

Nr referencyjny: LI.280.22.2022

**Dotyczy:** Postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym na: **Zakup aparatury dla Zakładu Patomorfologii**

**ZAWIADOMIENIE II  
O UDZIELENIU WYJAŚNIEŃ I ZMIANIE TREŚCI SWZ**

**I. ZAWIADOMIENIE O UDZIELENIU WYJAŚNIEŃ TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Zamawiający - Szpital Uniwersytecki im. Karola Marcinkowskiego w Zielonej Górze sp. z o.o., zgodnie z art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), niniejszym udostępnia treść złożonych przez Wykonawców zapytań wraz z wyjaśnieniami.

**Pytanie nr 1**

**Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

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: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 2**

**Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Prosimy o modyfikację zapisów § 6 w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto. VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 3**

**Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

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 § 6 pkt 2, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację 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: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 4****Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Zamawiający w projekcie umowy, pisze: Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% wynagrodzenia umownego w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność;

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 szkodą, 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: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 5****Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dokonanie modyfikacji zapisów do projektu umowy w § 6 ust.1 pkt 1) i 2) poprzez zmniejszenie wysokości kar umownych do 0,5% wartości netto zamiast obecnych 1% z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?

Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar.

Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej w wysokości 1% wartości netto niezrealizowanej w terminie dostawy jest wysoce niesprawiedliwe. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana.

Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie, gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 6****Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

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, naruszająca równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym 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: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

#### **Pytanie nr 7**

##### **Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, działania producentów, gwałtowną dekonjunkturę, inne nieprzewidziane zdarzenia polityczne, w tym akty władzy państwowej, akty organów unijnych, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

#### **Pytanie nr 8**

##### **Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Uprzejmie prosimy o możliwość wprowadzenia zapisów dotyczących zmian umowy w zakresie możliwości dostarczenia zamienników o parametrach nie gorszych niż przedmiot umowy. W obecnej sytuacji pandemii Covid-19 i wiążących się z nią kłopotów w zapewnieniu ciągłości dostaw asortymentu, surowców potrzebnych do produkcji, braków kadrowych spowodowanych chorobą pracowników, Wykonawca nie zawsze ma wpływ na terminową dostawę towaru, natomiast w przypadku wprowadzenia zamienników istnieje realna szansa na terminowe wywiązanie się z umowy i niewstrzymywanie szpitala w świadczeniu usług.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

#### **Pytanie nr 9**

##### **Dot. załącznik nr 2 i 4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 1 i 3**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu dostawy przedmiotu umowy w pakiecie nr 1 i 3 z do dnia 02.12.2022 na do dnia 15.12.2022 roku. Niniejsza prośba wynika z faktu, iż przedmiot umowy, z uwagi na swoje właściwości, nie znajduje się na stałe na stanie magazynu żadnego Wykonawcy, w związku z czym spełnienie świadczenia przez Wykonawcę w pierwotnie wskazanym terminie nie jest możliwe. Dodatkowo, z uwagi na obecnie panujący stan zagrożenia epidemią wirusa SARS-CoV-2 i związane z tym przerwy w produkcji urządzeń jak również z uwagi na ogólnoswiatową sytuację polityczno-gospodarczą spowodowaną działaniami zbrojnymi na terenie Ukrainy oraz konieczność sprowadzenia urządzenia z zagranicy, terminy produkcji urządzeń i ich dostaw uległy wydłużeniu. W konsekwencji Wykonawca zwraca się wnioskiem o dostosowanie i urealnienie terminu dostawy w sposób wskazany powyżej. Na marginesie Wykonawca nadmienia, iż termin dostawy nie stanowi elementu oceny oferty, a jego modyfikacja może przełożyć się jedynie na poszerzenie kręgu wykonawców uczestniczących w postępowaniu. Wykonawca nie chcąc dopuścić do opóźnienia w dostawie z przyczyn od nas nie zależnych prosi o wydłużenie terminu realizacji jak na wstępie.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 10****Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie do wzoru umowy poniższej klauzuli dot. wprowadzania zmian do umowy:

