



## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Sprzęt laboratoryjny dla Apteki** Nr sprawy: ZP-24-081BN

### Dyrektor

dr n. med.  
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24  
40-027 Katowice

SEKRETARIAT  
tel.: (32) 259-16-50  
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl  
[www.spskm.katowice.pl](http://www.spskm.katowice.pl)

CENTRALA:  
Tel. (32) 259-12-00

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

#### Pytanie 1:

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

#### Odpowiedź 1:

**Zamawiający nie jest w stanie określić z wyprzedzeniem harmonogramu zamówień. Zapotrzebowanie na dostawy wymaganych towarów zależne jest od zbyt wielu czynników.**

#### Pytanie 2:

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 2:

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### Pytanie 3:

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 § 4, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relacją 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 % niezrealizowanej 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. 3531 KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

#### Odpowiedź 3:

**Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej. Wskazana wysokość kary umownej zabezpiecza interes publiczny i jest dyscyplinująca dla Wykonawcy, ale w żaden sposób nie nosi znamion rażąco wygórowanej.**



#### Pytanie 4:

Zamawiający w projekcie umowy, pisze:

W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca jest zobowiązany do zapłacenia kary umownej w wysokości 20% wartości netto umowy niezrealizowanej części umowy

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 szkoda, 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 4:

**Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej. Wskazana wysokość kary umownej zabezpiecza interes publiczny i jest dyscyplinująca dla Wykonawcy, ale w żaden sposób nie nosi znamion rażąco wygórowanej.**

#### Pytanie 5:

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 przynajmniej 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 5:

**Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej. Wskazana wysokość kary umownej zabezpiecza interes publiczny i jest dyscyplinująca dla Wykonawcy, ale w żaden sposób nie nosi znamion rażąco wygórowanej.**

#### Pytanie 6:

Pakiet 3: Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie:

W poz.1:

Pojemnik do transportu materiału chirurgicznego posiadający deklarację IVD, z buforem w ilości 91 ml zabezpieczony nakrętką i kapsułki z formaldehydem w ilości 19 ml który uwalnia się do buforu w momencie wkręcenia jej w pokrywę pojemnika z buforem. Po zmieszaniu obu odczynników powstaje roztwór formaldehydu buforowanego 4%. Pojemność pojemnika 250 ml. Pojemnik z etykietą



posiadającą piktogramy i zwroty bezpieczeństwa dotyczące formaliny. Opakowanie zbiorcze 36szt. oraz łącznej ilości 189 opakowań czyli 6804 szt.

W poz.2:

Pojemnik do transportu materiału chirurgicznego posiadający deklarację IVD, z buforem w ilości 33 ml zabezpieczony nakrętką i kapsułki z formaldehydem w ilości 7 ml który uwalnia się do buforu w momencie wkręcenia jej w pokrywę pojemnika z buforem. Po zmieszaniu obu odczynników powstaje roztwór formaldehydu buforowanego 4%. Pojemność pojemnika 60 ml. Pojemnik z etykietą posiadającą piktogramy i zwroty bezpieczeństwa dotyczące formaliny. Opakowanie zbiorcze 35szt. oraz łącznej ilości 55 opakowań czyli 1925 szt.

**Odpowiedź 6:**

**Powyższe pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ, a opis innego produktu. Zamawiający nie może jednoznacznie odpowiedzieć na taką propozycję Wykonawcy. Wykonawca powinien wyrazić swoje wątpliwości dotyczące opisu przedmiotu zamówienia. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ oraz nie wyraża zgody na zmianę ilości sztuk..**