

Zielona Góra 28.12.2021 r.

**Dotyczy:** postępowania prowadzonego w trybie podstawowym zg. z art. 275 pkt. 1 ustawy Pzp, którego przedmiotem zamówienia są **Dostawy drobnego sprzętu laboratoryjnego** - nr sprawy: TZ.280.75.2021.

**ZAWIADOMIENIE O UDZIELENIU WYJAŚNIEŃ TREŚCI SWZ, ZMIANIE TREŚCI SWZ  
ORAZ O ZMIANIE TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT**

**I**

**Zawiadomienie o udzieleniu wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Zamawiający Szpital Uniwersytecki im. Karola Marcinkowskiego w Zielonej Górze sp. z o. o. niniejszym informuje, iż na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w postępowaniu o udzielenie zamówienia wpłynęły pytania. Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

**Pytanie 1**

Czy Zamawiający **w zadaniu nr 3 w pozycji 10** dopuści strzykawkę do gazometrii o pojemności 1 lub 3 cm<sup>3</sup>, posiadającą filtr odpowietrzający, uszczelniający się przy kontakcie z krwią, nakładany na zakończenie strzykawki, umożliwiający bezpieczne usunięcie pęcherzyków powietrza z pobranej próbki; spełniającą pozostałe wymagania SWZ?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 2**

Czy Zamawiający zgodzi się na wydzielenie do odrębnego pakietu asortymentu opisanego w **zadaniu nr 3 w pozycji 10**? Pozytywna decyzja Zamawiającego o wydzieleniu opisanego asortymentu pozwoli na przedstawienie oferty korzystnej jakościowo i cenowo na pozostałe pozycje.

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

**Pytanie 3**

**Dotyczy SWZ**

Czy Zamawiający dopuści do podawania **cen jednostkowych** za 1 szt. Wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku w tych pozycjach, gdzie jednostką miary jest sztuka? Mając opakowanie 100 szt za 5 zł netto + 8% VAT, cena jednostkowa netto oraz brutto przy zapisie do dwóch miejsc po przecinku posiada taką samą wartość 0,05 zł. Co jest oczywiście błędne bo cena netto nie może być równa cenie brutto. Dlatego zwracamy się z prośbą o dopuszczenie do podawania cen jednostkowych za 1 szt. do trzech lub czterech miejsc po przecinku.

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe ale dopuszcza składanie ofert na asortyment w innych opakowaniach jednostkowych z zastrzeżeniem, że wielkość zaoferowanego opakowania nie przekroczy określonej przez zamawiającego maksymalnej wielkości opakowania.*

*Wykonawcę obowiązują wtedy przeliczenia ilości sztuk do wartości sumarycznej wymaganej przez Zamawiającego w zaokrągleniu do pełnego opakowania w górę. Wykonawca zobowiązany jest odpowiednio zmodyfikować zapisy kolumny nr 3 i 4 wskazując w kolumnie nr 3 wielkość oferowanego opakowania oraz w kolumnie nr 4 oferowaną ilość pełnych opakowań, następnie w kolumnie 5 podać cenę netto zaoferowanego opakowania z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.*

**Pytanie 4**

Zadanie 1, poz. 4

Czy Zamawiający dopuści pipetki Pasteura z podziałką?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.***Pytanie 5**

Zadanie 1, poz. 5

Czy Zamawiający dopuści bagietki wykonane z PS?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.***Pytanie 6**

Zadanie 1, poz. 11

Czy Zamawiający zgodzi się na opakowanie po 1000 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.***Pytanie 7**

Zadanie 1, poz. 13

Czy Zamawiający zgodzi się na opakowanie po 200 szt.?

**Odpowiedź:** *Proponowana wielkość opakowania spełnia wymagania Zamawiającego.***Pytanie 8**

Zadanie 1, poz. 21

Czy Zamawiający dopuści końcówki o pojemności do 200 ul?

**Odpowiedź:** *Zamawiający wykreśla poz. 21 z Formularz cenowo technicznego dla zadania nr 1, jednocześnie zwiększając ilość końcówek o poj. do 200µl w poz. 19 o 2000 szt.***Pytanie 9**

Zadanie 1, poz. 24 i 25

Czy Zamawiający zgodzi się na końcówki „Crystal” poj. od 0,5µl – 20µl?

**Odpowiedź:** *Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.***Pytanie 10**

Zadanie 1, poz. 42

Czy Zamawiający zgodzi się na opakowanie po 50 szt.?

**Odpowiedź:** *Proponowana wielkość opakowania spełnia wymagania Zamawiającego.***Pytanie 11**

Zadanie 1, poz. 55

Czy Zamawiający dopuści saszetki do transportu o wymiarach 17x25 cm?

**Odpowiedź:** *Saszetka o ww. wymiarach spełnia wymagania Zamawiającego.***Pytanie 12**

Zadanie 1, poz. 59

Czy Zamawiający dopuści statyw z PP?

**Odpowiedź:** *Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.*

**Pytanie 13**

Projekt umowy, dotyczy § 4 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 200 zł netto”?

Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 200 zł. koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury, koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

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

**Pytanie 14**

Projekt umowy, dotyczy § 6 ust.1.1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości **„5 % wartości pozostałej do zrealizowania kwoty brutto umowy** w przypadku odstąpienia (...)” z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?

*Nie ma powodu aby karać Wykonawcę za niezrealizowaną i już (prawidłowo) zrealizowaną część umowy.*

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

**Pytanie 15**

Projekt umowy, dotyczy §6 ust.1.2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości **1% wartości opóźnionej dostawy** za każdy dzień opóźnienia, 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 10 % wartości opóźnionej dostawy jest wysoce niesprawiedliwe i na gruncie prawa cywilnego obecna wysokość odsetek, którą Zamawiający narzuca, może zostać uznana za świadczenie nienależne, dające w skali roku odpowiednio 3650 % wartości opóźnionej dostawy. 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 16**

Projekt umowy, dotyczy §6 ust. 1.3

Prosimy o wykreślenie zapisów o karach: „3% wartości dostaw objętych daną fakturą VAT w przypadku nieprawidłowego jej wystawienia”

Zamawiający nie powinien karać Wykonawcy za pomyłkę w wystawieniu FV, tym bardziej, że w §5 ust. 6 zawarł zapis:

„W przypadku wystawienia przez którąkolwiek ze stron dokumentów korygujących do faktury VAT, termin o którym mowa w ust. 3 liczony będzie od daty wpływu ostatniego dokumentu korygującego.”

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

#### Pytanie 17

Dotyczy pakietu 1, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie kapilar o średnicy 2,3mm?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza mieszadełka pakowane po 500 szt, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.

#### Pytanie 18

Dotyczy pakietu 1, pozycja 3

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie 1 opakowania mieszadełek pakowanych po 500 szt.?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.

#### Pytania 19

Dotyczy pakietu 1, pozycja 4

Czy Zamawiający dopuści pipetki Pasteura o długości 15,5 cm spełniające pozostałe wymagania SIWZ?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.

#### Pytanie 20

Dotyczy pakietu 1, pozycja 5

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie bagietek wykonanych z PS?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza zgodnie z odp. na pytanie 5.

#### Pytanie 21

Dotyczy pakietu 1, pozycja 7

Czy Zamawiający dopuści probówki o poj. 10 ml?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

#### Pytanie 22

Dotyczy pakietu 1, pozycja 14

Czy Zamawiający dopuści probówki pakowane po 500 szt.?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

#### Pytanie 23

Dotyczy pakietu 1, pozycja 17

Czy Zamawiający dopuści probówki pakowane po 500 szt.?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

#### Pytanie 24

Dotyczy pakietu 1, pozycja 17

Na jaką pojemność krwi należy zaoferować probówki w poz. 17, 1,8 czy 2,7 ml krwi?

**Odpowiedź:** Zamawiający wymaga probówki o poj. 1 ml krwi, tym samym uzupełnia zapisy w SWZ.

**Pytanie 25**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 21

Czy Zamawiający dopuści końcówki o poj. do 200 µl?

**Odpowiedź:** *Zamawiający zgodnie z odp. na pyt. 8 wykreślił poz. 21 z Formularz cenowo technicznego dla zadania nr 1, jednocześnie zwiększając ilość końcówek o poj. do 200µl w poz. 19 o 2000 szt.*

**Pytanie 26**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 23

Czy Zamawiający dopuści pudełko na 100 szt. końcówek?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.*

**Pytanie 27**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 38

Czy Zamawiający dopuści pipety o zakresie pojemności 20-200 ul?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.*

**Pytanie 28**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 40

Czy Zamawiający dopuści pipety o zakresie pojemności 1000-5000 ul?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 29**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 42

Czy płyty mają być wyposażone w rowek usztywniający?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie stawia wymagań w ww zakresie.*

**Pytanie 30**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 44-45

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie pozycji 44-45 (włącznie) do osobnego pakietu?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pakiety 31**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 50

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie pisaków diamentowych do opisywania szkiełek?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 32**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 51-53

