

Konin, 14.05.2024 r.

WSZ-EP-9/567/2024

**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 sprzętu jednorazowego i wyrobów medycznych dla Pracowni Leku Cytostatycznego”, nr sprawy WSZ-EP-9/2024

Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ – nr 7

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 2023 r. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej „Ustawą Pzp.”, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

PROJEKT UMOWY

1. § 2, ust. 3- wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących realizacji przedmiotu zamówienia poprzez zwiększenie złożenia zamówienia do min. 70% wartości umowy wskazanej w par. 2 ust. 1 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.

2. § 5, ust. 7- wnosimy o modyfikację zapisów umowy poprzez wykreślenie zapisów w/w ustępu i zastąpienie ich następującymi:

„W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego braku lub wady towaru, objętego danym zamówieniem, skutkującego brakiem możliwości zrealizowania konkretnego zamówienia, Wykonawca będzie uprawniony do dostarczenia Zamawiającemu wyrobów medycznych równoważnych do tych, które zostały wskazane w zamówieniu. W przypadku, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca będzie zobowiązany do wskazania zamiennego wyrobu medycznego w terminie 24 godzin od momentu złożenia zamówienia przez Zamawiającego“

Odpowiedź Zamawiającego:

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

Zgodnie z § 8 Zamawiający będzie naliczał kary umowne za niedostarczenie towaru w wyznaczonym terminie. Obciążenie wykonawcy różnicą kosztów zakupu interwencyjnego jest dodatkową karą finansową, która w dobie niestabilnych zachowań rynkowych może być rażąco wygórowana i prowadzić do nierównego traktowania stron umowy

Odpowiedź Zamawiającego:

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

3. § 7, ust. 1- wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących zastrzegania kar umownych i obniżenie ich wysokości w następującym zakresie:

- §7 ust. 1, pkt 1 do kwoty 0,2% wartości niedostarczonej części zamówienia,
- §7 ust. 1, pkt 2 do kwoty 0,2% wartości reklamowanej części zamówienia
- §7 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 współzycia 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