Strony oświadczają, że Umowa jest zawierana w sytuacji pandemii i zbrojnej agresji Federacji Rosyjskiej na Ukrainę oraz uznają, że konsekwencje geopolityczne, ekonomiczne oraz społeczne tych zdarzeń nie są możliwe do przewidzenia. W konsekwencji za nieprzewidziane w chwili zawarcia Umowy strony uznają wszelkie okoliczności pozostające w związku z wyżej wymienionymi sytuacjami, które mogą wpłynąć na realizację tej Umowy. Na tej zasadzie Wykonawca ma możliwość skorzystania z przyznaných mu tą Umową oraz przepisami prawa uprawnień w zakresie kierowania do Zamawiającego wniosków i roszczeń co do zmiany Umowy w przypadkach określonych w tej Umowie oraz przepisach powszechnie obowiązujących w każdym czasie obowiązywania Umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 11****Dot. załącznik nr 2-4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 1-3**

Zwracamy się z wnioskiem o modyfikację Formularza cenowo - technicznego w taki sposób, aby Wykonawcy mogli wskazać konkretne parametry sprzętu jakie oferują poprzez modyfikacje tabeli z parametrami o dodatkową kolumnę „oferowane parametry”, co pozwoli zamawiającemu na potwierdzenie (weryfikację) zgodności zaoferowanego sprzętu z opisem przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 12****Dot. załącznik nr 2-4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 1-3**

Wnosimy o wprowadzenie wymogu złożenia wraz z ofertą przedmiotowego środka dowodowego w postaci kart katalogowych na potwierdzenie zgodności oferowanego sprzętu z wymogami SWZ.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga złożenia wraz z ofertą środka dowodowego w postaci kart katalogowych, tym samym pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 13****Dot. załącznik nr 5 do SWZ - wzór umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o wskazanie nazwy projektu, wartości wnioskowanej dotacji oraz jej zakres i termin jej rozliczenia z uwagi na wprowadzone zapisy w § 6 ust 3 wzoru umowy.

**Odpowiedź: Powyższe pytanie nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, wobec tego Zamawiający nie ma obowiązku odpowiadać na w/w pytanie.**

**Pytanie nr 14****Dot. załącznik nr 2 i 4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 1 i 3**

Prosimy o wskazanie uzasadnienia dla tak ukształtowanego podziału w zakresie konieczności wyceny poszczególnych składników oferty poprzez utworzenie oddzielnej pozycji nr II dla: kosztów dostawy, zainstalowania sprzętu, serwisowania oraz przeszkolenia dotyczącego sprzętu?

Zwracamy uwagę, iż usługi wymienione w pozycji nr II są dedykowane tylko do urządzenia oferowanego w pozycji nr I i łącznie stanowią przedmiot zamówienia który obejmuje w całości dostawę sprzętu, montaż uruchomienie, serwisowanie i szkolenie personelu i jest traktowany **kompleksowo**. Należy zatem stwierdzić, że te usługi są ściśle ze sobą powiązane i tworzą nierozzerwalne świadczenie o charakterze kompleksowym wraz z oferowanym urządzeniem. Kompleksowość tą potwierdzają również zapisy wzoru umowy, które dokładnie opisują co wchodzi w skład ceny wartości umowy.

Mając na uwadze ewentualne rozbieżności po złożeniu ofert przez wykonawców i problem z ich oceną w zakresie porównywalności wnioskujemy o modyfikację formularza ofertowego poprzez możliwość dokonanie wyceny kompleksowo dla oferowanego sprzętu wraz z usługami w ramach realizacji umowy/gwarancji czyli: koszt dostawy, zainstalowania sprzętu, serwisowania sprzętu i przeszkolenia personelu w zakresie obsługi sprzętu w jednej pozycji sprzętowej dla każdego sprzętu według poniższego przykładu:

Lp.	Przedmiot zamówienia	Jednostka miary	Ilość	Cena jednostkowa netto	Wartość netto $6=4 \times 5$	Stawka VAT %	Cena jednostkowa brutto $8=5+7$	Wartość brutto $9=6+7$	Uwagi
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
I	<b>Procesor tkankowy</b> ( w tym : Koszt dostawy, zainstalowania sprzętu, serwisowania sprzętu i przeszkolenia personelu w zakresie obsługi sprzętu)	szt.	1						

