



Znak: AE/ZP-27-44/24

Tarnów, 2024-05-28

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej progi unijne (powyżej 221.000 EURO) na dostawę systemu elektrofizjologicznego (EP Tracer) 1 szt.

W związku z zapytaniami Wykonawcy o następującej treści:

- Dotyczy projektowanych postanowień umowy- pkt 24.15) lit b)** - Wnosimy o dokonanie zmiany Pkt 24.15) lit. b) projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej w tym postanowieniu wysokości kary umownej z 5% wartości brutto przedmiotu umowy do 0,5% wartości netto przedmiotu umowy. Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna z tytułu dostawy niezgodnej z wymaganymi i określonymi w Załączniku do umowy parametrami technicznymi oraz uchybień w zakresie jakości w wysokości aż 5% jest - w ocenie Wykonawcy rażąco wygórowana.
- Dotyczy projektowanych postanowień umowy- pkt 24.16** - Wnosimy o dokonanie zmiany Pkt 24.16) projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej nim łącznej maksymalnej wysokości kar umownych z 30% 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 zastrzeżeniem 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 30% 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. 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.

Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika w Tarnowie udziela następującej odpowiedzi:

Ad.1

Zamawiający, działając na podstawie art.137 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r. poz.1605 z póź.zm), zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1/w pkt.24.15 b) SWZ **zapis o treści:**

„b) 5 % wartości brutto przedmiotu umowy - w przypadku dostawy niezgodnej z wymaganymi i określonymi w Załączniku do umowy parametrami technicznymi oraz uchybień w zakresie jakości.”

zmienia na zapis o treści:

„b) 3 % wartości brutto przedmiotu umowy - w przypadku dostawy niezgodnej z wymaganymi i określonymi w Załączniku do umowy parametrami technicznymi oraz uchybień w zakresie jakości.”

Ad.2

Zamawiający, działając na podstawie art.137 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r. poz.1605 z póź.zm), zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

1/w pkt.24.16 SWZ **zapis o treści:**



„24.16. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w pkt.24.15. SWZ nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia umownego brutto.”

zmienia na zapis o treści:

„24.16. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w pkt.24.15. SWZ nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia umownego brutto.”

Otrzymują:
Platforma Zamawiającego
a/a

DYREKTOR
Specjalistycznego Szpitala im. E. Szczeklika
w Tarnowie
Marcin Kuta

