

L. dz. 4061/2022  
Nr postępowania: ZP/13/2022

Wszyscy uczestnicy  
postępowania

ODPOWIEDZI  
na wnioski i zapytania do treści SWZ

116 Szpital Wojskowy z Przychodnią SPZOZ w Opolu w odpowiedzi na n/w wnioski o wyjaśnienie treści SWZ, złożone w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych, dalej ustawy Pzp, w zakresie postępowania *pn. Sprzęt i materiały jednorazowego użytku* udziela następujących wyjaśnień i odpowiedzi:

**Pytanie 1-** Pakiet 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie niektórych elementów przedmiotu zamówienia, tj. uszczelki do trokarów, które nie podlegają ustawie z dnia 7 kwietnia 2022 r. o wyrobach medycznych (Dz.U. 2022 poz. 974), a zatem obowiązkowi wystawienia deklaracji zgodności oraz obowiązkowi oznakowania znakiem CE, dla których stawka VAT wynosi 23% (tzw. wyrób niemedyyczny)?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga.

**Pytanie 2-** Zał. nr 5- Wzór umowy

Prosimy Zamawiającego o zmianę zapisów dotyczących kar umownych zawartych w §7 ust. 1 pkt. a wzoru umowy, w taki sposób, aby kary były naliczane za każdy dzień „zwłoki” a nie „opóźnienia”. Obecny zapis jest niezgodny z ustawą p.z.p. z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. z 2019, poz. 2019). W art. 433 ustawy p.z.p. został zamieszczony katalog klauzul niedozwolonych, których Zamawiający nie może wprowadzić do treści umowy o zamówienie publiczne. Jedną z takich klauzul jest określanie odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia zapis §7 ust. 1 pkt. a wzoru umowy. Zmiany zostały naniesione kolorem czerwonym, załącznik nr 5 do SWZ- Wzór umowy- po zmianach został udostępniony w osobnym pliku.

**Pytanie 3-** Zał. nr 5- Wzór umowy

Czy w celu miarkowania kar umownych, Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów §6 ust. 1 na następującą treść:

§7

1. W razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę :

- a) w przypadku zwłoki w wykonaniu dostawy, w wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego w terminie asortymentu za każdy dzień zwłoki.
- b) w przypadku zwłoki w usunięciu wady ujawnionej w okresie gwarancji, za każdy dzień zwłoki w wysokości 0,2 % wartości reklamowanego asortymentu za każdy dzień zwłoki.

Należy wskazać, że zaproponowane przez Zamawiającego niestandardowo wysokie kary umowne w wysokości 10% od całkowitego wynagrodzenia brutto powodują znaczącą dysproporcję w ewentualnych

roszczeniach stron (wykonawcy przysługują jedynie odsetki w ustawowej wysokości). Stoi to w sprzeczności zarówno z przepisami ustawy PZP jak również zasadą uczciwej konkurencji.

Jednocześnie uważamy, że przypadku umów na dostawy częściowe kary na zwłokę powinny być naliczane od asortymentu którego ta zwłoka dotyczy a nie od całej wartości umowy. Tak jak w przypadku opóźnień w płatnościach, kary są naliczane od niezapłaconej faktury a nie od wartości wszystkich wystawionych faktur. Przy niezmienionej treści umowy istnieje możliwość, że w przypadku zwłoki w dostarczeniu lub wymianie asortymentu o niewielkiej wartości kara umowna byłaby niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszałaby zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych..

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.**

**Pytanie 4** - Zał. nr 5- Wzór umowy

(dot. Wzoru umowy §7 ust. 6) Prosimy aby kary za odstąpienie od umowy były naliczane od wartości niewykorzystanej umowy a nie od całej wartości umowy.

W przeciwnym razie, w przypadku odstąpienia/wypowiedzenia/rozwiązania umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna byłaby niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszałaby zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.**

**Pytanie 5** - Zał. nr 5a- Wzór umowy

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5a do SWZ), paragraf 2, ustęp 3: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin o którym mowa w ustępie 3 był liczony w dniach roboczych?

**Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis §2 ust. 3 wzoru umowy. Zmiany zostały naniesione kolorem czerwonym, załącznik nr 5a do SWZ- Wzór umowy- po zmianach został udostępniony w osobnym pliku.**

**Pytanie 6** - Zał. nr 5a- Wzór umowy

Dotyczy wzoru umowy (załącznik nr 5a do SWZ), paragraf 7, ustęp 1, podpunkt a): Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do 2% wartości brutto opóźnionej dostawy, za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź: Zgodnie z treścią SWZ.**