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie przezroczystych torebek?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 33**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 51 i 52

Czy Zamawiający dopuści woreczki o wymiarach 200 mmx 250 mm w opak.=200 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 34**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 53

Czy Zamawiający dopuści woreczki o wymiarach 200 mmx 150 mm w opak.=200 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 35**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 60

Czy Zamawiający dopuści statyw na 40 probówek?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.*

**Pytanie 36**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 72

Czy Zamawiający dopuści butelkę z wąską szyją?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanych zmian i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 37**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 73

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuści pojemniki o wymiarach 16x26x30 cm?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 2 do SWZ.*

**Pytanie 38**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 74-77

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie pozycji 74-77 (włącznie) do osobnego pakietu?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 39**

Dotyczy pakietu 1, pozycja 78

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuści ekzykator z trzonem wentylacyjnym z zaworem zwrotnym odcinającym?

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

**Pytanie 40**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 1 i 2

Czy Zamawiający dopuści wymazówki w probówce o wymiarach 13x150 mm, pozostałe parametry bez zmian?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 41**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 3 i 4

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu niepołączenia na jednym blistrze kilku wymazówek indywidualnie pakowanych?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 42**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 5

Czy Zamawiający dopuści wymazówki z wacikiem wiskozowym, o wymiarach 13x155 mm, klasy I ?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 43**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 7 i 8

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu niepołączenia na jednym blistrze kilku ez indywidualnie pakowanych?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*



**Pytanie 44**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 10

Czy Zamawiający dopuści szpatułki w opak. zbiorczych 25 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 45**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 12

Czy Zamawiający dopuści pipetki o dł. 155mm?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 46**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 16

Czy Zamawiający dopuści probówki typu Falcone z podziałką co 2,5 ml?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 47**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 17

Czy Zamawiający dopuści probówki pakowane po 100 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 48**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 18

Czy Zamawiający dopuści probówki pakowane po 5 szt.?

**Odpowiedź:** *Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i pozostawia zapisy SWZ bez zmian.*

**Pytanie 49**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 19

Czy Zamawiający dopuści pojemniki na mocz o pojemności użytkowej 120 ml, całkowitej 140 ml?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 50**

Dotyczy pakietu 2, pozycja 23

Czy Zamawiający dopuści szalki bez wentylacji o średnicy 120 mm?

**Odpowiedź:** *Zamawiający dopuszcza zaproponowane zmiany, tym samym zmienia załącznik nr 3 do SWZ.*

**Pytanie 51****Dotyczy wzoru 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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

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

**Pytanie 52****Dotyczy wzoru umowy:**

Wnosimy o zmianę stanowiska Zamawiającego w kwestii liczenia kar umownych za odstąpienie od umowy od kwoty niezrealizowanej lub niewłaściwie, nieterminowo zrealizowanej wartości umowy, a nie całkowitej, krzywdzącym jest, aby Wykonawca, bądź Zamawiający ponosił ewentualną karę za prawidłowo zrealizowaną

już wartość umowy. Pozwoli to również na dostosowanie wysokości kar do wartości przedmiotu umowy, co zgodne będzie z zasadami prawa w tym zakresie. Wspomnieć w tym miejscu należy, iż, Zamawiający w projekcie umowy sam zastrzegł możliwość niezrealizowania 20% wartości umowy, zatem niestosownym jest oczekiwanie od Wykonawców uregulowania kar za całą wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

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

### Pytanie 53

#### Dotyczy wzoru umowy:

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów do projektu umowy w § 6, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą.

Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości:

10% kwoty niezrealizowanej wartości umowy netto w przypadku odstąpienia od umowy lub rozwiązania umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego

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 54

#### Dotyczy wzoru umowy

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 300 zł. netto”?

Mając na względzie czynniki ekologiczne i ekonomiczne, chcielibyśmy dążyć do ograniczenia liczby opakowań, ilości listów przewozowych i faktur w formie papierowej. W związku z tym prosimy o ustanowienie minimalnej wartości zamówienia w kwocie 300 zł.

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

### Pytanie 55

#### Dotyczy wzoru umowy:

Zamawiający w projekcie umowy, pisze w par. 6:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości:

- 1) 20% kwoty wymienionej w § 2 ust. 1 w przypadku odstąpienia od umowy lub rozwiązania umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,
- 2) 10% wartości opóźnionej dostawy, o której mowa w § 4 ust. 2 oraz w § 7 ust.2, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu poszczególnej dostawy,
- 3) 3% wartości dostaw objętych daną fakturą VAT w przypadku nieprawidłowego jej wystawienia,
- 4) 0,5% wartości dostaw objętych daną fakturą, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w przypadku przekroczenia terminu dostarczenia faktury, o którym mowa w § 5 ust. 2.

