

Konin, 06.11.2024 r.

WSZ-EP-38/1197/2024

**Wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego/
Strona internetowa prowadzonego postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie Zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na zadanie pod nazwą: „Dostawa produktów leczniczych i materiałów opatrunkowych”, nr sprawy WSZ-EP-38/2024

Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ – nr 6

Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „SWZ”.

W związku z powyższym działając na podstawie art. 135 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), zwanej dalej „Ustawą Pzp.”, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA:

PAKIET 76

1. **Poz. 1** - czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania zestawu do hemodializy o następującym składzie:

Podłączenie:

- 1 x para rękawiczek diagnostycznych nitylowych, rozmiar M – bez możliwości zmiany rozmiaru
- 1 x serweta włókninowa nieprzylepna 37,5 x 45 cm
- 4 x kompres z gazy bawełnianej 7,5 x 7,5 cm
- 2 x opatrunek transparentny z folii poliuretanowej 6 x 7 cm (zapakowany)
- 4 x (2 x 2 szt.) opatrunek w postaci przylepca 1,25 x 14,8 cm

Rozłączenie:

- 1 x para rękawiczek diagnostycznych nitylowych, rozmiar M – bez możliwości zmiany rozmiaru
- 1 x rękawiczka diagnostyczna nitylowa dla pacjenta, rozmiar M
- 4 x kompres z gazy bawełnianej 7,5 x 7,5 cm
- 2 x samoprzylepny opatrunek chłonny 5 x 7,2 cm (zapakowany)

Opakowanie: Opakowanie miękkie (papier-folia) typu blister „2 w 1” (Podłączenie + Odłączenie). Komponenty potrzebne przy „Odłączeniu” są dodatkowo zapakowane.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

ZAPISY SWZ

PROJEKT UMOWY

2. § 1, ust. 2 - wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących realizacji przedmiotu zamówienia poprzez zwiększenie złożenia zamówienia do min. 70% wartości umowy wskazanej w par. 1 ust. 2 umowy .

Określenie przez Zamawiającego minimalnej wysokości 40% realizacji umowy stanowi dla potencjalnego Wykonawcy niepewność obrotu gospodarczego. W przedmiotowym postępowaniu można dostrzec dysproporcję między świadczeniami Zamawiającego i Wykonawcy, przy czym ten pierwszy przyjmuje pozycję dominującą, znacznie ograniczając prawa Wykonawcy. W owym stosunku to Wykonawca będzie ponosił znaczące ryzyko realizacji zamówienia; po pierwsze, w zakresie obowiązku zabezpieczenia realizacji umowy, a po drugie – zabezpieczenia swojej odpowiedzialności przewidzianej w umowie i w przepisach prawa. Rażąca dysproporcja między stronami, może stanowić podstawę naruszenia zasad współżycia społecznego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Zamawiający wyjaśnia, że Art. 433 pkt 4 Pzp ani też żaden inny przepis Pzp nie wskazują progów określenia tego zakresu. „Artykuł 433 pkt 4 gwarantuje wykonawcom pewność co do minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron, to jest stopnia w jakim Zamawiający ma możliwość ograniczenia zakresu zamówienia. Dzięki temu wykonawcy decydując się na wzięcie udziału w danym postępowaniu będą mogli prawidłowo oszacować ryzyka i zdecydować, czy satysfakcjonuje ich minimalny poziom świadczenia w zakresie oczekiwanego zysku z danego zamówienia.” (P. Granecki, I. Granecka, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Warszawa 2021).

3. § 5, ust. 1- wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących zastrzegania kar umownych i obniżenie ich wysokości lub modyfikację w następującym zakresie:

- §5 ust. 1, pkt 1 do kwoty 0,2% wartości niedostarczonej części zamówienia,
- §8 ust. 1, pkt 2 do kwoty 0,2% wartości reklamowanej części zamówienia
- §8 ust. 1, pkt 3 - do kwoty 0,1% wartości niezgłoszonego towaru
- §8 ust. 1, pkt 4 do kwoty 5% wartości niezrealizowanej części umowy

Należy się zgodzić ze stanowiskiem Sądu Najwyższego, który traktuje karę umowną wprowadzoną do umowy w ramach swobody kontraktowania, jako tę której celem jest zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Tenże zaznacza jednak, 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” (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco

wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Zamawiający informuje, że niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia.

*Osoba do kontaktu:
Żaneta Borowska
Dział Zamówień Publicznych
tel. 63 240 41 33*