



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji
w Kielcach im. św. Jana Pawła II**

25-375 Kielce ul. Wojska Polskiego 51

☎ 41 260 42 00 Fax. 41 260 42 05

NIP:657-18-13-314 REGON: 290391139

zoz@zozmswiakielce.pl

www.zozmswiakielce.pl



Kielce, dnia 23 maja 2023 r.

Znak postępowania: **05/ZO/2023**

WYKONAWCY BIORĄCY UDZIAŁ W POSTĘPOWANIU

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zamówienia o wartości poniżej 130 tys. zł wg instrukcji na „sukcesywną dostawę opatrunków medycznych dla SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II

SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II działając na podstawie rozdz. 8 ust. 14 ZAPYTANIA OFERTOWEGO, udziela wyjaśnień na pytania, zadane do wyżej wymienionego postępowania.

Pytanie 1

PROJEKT UMOWY

§2, ust. 7- wnosimy o modyfikację zapisów umowy poprzez wykreślenie zapisów w/w ustępu i zastąpienie ich następującymi:

„W przypadku stwierdzenia przez Wykonawcę braku towaru, objętego danym zamówieniem, skutkującego brakiem możliwości zrealizowania konkretnego zamówienia, Wykonawca będzie uprawniony do dostarczenia Zamawiającemu wyrobów medycznych równoważnych do tych, które zostały wskazane w zamówieniu. W przypadku, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca będzie zobowiązany do wskazania zamiennego wyrobu medycznego w terminie 24 godzin od momentu złożenia zamówienia przez Zamawiającego “

Zgodnie z § 6, ust. 1 Zamawiający będzie naliczał kary umowne za niedostarczenie towaru w wyznaczonym terminie. Obciążenie wykonawcy różnicą kosztów zakupu interwencyjnego jest dodatkową karą finansową, która w dobie niestabilnych zachowań rynkowych może być rażąco wygórowana i prowadzić do nierównego traktowania stron umowy.

Odpowiedź:

Zapis w §2, ust. 7 opisuje możliwość zakupu zastępczego na wypadek uchylania się Wykonawcy od realizacji umowy. Proponowany zapis mówi o tym, że Wykonawca będzie uprawniony do dostarczenia Zamawiającemu wyrobów medycznych równoważnych do tych, które zostały wskazane w zamówieniu - pod warunkiem akceptacji Zamawiającego.

W związku z powyższym Zamawiający wprowadza dodatkowy nowy zapis do umowy w §2, ust. 7.

§2, ust. 7 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„7.

7.1.) *W przypadku jeżeli Wykonawca nie wywiąże się z dostawy zamówionej partii towaru a zaistnieje konieczność pilnego zakupu, Zamawiający zakupi brakujący towar od podmiotu trzeciego na koszt i ryzyko Wykonawcy (tzw. wykonanie zastępcze) bez konieczności uzyskania upoważnienia Sądu, obciążając Wykonawcę różnicą w cenie między ceną umowną a ceną zakupu (w tym koszty transportu, dzierżawy rozładunku i inne niezbędne do prawidłowego wykonania przedmiotu umowy) u innego dostawcy potrącając należność z pierwszej faktury wystawionej po zaistniałym zdarzeniu (na co Wykonawca wyraża zgodę) lub na podstawie noty obciążeniowej płatnej w terminie 14 dni od dnia doręczenia jej Wykonawcy.*

7.2.) *W przypadku stwierdzenia przez Wykonawcę braku towaru, objętego danym zamówieniem, skutkującego brakiem możliwości zrealizowania konkretnego zamówienia, Wykonawca będzie uprawniony do dostarczenia Zamawiającemu wyrobów medycznych równoważnych do tych, które zostały wskazane w zamówieniu.*

W przypadku, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca będzie zobowiązany do wskazania

zamiennego wyrobu medycznego w terminie 24 godzin od momentu złożenia zamówienia przez Zamawiającego i po uzyskaniu jego akceptacji zrealizować zamówienie. W przypadku braku zgody na produkt zastępczy zastosowanie ma zapis pkt 7.1.”

Zamawiający zachowuje zapis Zgodnie z § 6, ust. 1 bez zmian. Obciążenie wykonawcy różnicą kosztów zakupu interwencyjnego nie jest dodatkową karą finansową dla Wykonawcy tylko zabezpieczeniem dla Zamawiającego z uwagi na charakter instytucji i konieczność szybkiego reagowania w celu zachowania ciągłości pracy Szpitala.

Pytanie 2

PROJEKT UMOWY

§ 6, ust. 1- wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących zastrzegania kar umownych i obniżenie ich wysokości w następującym zakresie:

- § 6, ust. 1, pkt. 1-2 do kwoty 5% wartości niezrealizowanej części umowy
- § 6, ust. 1, pkt. 3 do kwoty 0,5% wartości niedostarczonej części dostawy
- § 6, ust. 1, pkt. 4 do kwoty 0,5% wartości reklamowanej części dostawy
-

Należy się zgodzić ze stanowiskiem Sądu Najwyższego, który traktuje karę umowną wprowadzoną do umowy w ramach swobody kontraktowania, jako tę której celem jest zapewnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w ramach zawartej umowy, a także służy realnemu wykonaniu zobowiązań (Wyrok SN z 08.08.2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785). Tenże zaznacza jednak, że „W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną” (Wyrok SN z 20.05.1980 r., I CR 229/80, LEX nr 2534), także wtedy kara umowna może zostać uznana za rażąco wygórowaną, gdy „w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna” (Wyrok SA w Katowicach z 17.12.2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137). Kara umowna ma na celu zdyscyplinowanie wykonawcy, jednakże określenie jej przez Zamawiającego na rażąco wysokim poziomie prowadzi do naruszenia zasady współżycia społecznego i powoduje nadmierną nierówność stron.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w §6 ust. 1 w następującym zakresie:

- § 6, ust. 1, pkt. 1-2 do kwoty 5% wartości niezrealizowanej części umowy
- § 6, ust. 1, pkt. 3 do kwoty 0,5% wartości niedostarczonej części dostawy
- § 6, ust. 1, pkt. 4 do kwoty 0,5% wartości reklamowanej części dostawy

WICA DYREKTORA
J.s. administracyjno - gospodarczych
SP ZOZ MSWiA w Kielcach
im. św. Jana Pawła II

Szymon Mazurkiewicz

.....
(podpis osoby upoważnionej)