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 zastrzeżenia 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.

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. 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.

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 odpowiednio ad. 1) do 10%, ad. 2) do 0,1 %, ad. 3) do 0,1%, ad. 4) do 0,1%

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

## Pytanie 56

### Dotyczy wzoru 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, naruszającą 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 pozbawiają 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 57****Dotyczy wzoru 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 dekonstrukcję, 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 dopuszcza możliwość zmiany umowy w sprawie realizacji zamówienia publicznego w zakresie wynikającym z ustawy Pzp (art. 455 ustawy) oraz w przypadkach przewidzianych w umowie (zał. nr 6 do SWZ).*

**Pytanie 58****Dotyczy wzoru 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 dopuszcza możliwość zmiany umowy w sprawie realizacji zamówienia publicznego w zakresie wynikającym z ustawy Pzp (art. 455 ustawy) oraz w przypadkach przewidzianych w umowie (zał. nr 6 do SWZ).*

**Pytanie 59**

Dot. Projektu umowy § 6

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisów w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto?

*Uzasadnienie: 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 osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.*

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

**Pytanie 60**

Dot. Projektu umowy §6 ust. 1. pkt 1)

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na karę w wysokości 10% wartości ( netto bądź brutto – w zależności od odpowiedzi na pyt. Nr 1) ) umowy ?

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

**Pytanie 61**

Dot. Projektu umowy §6 ust. 1. pkt 2)

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na karę wysokości 2% wartości opóźnionej dostawy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu poszczególnych dostaw.

*Uzasadnienie: Przytoczona przez Zamawiającego kara umowna jest rażąco wysoka.*

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

**Pytanie 62**

4. Dot. Projektu umowy §6 ust. 1. pkt 3 i 4 )

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie niniejszych zapisów ?

*Uzasadnienie: Zgodnie z art. 433 pkt.2 ustawy Pzp naliczanie tego typu kar umownych jest niedozwolone, gdyż zarówno omyłki treści faktury VAT a także termin jej dostarczenia nie jest bezpośrednio ani pośrednio związany z przedmiotem umowy a także jej prawidłowym wykonaniem.*

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

**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. W miejsce dotychczasowych załączników:

- Załącznik nr 2 do SWZ Formularz cenowo techniczny
- Załącznik nr 3 do SWZ Formularz cenowo techniczny
- Załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo techniczny

wprowadza się:

- Załącznik nr 2 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach
- Załącznik nr 3 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach
- Załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach

2. Miejsce w SWZ, w którym znajduje się zmieniana treść: Rozdział IX. TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA:

**Było:** 1. Wykonawca jest związany ofertą przez **30** dni od dnia upływu terminu składania ofert tj. do **dnia 27.01.2022r.**

**Jest:** 1. Wykonawca jest związany ofertą przez **30** dni od dnia upływu terminu składania ofert tj. do **07.02.2022r.**

3. Miejsce w SWZ, w którym znajduje się zmieniana treść: Rozdział XII. SPOSÓB ORAZ TERMIN SKŁADANIA

I OTWARCIA OFERT, pkt. 2

**Było:** 2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **29.12.2021r.** do godziny **10:00.**

**Jest:** 2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **05.01.2022r.** do godziny **10:00.**



4. Miejsce w SWZ, w którym znajduje się zmieniana treść: Rozdział XII. TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT, pkt. 10

**Było:** 10. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **29.12.2021** r. o godzinie 10:15 w siedzibie Zamawiającego za pomocą systemu teleinformatycznego – Platformy poprzez ich odszyfrowanie.

**Jest:** 10. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **05.01.2022** r. o godzinie **10:15** w siedzibie Zamawiającego za pomocą systemu teleinformatycznego – Platformy poprzez ich odszyfrowanie.

**UWAGA**

**Udzielone odpowiedzi i dokonane zmiany mają zastosowanie we wszystkich miejscach SWZ, nawet tam, gdzie w niniejszym piśmie nie zostały wymienione.**

**ZAŁĄCZNIKI:**

- Załącznik nr 2 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach
- Załącznik nr 3 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach
- Załącznik nr 4 do SWZ Formularz cenowo techniczny po zmianach

**Publikacja:**

[www.bip.szpital.zgo.pl](http://www.bip.szpital.zgo.pl)  
a/a TZ.280.75.2021