

Kamienna Góra dnia 09.04.2024 r.

## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Nazwa postępowania: **Dostawa gazów medycznych wraz z dzierżawą butli oraz dostawa syntetycznego ciekłego powietrza wraz z dzierżawą zbiornika dla Dolnośląskiego Centrum Rehabilitacji i Ortopedii Sp. z o.o. w Kamiennej Górze**

Nr referencyjny nadany sprawie przez Zamawiającego: **DI-Z.26.15.2024**

- I. Działając na podstawie art.284 ust.2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz.U. z 2023 r., poz.1605 z późn.zm.), Zamawiający informuje, że wpłynęły zapytania o następującej treści:

### Pytanie 1:

#### Podpisanie umowy

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

#### Uzasadnienie (Interpretacja UZP):

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

### Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej.

### Pytanie 2:

#### Kwota przeznaczona

W nawiązaniu do art. 222 ust. 4 ustawy Pzp oraz faktem, że ustawodawca nie określił żadnego limitu czasowego (jedynie określenie: najpóźniej przed otwarciem ofert) wnosimy do Zamawiającego o udostępnienie na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacji o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Państwa zgoda umożliwi przygotowanie rzetelnej, wiarygodnej a jednocześnie jak najbardziej konkurencyjnej oferty pozwalającej osiągnąć Zamawiającemu najlepszą jakość dostaw, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację.

W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o przekazanie informacji zawartych w pkt. 3 protokołu przedmiotowego postępowania: **Wartość dla poszczególnych części**

### Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający zamieścił na stronie postępowania informację o kwocie przeznaczonej na sfinansowanie zamówienia.

### Pytanie 3:

#### Projekt umowy § 9 (część 1) / § 18 (część 2)

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 9 / 18 Karty Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: „**Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.**”

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zamawiający pozostawia w tym zakresie zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 4:**

Projekt umowy § 9 (część 1) / § 18 (część 2)

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 9/18 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu:

*„W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”*

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Zamawiający pozostawia w tym zakresie zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 5:**

Projekt umowy § 9 ust. 3 i § 18 ust. 3

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

*3. Jeżeli wysokość zastrzeżonych kar umownych nie pokrywa powstałej szkody, Strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego na warunkach określonych w Kodeksie Cywilnym., **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.***

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażąco uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający pozostawia w tym zakresie zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 6:**

Projekt umowy § 2 ust. 4 (część 1)

W związku z faktem, że przedmiot zamówienia w czasach niepandemicznych, nie jest w rzeczywistości lekiem ratującym życie, a jego składowanie, termin ważności czy też logistyka z nią związana (posiadanie niezbędnej rezerwy) nie wymaga jakikolwiek szczególnych działań ze strony personelu Zamawiającego, uzasadniających zastosowanie aż tak skróconego terminu dostawy wnosimy o zmianę zapisów dotyczących tegoż terminu. Poniżej proponowana treść modyfikacji:

*4. Oczekiwany czas na realizację dostawy **wynosi 3 dni kalendarzowe** licząc od daty otrzymania zamówienia (z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy).*

Pragniemy zwrócić uwagę również na czasochłonność procesu prawidłowego napełniania butli oraz jego weryfikacji pod względem bezpieczeństwa (w tym również dla użytkownika), załadunku i transportu specjalnie do tego przeznaczonymi pojazdami przez specjalnie do tego przeszkolonych kierowców z zachowaniem rygorystycznych zasad obowiązującego prawa (ADR).

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający pozostawia termin realizacji dostawy bez zmian.

**Pytanie 7:**

Projekt umowy § 13 (część 1) i § 21 (część 2)

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez zmianę zapisu § 13 i 21 na brzmienie: **Ewentualne kwestie sporne wynikłe w trakcie realizacji niniejszej umowy strony rozstrzygać będą polubownie. W przypadku nie dojścia do porozumienia spory rozstrzygane będą przez sąd właściwy dla siedziby Wykonawcy.**

**Odpowiedź na pytanie nr 7:**

Zamawiający pozostawia w tym zakresie zapisy SWZ bez zmian.

- 
- II. Zamawiający informuje, że pytania i odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert. Pozostałe warunki nie ulegają zmianie.

**Prezes Zarządu**

**Artur Mazur**