



Katowice, dnia 16.10.2023r.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24
40-027 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 259-16-50
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl
www.spskm.katowice.pl

CENTRALA :
Tel. (32) 259-12-00

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn. „Dostawa ciekłego azotu wraz z dzierżawą zbiornika magazynowego.”

Nr sprawy: ZP-23-159BN

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, udziela wyjaśnień treści SWZ jak niżej:

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?

Uzasadnienie (Interpretacja UZP):

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, iż dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej.

Pytanie nr 2 – Wzór umowy § 5 ust. 6

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

6. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wartości wskazanych wyżej kar umownych na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego, 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 współzycia 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: Zamawiający wyraża zgodę, W związku z powyższym, Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 2 do SWZ – projektowane postanowienia umowy w następujący sposób: § 5 ust. 6 otrzymuje następujące brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wartości wskazanych wyżej kar umownych na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego, maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.”

Pytanie nr 3 – Projekt umowy § 5

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w postaci ust. 9 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: Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym, Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 2 do SWZ – projektowane postanowienia umowy poprzez dodanie § 5 ust. 9 o następującej treści: § 5 ust. 9 „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

Pytanie nr 4 – Projekt umowy § 5

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w postaci ust. 10 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: Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 2 do SWZ – projektowane postanowienia umowy poprzez dodanie § 7a o następującej treści:

§ 7a

„1. 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.

2. 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, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii.

3. Strona, która nie może prawidłowo wykonywać umowy wskutek działania siły wyższej, jest obowiązana do bezzwłocznego poinformowania drugiej Strony o wystąpieniu działania siły wyższej w terminie 3 dni od wystąpienia tego zdarzenia, pod rygorem utraty uprawnienia do powoływania się na tę okoliczność.

4. Strona, która nie może prawidłowo wykonywać umowy wskutek działania siły wyższej, jest obowiązana przesyłać, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”



Pytanie nr 5 – Przedmiotowe środki dowodowe

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację zapisów SWZ, polegającej na dopuszczenia procedury przewidzianej w art. 107 ust. 2 ustawy Pzp i możliwości uzupełnienie przedmiotowych środków dowodowych.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i tym samym treść rozdziału II punkt 4 SWZ otrzymuje brzmienie:

Zamawiający wymaga, aby wykonawca złożył wraz z ofertą następujące przedmiotowe środki dowodowe:

a) Katalog lub folder lub karta katalogowa lub opis techniczny w języku polskim. Treść dołączonego do oferty dokumentu musi potwierdzać wymagane w załączniku do SWZ parametry;

b) Karta charakterystyki dotycząca AZOTU SKROPLONEGO w języku polskim;

c) Dokument potwierdzający dopuszczenie zbiornika do obrotu i użytkowania – Odpis z dokumentacji Techniczno-Ruchowej w języku polskim

UWAGA! Zamawiający przewiduje procedurę przewidzianą w art. 107 ust. 2 ustawy Pzp.

Pytanie nr 6 – Przedmiotowe środki dowodowe

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o możliwość złożenia wraz z ofertą oświadczenie o posiadaniu dokumentu potwierdzającego dopuszczenie zbiornika do obrotu i użytkowania, odpis z dokumentacji Techniczno-Ruchowej w języku polskim w przypadku oferty obecnego dostawcy usługi dzierżawy zbiornika na ciekły azot medyczny. Wymagana przez Zamawiającego dokumentacja, stanowiąca przedmiotowy środek dowodowy znajduje się w jego siedzibie i jest dla niego ogólnodostępna (książka rewizji zbiornika).

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na złożenie wraz z ofertą oświadczenia o posiadaniu dokumentu potwierdzającego dopuszczenie zbiornika do obrotu i użytkowania, odpis z dokumentacji Techniczno-Ruchowej w języku polskim w przypadku złożenia oferty przez obecnego dostawcę usługi dzierżawy zbiornika na ciekły azot medyczny.

Pytanie nr 7 - wzór umowy § 8 ust. 2 pkt. 2d

Ze względu na długość planowanego kontraktu w przedmiotowym postępowaniu oraz niestabilność na rynku cen energii elektrycznej, w szczególności cen nośników energii elektrycznej oraz innych czynników mający wpływ na realizację zamówienia, wnosimy do Zamawiającego o obniżenie granicy wartości punktów procentowych (do 15 %) upoważniających wykonawcę (i Zamawiającego) do waloryzacji wartości wynagrodzenia

Proponowana wartość punktowa (25 %) wydaje się być zawyżona w stosunku do realnie mogącej wystąpić zmiany wskaźnika cen towarów i usług, upoważniającej wykonawcę do waloryzacji wartości wynagrodzenia, co czyni ten zapis martwym w stosunku do intencji ustawodawcy, a jednocześnie można go utożsamiać z rażącym uprzywilejowaniem w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współzycia społecznego i właściwości stosunku prawnego. Jednocześnie prowadzi to do wykorzystanie pozycji dominującej organizatora postępowania i uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji zamawiającego, wbrew zasadom współzycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa, przez przerzucenie na wykonawcę ryzyka finansowego związanego z koniecznością poniesienia zwiększonych, a jednocześnie niemożliwych do oszacowania na etapie wyceny ofertowej kosztów odwodnienia, jak też przerzucenia na wykonawcę ryzyka finansowego związanego nieprzewidywanymi warunkami fizycznymi.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę, tym samym modyfikuje treść załącznika nr 2 do SWZ – projektowane postanowienia umowy w następujący sposób:

§ 8 „2d) zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, z tym zastrzeżeniem, że:

- minimalny poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia wynosi 15% w stosunku do cen lub kosztów wskazanych w ofercie;*
- poziom zmiany wynagrodzenia zostanie ustalony na podstawie wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów ogłoszonego w komunikacie prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, ustalonego w stosunku do miesiąca, w którym została sporządzona oferta;*
- maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający, to łącznie 30 % w stosunku do wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 4 pkt 1 umowy;"*

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania.