowy dokonać wyceny złożonych ofert (...) Zgodnie z poglądem Krajowej Izby Odwoławczej wyrażonym m.in. w wyroku z dnia 18 czerwca 2010 r. KIO 1087/10, z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wynika obowiązek dokładnego określenia przez zamawiającego ilości zamawianych produktów; zamawiający nie jest zwolniony z tego obowiązku nawet, jeżeli nie jest w stanie przewidzieć dokładnych ilości zamawianych produktów oraz w wyroku z dnia 3.10.2014 r., KIO 1944/14: „Dla zapewnienia uczciwej konkurencji przy kalkulowaniu ceny oferty konieczne jest określenie w sposób precyzyjny zakresu, jakiego prawo opcji dotyczy, oraz wskazanie tej części zamówienia, która będzie realizowana na pewno, oraz tej części, której realizacja będzie uzależniona od decyzji zamawiającego o skorzystaniu z prawa opcji”. W wyroku z dnia 7 maja 2014 r. KIO 809/14 Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że „nie można zaakceptować postanowień umowy dających zamawiającemu całkowitą, nieograniczoną pod względem ilościowym i pozostającą poza wszelką kontrolą dowolność w podjęciu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw będących przedmiotem zamówienia”.

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 21**

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 22**

Prosimy o modyfikację zapisów § 7 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 23**

Wnosimy o zmianę stanowiska Zamawiającego w kwestii liczenia kar umownych za odstąpienie od umowy od kwoty niezrealizowanej lub niewłaściwie, nieterminowo zrealizowanej wartości umowy, a nie całkowitej, krzywdzącym jest, aby Wykonawca, bądź Zamawiający ponosił ewentualną karę za prawidłowo zrealizowaną już wartość umowy. Pozwoli to również na dostosowanie wysokości kar do wartości przedmiotu umowy, co zgodne będzie z zasadami prawa w tym zakresie. Wspomnieć w tym miejscu należy, iż, Zamawiający w projekcie umowy sam zastrzegł możliwość niezrealizowania 90% wartości umowy, zatem niestosownym jest oczekiwanie od Wykonawców uregulowania kar za całą wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 24 dotyczy zapisów §7 wzoru umowy**

*Dotyczy wzoru umowy:*

W związku z tym iż zgodnie art. 431 ustawy PZP zarówno wykonawca jak i Zamawiający obowiązani są współdziałać przy wykonywaniu umowy w celu należytej realizacji zamówienia Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów projektu umowy w § 7, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą o poniższej treści: Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % wartości netto umowy. Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 353<sup>1</sup> KC), pozwalające na

uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 25 dotyczy zapisów wzoru umowy**

*Dotyczy wzoru umowy*

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy sformułowania, iż **„Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 300 zł netto”**?

Mając na względzie czynniki ekologiczne, chcielibyśmy dążyć do ograniczenia liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej. W związku z tym prosimy o ustanowienie minimalnej wartości zamówienia w kwocie 300 zł.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 26 dotyczy zapisów wzoru umowy**

*Dotyczy wzoru umowy:*

Zamawiający w projekcie umowy, pisze: Zamawiający może obciążyć Wykonawcę następującymi karami umownymi: w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne w umowach o zamówienie publiczne powinny zmierzać do zabezpieczenia prawidłowego wykonania umowy. Natomiast wykorzystywanie przez Zamawiającego, będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia publicznego, jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, które byłyby należne niezależnie od sposobu wykonania przedmiotu zamówienia, jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 k.c. granice swobody umów. Wysokość kar umownych winna pozostawać w korelacji ze szkodą, co zgodne jest z naturą odpowiedzialności odszkodowawczej (art. 3531 w zw. Z art. 361 § 1 i 2 w zw. Z art. 483 § 1 KC), a nie prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się jednej strony umowy. Czy wobec powyższego, Zamawiający dopuszcza możliwość rewizji swojego stanowiska w zakresie kar umownych i stosownego ograniczenia ich wysokości, zakresu stosowania itp., tak by wprowadzić zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą i pozbawienia kar umownych charakteru rażąco wygórowanych dokonując złagodzenia ich rangi do 10%?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 27 dotyczy zapisów wzoru umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie poniższego zapisu do treści umowy:

*„W sytuacji, kiedy Zamawiający nie ureguluje należności w terminie, Wykonawca, po 2-krotnym wezwaniu Zamawiającego (w odstępie 14 dni) do zapłaty, ma prawo wstrzymać dostawy do Zamawiającego do czasu uregulowania należności”*

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 28 dotyczy zapisów §7 wzoru umowy**

Zgodnie ze wzorem umowy (paragraf 7) może dochodzić do sytuacji podwójnego ukarania wykonawcy: Zamawiający może obciążyć Wykonawcę następującymi karami umownymi:

- a) w wysokości 50,00 zł, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostaw częściowych przedmiotu umowy,
  - b) w wysokości 50,00 zł dotyczącego zadania, na którego przedmiot umowy została złożona reklamacja, za każdy dzień zwłoki w realizacji któregokolwiek z obowiązków określonych w § 4 ust. 15,
  - c) w wysokości 1.000,00 zł za każdy przypadek odmowy rozładunku przedmiotu umowy zgodnie z § 4 ust. 4,
  - d) w wysokości 50,00 zł za każdy przypadek nie wywiązania się z obowiązku określonego w § 4 ust. 5 tj. za brak powiadomienia o terminie dostawy w dniu ją poprzedzającym,
  - e) w wysokości 50,00 zł za każdy przypadek nie wywiązania się z obowiązku określonego w § 1 ust.4 tj. nie przedłożenie dokumentu posiadania certyfikatu CE lub dokumentu równoważnego, c) oraz równocześnie z tych samych powodów: w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.
- Wskazane regulacje stanowią o nieuprawnionej kumulacji kar umownych na etapie zapisów umownych za wystąpienie tych samych okoliczności, natomiast zgodnie z przepisami prawa i orzecznictwem, w którym przyjmuje się, że sytuacja taka jest niedopuszczalna (uchwała SN z dnia 16 stycznia 1984 roku, III CZP 70/83 oraz Wyrok SN z dnia 28 stycznia 2011 r., I CSK 315/10) obciążenie dwukrotną karą umowną za tę samą okoliczność przejawiającą się w nienależyтым wykonaniu zobowiązania uznać należy za sprzeczne z naturą odpowiedzialności odszkodowawczej (art. 3531 w zw. Z art. 361 § 1 i 2 w zw. Z art. 483 § 1 KC). Odpowiedzialność odszkodowawcza służyć ma wyrównaniu szkody a nie wzbogaceniu się uprawnionego. W Wyroku SN z dnia 28 stycznia 2011 roku, I CSK 315/10 wskazano: (...) nie jest możliwe kumulowanie kary

umownej przewidzianej za nienależyte wykonanie zobowiązania, np. wykonanie ze zwłoką, z karą umowną za niewykonanie tego samego zobowiązania. Zwracamy się z wnioskiem, aby zapisy wzoru umowy zostały tak ukształtowane, aby nie doprowadzały do sytuacji podwójnego ukarania wykonawcy w danych okolicznościach. Ponadto zwracamy się z prośbą o obniżenie wysokości kar umownych tak aby nie były one zbyt wygórowane.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 29 dotyczy zapisów wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby łączna suma kar umownych nie przekroczyła poziomu 20% wartości netto umowy? Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji. Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13). Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawią wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrytykowanej przez KIO sytuacji.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 30 dotyczy zapisów §7 wzoru umowy**

Wnosimy o modyfikację § 7 projektu umowy poprzez dookreślenie że w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

**Pytanie nr 31 dotyczy zapisów §7 wzoru umowy**

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o zmianę postanowień § 7 „wzoru umowy”, w taki sposób, aby uzyskał on brzmienie: Zamawiający może obciążyć Wykonawcę następującymi karami umownymi:

- a) w wysokości 10,00 zł, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostaw częściowych przedmiotu umowy, b) w wysokości 10,00 zł dotyczącego zadania, na którego przedmiot umowy została złożona reklamacja, za każdy dzień zwłoki w realizacji któregokolwiek z obowiązków określonych w § 4 ust. 15,
- c) w wysokości 500,00 zł za każdy przypadek odmowy rozładunku przedmiotu umowy zgodnie z § 4 ust. 4, bądź usunięcia zapisu, gdyż Wykonawca nie musi mieć w pływu na zdarzenia losowe niezależne od niego, które uniemożliwią dokonanie rozładunku
- d) w wysokości 10,00 zł za każdy przypadek nie wywiązania się z obowiązku określonego w § 4 ust. 5 tj. za brak powiadomienia o terminie dostawy w dniu ją poprzedzającym, bądź usunięcie zapisu, gdyż termin dostawy stanowi kryterium w niniejszym postępowaniu i logicznym jest, że każdy z Wykonawców będzie starał się zaoferować termin najniższy, w związku z czym Zamawiający jest sam w stanie oszacować kiedy otrzyma zamówiony produkt.
- e) w wysokości 20,00 zł za każdy przypadek nie wywiązania się z obowiązku określonego w § 1 ust.4 tj. nie przedłożenie dokumentu posiadania certyfikatu CE lub dokumentu równoważnego,
- f) w wysokości 10% wynagrodzenia NETTO, określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie W ocenie wykonawcy procentowo i kwotowo określone kary mają charakter wygórowany i poprzez ich wysokość nie mają charakteru prewencyjnego ale charakter represyjny, a w razie ich naliczenia prowadziłyby do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego, który w przypadku uchybienia w obowiązkach wykonawcy nie ponosi szkody. W zakresie niedopuszczalności zastrzeżenia kary umownej jako rażąco wygórowanej odwołać należy się poglądu zaprezentowanego w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 30 listopada 2017 r. sprawie KIO 2219/17, gdzie wskazano, że: „Nie jest przy tym dozwolone zastrzeżenie we wzorcu umownym kary umownej rażąco wygórowanej (tak też: wyrok Sądu Najwyższego z dnia 25 maja 2007 r., sygn. akt: I CSK 484/06). O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama

przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. 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. Kara umowna może być „rażąco wygórowana” już w chwili jej zastrzeżenia lub stać się taką w następstwie późniejszych okoliczności, do których można przykładowo zaliczyć to, że szkoda wierzyciela jest znikoma, skutkiem czego zachodzi rażąca dysproporcja pomiędzy jej wysokością a wysokością należnej kary (tak też: Gudowski Jacek (red.), Kodeks cywilny. Komentarz. Księga trzecia. Zobowiązania, 2013). Izba zważyła, że Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył w istocie ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej Zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy kodeksu cywilnego. Uprawnienie Zamawiającego do konstruowania zapisów umownych w sprawie zamówienia publicznego nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego poprzez ustalenie rażąco wygórowanych kar umownych.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 32 dotyczy zapisów wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli waloryzacyjnej? Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Strony przewidują możliwość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku: zmiany średniego kursu EUR ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub zmiany średniego kursu USD ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub po dniu zawarcia umowy suma miesięcznych lub kwartalnych wskaźników cen i usług konsumpcyjnych opublikowanych przez Prezesa GUS przekroczy 3% Odpowiedzi winne być udzielane w terminie 7 dni roboczych od dnia otrzymania pisma, a cały proces negocjacji zakończony w terminie do 30 dni roboczych od daty złożenia wniosku inicjującego proces. Każdorazowo dokonana zmiana nie może skutkować podwyższeniem wynagrodzenia o 5% pierwotnej wartości Umowy.” Wykonawca wyjaśnia, iż umowa będzie umową długoterminową (24 miesiące z możliwością przedłużenia), i niewątpliwym jest, iż w okresie jej obowiązywania może nastąpić zmiana siły nabywczej pieniądza. Wprowadzenie klauzuli umożliwi zaktualizowanie wynagrodzenia Wykonawcy pod kątem rzeczywistej wartości ekonomicznej świadczonych dostaw, co przyczyni się zarówno do jak najpełniejszego wykonywania umowy jak również sporządzenia właściwej kalkulacji oferty zobowiązania długoterminowego. Dodatkowo z uwagi na ogólnosiątkową sytuację polityczno-gospodarczą spowodowaną działaniami zbrojnymi rozpoczętymi w ostatnich dniach na terenie Ukrainy przez wzgląd na wynikające

z tego konsekwencje w postaci wyjątkowej niestabilności kursów walut wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu dotyczącego możliwości zmiany umowy na wypadek ww. okoliczności.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ.**

#### **Pytanie nr 33**

Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o wskazanie dokumentów, jakich będzie oczekiwał od Wykonawcy w przypadku konieczności zwiększenia wynagrodzenia, spowodowanego sytuacją, której Wykonawca nie mógł przewidzieć w chwili zawarcia umowy (zgodnie z art. 455 PzP).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż Wykonawca musi przedstawić dokumenty potwierdzające konieczność zwiększenia wynagrodzenia spowodowanego sytuacją, której Wykonawca nie mógł przewidzieć w chwili zawarcia umowy. Dokumenty te muszą w sposób wyczerpujący udowodnić zaistniałe okoliczności.**

#### **Pytanie nr 34 dotyczy wzoru umowy**

Uprzejmie prosimy o możliwość wprowadzenia zapisów dotyczących zmian umowy w zakresie możliwości dostarczenia zamienników o parametrach nie gorszych niż przedmiot umowy. W obecnej sytuacji pandemii Covid-19 i wiążących się z nią kłopotów w zapewnieniu ciągłości dostaw asortymentu, surowców potrzebnych do produkcji, braków kadrowych spowodowanych chorobą pracowników, Wykonawca nie zawsze ma wpływ na terminową dostawę towaru, natomiast w przypadku wprowadzenia zamienników istnieje realna szansa na terminowe wywiązanie się z umowy i niewstrzymywanie szpitala w świadczeniu usług.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający informuje, iż pozostaje przy zapisach SWZ. Jednocześnie Zamawiający odsyła do §10 wzoru umowy.**

Zamawiający  
z up. **DYREKTORA**  
Kierownik Działu Zamówień Publicznych  
**Adam Strzyżewski**