Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji we Wrocławiu

ul. Ołbińska 32, 50 – 233 Wrocław

Wrocław, dn. 12.06.2024r.

**Sygnatura postępowania: ZZ-ZP-2375 – 11/24**

### Dot.: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „Dostawę gazów medycznych wraz z dzierżawą zbiorników i butli”

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Działając na podstawie art. 284 ust.2 i oraz art. 286 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019r. (Dz. U. z 2023 poz. 1605 ze zm), Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji we Wrocławiu zawiadamia, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia dotyczący ww. postępowania:

**Pytanie nr 1**

**Podpisanie umowy**

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

**Zamawiający dopuszcza taką możliwość**

**Pytanie nr 2**

**Kwota przeznaczona**

W nawiązaniu do art. 222 ust. 4 ustawy Pzp oraz faktem, że ustawodawca nie określił żadnego limitu czasowego (jedynie określenie: najpóźniej przed otwarciem ofert) wnosimy do Zamawiającego o udostępnienie na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacji o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Państwa zgoda umożliwi przygotowanie rzetelnej, wiarygodnej a jednocześnie jak najbardziej konkurencyjnej oferty pozwalającej osiągnąć Zamawiającemu najlepszą jakość dostaw, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację.

W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o przekazanie informacji zawartych w pkt. 3 protokołu przedmiotowego postępowania:

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

**Zamawiający zamierza przeznaczyć 314.845,06 zł. brutto**

**Pytanie nr 3**

**Projekt umowy § 8**

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 8 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: **„Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”**

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

**Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy bez zmian.**

**Pytanie nr 4**

**Projekt umowy § 8**

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 8 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: **„W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”**

**Odpowiedź na pytanie nr 4**

**Zamawiający zmienia treść załącznika nr 5 do SWZ i dodaje ust.5 w §8, który otrzymuje brzmienie:**

**„5. W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”**

**Pytanie nr 5**

**Projekt umowy § 8 ust. 3**

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

3. Jeżeli wysokość szkody przekracza zastrzeżone kary umowne Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego, **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy,**

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażące uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

**Zamawiający zmienia treść załącznika nr 5 do SWZ w ust.3 w §8, który otrzymuje brzmienie:**

**,,3. W przypadku, gdy rzeczywista szkoda wyrządzona przez Dostawcę przewyższa wartość kary umownej, Zamawiający zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.”**

**Pytanie nr 6**

**Wizja lokalna**

Wnosimy do Zamawiającego o potwierdzenie, iż nie jest wymogiem obligatoryjnym postępowania przedłożenia wraz z ofertą potwierdzenia odbycia wizji lokalnej, a brak jej odbycia może skutkować odrzuceniem oferty?

**Odpowiedź na pytanie nr 6**

**Zamawiający nie wymaga obligatoryjnego odbycia wizji lokalnej przed złożeniem oferty**

**Pytanie nr 7**

**Tlen medyczny - poj.8L**

Wnosimy do Zamawiającego o potwierdzenie, iż oczekuje zaoferowania dotychczas użytkowanych butli z tlenem medycznych o pojemności 8l, **1,72 m3** jak opisano w formularzu asortymentowo-cenowym: załącznik nr 3 do SWZ. W treść opis przedmiotu zamówienia zawartego w SWZ wkradł się najprawdopodobniej błąd?: *butla o pojemności 8 l* ***(1,73 m3****) z zaworem zintegrowanym.*

**Odpowiedź na pytanie nr 7**

**Zamawiający potwierdza i poprawia zapis.**

**Pytanie nr 8**

**pkt. 3.3 SWZ (przedmiot zamówienia)**

Wnosimy do Zamawiającego o wykreślenie zupełnie nie związanego z przedmiotem zamówienia tj. dzierżawą zbiornika przewoźnego na ciekły azot o pojemności ok 1000 l. oraz obowiązkami wykonawcy zapisu dotyczącego:

**Dostarczenia 4 kompletów niezbędnej odzieży ochronnej w tym: kaski, rękawice i okulary oraz stojaka lub skrzyni na odzież ochronną;**

**Odpowiedź na pytanie nr 8**

**Zamawiający wyraża zgodę i zmienia zapis.**