

DOZ.240.6.2023

Bydgoszcz, 2 listopada 2023 r.

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA

*Dotyczy: postępowania przetargowego na „Zakup sprzętu medycznego na potrzeby Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego w Bydgoszczy”*

*Numer ogłoszenia: 2023/BZP 00463125/01; data ogłoszenia: 2023-10-26*

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.) w związku z pytaniami zadanyymi przez Wykonawców w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, Zamawiający udziela wyjaśnień:

### **Pytanie nr 1**

Dotyczy ssaków medycznych elektrycznych – części 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy do 35 dni od daty złożenia zamówienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza wydłużenie terminu dostawy do 35 dni kalendarzowych od daty zawarcia umowy dla części nr 2 – ssak medyczny elektryczny.

### **Pytanie nr 2**

Dotyczy ssaków medycznych elektrycznych – części 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie ssaka zgodnego z normą PN-EN ISO 10079-1 przy spełnieniu pozostałych wymogów?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza – przy zachowaniu pozostałych wymogów i norm m.in. PN-EN 1789, uchwyt ścienny, karetkowy z systemem ładowania, zgodny z PN-EN 1789/10G.

### **Pytanie nr 3**

Czy zamawiający wyrazi zgodę za naliczenie kar umownych od wartości netto wynagrodzenia należnemu wykonawcy? Z uwagi na to, że wynagrodzenie brutto zawiera w sobie należy podatek VAT, naliczenie kary umownej powinno być oparte na art. 32 pzp. Przepis ten wskazuje na podstawie oznaczania wartości zamówienia, od której zależy, czy zamówienia należy udzielić zgodnie z przepisami pzp. Zgodnie z tym przepisem podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Sposób ustalania kar umownych pozostaje w zakresie swobody Zamawiającego.

### **Pytanie nr 4**

Dot. § 7 Czy zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia umowy: W szczególnych przypadkach każda ze stron może odstąpić od naliczania kar/odsetek ustawowych stronie przeciwnej w celu polubownego załatwienia sprawy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapis § 7 umowy bez zmian.

### **Pytanie nr 5**

Dotyczy projektu umowy. Czy zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie limitu naliczania kar umownych do 20%? W aktualnym brzmieniu zapis prowadzi do sytuacji, gdzie Wykonawca przy realizacji zamówienia może utracić nie tylko cały zysk z wykonania zamówienia, ale też i sporą część poniesionych przez niego kosztów z tytułu realizacji, co powodowałoby, że wykonawca zapłaciłby Zamawiającemu za możliwość realizacji zamówienia. Prowadzi to do całkowitego wynaturzenia stosunku prawnego, co stoi w sprzeczności z art. 353<sup>1</sup> k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp. Celem zamówienia publicznego jest należyte wykonanie usługi przez Wykonawcę i uzyskanie zapłaty umówionego wynagrodzenia, a nie oferowanie Zamawiającemu darmowego świadczenia oderwanego od szkody poniesionej przez Zamawiającego. Tak wysoki limit kar umownych traci swój dyscyplinujący charakter i może stać się dodatkowym źródłem dochodu dla Zamawiającego. Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej mu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy k.c. Uprawnienie Zamawiającego do konstruowania postanowień umowy sprawie zamówienia publicznego nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po jego stronie.

Ponadto możliwość nałożenia kar umownych w łącznej wysokości 50% wartości przedmiotu umowy jest tym bardziej niezasadna, że Zamawiający przewidział możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy umowy bez zmian.

### **Pytanie nr 6**

Czy Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej. Jeśli tak proszę o dodanie postanowienia do umowy, określającego, iż za datę podpisania umowy uznaje się złożenie kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez ostatnią ze stron.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy w formie elektronicznej. W takim przypadku, Zamawiający doda zapis „Umowa została zawarta z chwilą złożenia ostatniego z podpisów elektronicznych stosownie do wskazania znacznika czasu ujawnionego w szczegółach dokumentu zawartego w postaci elektronicznej.”

### **Pytanie nr 7**

Dot. § 8 umowy. Proszę o doprecyzowanie po upływie jakiego terminu zwłoki w dostawie Zamawiający będzie upoważniony do zamówienia u innego dostawcy? Zastrzeżenie możliwości realizacji prawa do tzw. nabyciu zastępczym od razu po uchybieniu terminowi dostawy, wydaje się bezzasadne i niecelowe, z uwagi na to, że zamawiający zastrzegł kary umowne na zwłokę. Tym samym wykonawca ponosi podwójną odpowiedzialność na to samo zdarzenie – tj. koszt różnicy pomiędzy ceną z oferty a ceną zakupu interwencyjnego oraz kary umowne za zwłokę. W celu uniknięcia postanowień umownych naruszających równowagę stron oraz cel umowy, proszę aby Zamawiający doprecyzował,

okoliczności uprawniające do realizacji postanowień o tzw. nabyciu zastępczym, poprzez określenie okresu zwłoki w dostawie. Termin zapewniający Wykonawcy możliwość podjęcia działań nie powinien wynikać wyłącznie z uznaniowej, jednostronnej decyzji Zamawiającego, tak aby możliwe było dochowanie zasady równości stron. Czy w związku z powyższym Zamawiający zgodzi się na zmianę postanowienia:

„(...) - po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonywania umowy i wyznaczeniu mu terminu nie krótszego niż 5 dni roboczych;”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapis § 8 umowy bez zmian.

Sporządziła: Anna Tomaszewska