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

#### Pytanie nr 15

##### Dot. załącznik nr 2 i 4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 1 i 3

W związku z tym, iż po stronie Zamawiającego, jako gospodarza postępowania, jest wskazanie prawidłowego sposobu uzupełnienia formularzy stanowiących załączniki SWZ, prosimy o wskazanie, zgodnie z obowiązującymi przepisami podatkowymi tj. Ustawą z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług Dz. U. z 2022 r. poz. 931 z późn. zm. , która stawka podatku Vat, tj.: 8% czy 23% jest stawką poprawną według Zamawiającego w zakresie wyceny pozycji nr II w tabeli cenowej tj. „Usługi w ramach realizacji Umowy/ gwarancji: Koszt dostawy, zainstalowania sprzętu, serwisowania sprzętu i przeszkolenia personelu w zakresie obsługi sprzętu?”

Zwracamy uwagę , iż nie wskazanie przez Zamawiającego właściwej stawki vat może spowodować , iż zostaną złożone oferty z zastosowaniem różnych stawek podatku vat, w związku z czym oferty będą nieporównywalne. Co będzie stanowić podstawę do unieważnienia postępowaniu z uwagi na niemożliwą do usunięcia wadę postępowania i jednocześnie grozić utratą dotacji na sprzęt.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że stawka Vat wynosi 8%.**

#### Pytanie nr 16

##### Dot. załącznik nr 4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 3, poz. 14

Punkt 14. Czy Zamawiający miał na myśli joystick pozwalający na przesuwanie do przodu i do tyłu uchwytu noża, wybór trybów cięcia, ustawianie zadanej grubości cięcia i trzymowania oraz regulowanie prędkości przesuwu uchwytu noża?

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że miał na myśli joystick pozwalający na przesuwanie do przodu i do tyłu uchwytu noża, wybór trybów cięcia, ustawienie zadanej grubości cięcia i trzymowania oraz regulowanie prędkości przesuwu uchwytu noża.**

#### Pytanie nr 17

##### Dot. załącznik nr 4 do SWZ – formularz cenowo-techniczny dla zadania nr 3, poz. 26

Punkt 26. Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie cięcia w zakresie od 0,5µm do 500 µm w krokach:

Od 0,5 µm do 5 µm co 0,5 µm



- Od 5 µm do 10 µm co 1 µm
- Od 10 µm do 20 µm co 2 µm
- Od 20 µm do 50 µm co 5 µm
- Od 50 µm do 100 µm co 10 µm

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza zaproponowane rozwiązanie, tym samym zmienia załącznik nr 4 do SWZ pkt. 26.**

## II. ZAWIADOMIENIE O ZMIANIE TREŚCI SWZ

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych oraz w związku z udzielonymi wyjaśnieniami, zmienia treść SWZ w następujący sposób:

1) miejsce w SWZ, w którym znajduje się zmieniana treść:

### 1. Rozdział IX. TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA

**Było:** 1. Wykonawca jest związany ofertą przez **30** dni od dnia upływu terminu składania ofert tj. do dnia **09.11.2022r.**

**Jest:** 1. Wykonawca jest związany ofertą przez **30** dni od dnia upływu terminu składania ofert tj. do dnia **10.11.2022r.**

### 2. Rozdział XII. TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT, pkt. 2

**Było:** 2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **11.10.2022 r. do godziny 09:00.**

**Jest:** 2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **12.10.2022 r. do godziny 09:00.**

### 3. Rozdział XII. TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT, pkt. 10

**Było:** 10. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **11.10.2022 r. o godzinie 09:15** w siedzibie Zamawiającego za pomocą systemu teleinformatycznego – Platformy poprzez ich odszyfrowanie.

**Jest:** 10. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **12.10.2022 r. o godzinie 09:15** w siedzibie Zamawiającego za pomocą systemu teleinformatycznego – Platformy poprzez ich odszyfrowanie.

2) W miejsce dotychczasowego załącznika:

- **Załącznik nr 4 do SWZ FORMULARZ CENOWO –TECHNICZNY - zadanie nr 3 – po zmianach z dnia 06.10.2022**

wprowadza się:

- **Załącznik nr 4 do SWZ FORMULARZ CENOWO –TECHNICZNY - zadanie nr 3 – po zmianach z dnia 10.10.2022**

**Prezes Zarządu**  
**Marek Działoszyński**  
*(podpis na oryginale)*