|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  |  |  |

**Szczecin, dnia 25-02-2022r**

**ZP/220/04/22**

**Dotyczy postepowania o udzielenie zamówienia publicznego pn: „Dostawa portów do chemioterapii oraz innych jednorazowych wyrobów medycznych”**

 **Wyjaśnienia 1**

W związku z wpłynięciem do Zamawiającego pytań dotyczącego treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zgodnie z art. 135 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2019.2019 t.j. z dnia 2019.10.24 Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Wykonawca I**

Zad.2, pozycja 1-2

Czy Zamawiający dopuści przewody z łącznikiem stożkowym z fabrycznie nałożoną silikonową przedłużka o długości 10 cm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza, pozostałe parametry zgodnie z swz.**

Zad.2, pozycja 1-2

Czy Zamawiający dopuści przewody pakowane w opakowania podwójne: wewnętrzny worek foliowy, zewnętrzne opakowanie folia/papier?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza.**

Zad.2, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści przewody podwójne w opakowaniu handlowym 1 sztuka oraz zbiorczym 40 sztuk?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza.**

Zad.2, pozycja 2

Czy Zamawiający dopuści przewody pojedyncze w opakowaniu handlowym 1 sztuka oraz zbiorczym 60 sztuk?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza.**

Zad.6, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści zamknięty system z pojemnikiem o pojemności 20ml bez filtru anty- HIV?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

Zad.6, pozycja 3

Czy Zamawiający dopuści igłę w rozmiarze 22G – 0,7mmx120mm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

Zad.6, pozycja 4

Czy Zamawiający dopuści igłę w rozmiarze 22G – 0,7mmx40mm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

**Wykonawca II**

Pakiet 6 Poz. 9 Czy Zamawiający dopuści torebki biopsyjne o wymiarze 30x45 mm, pozostałe parametry bez zmian?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Wykonawca III**

**Pakiet nr 7**

Czy Zamawiający w pozycji 1 dopuści

Port naczyniowy z tytanową komorą i obudową wykonaną z poliksymetylenu z silikonowym wypełnieniem miejsc przeznaczonych do mocowania portu. Rozmiar standard: 31x22x12mm waga 7,7g, rozmiar mini: 26x21x10mm waga 5,5g. Wyposażony w odłączalny, znakowany silikonowy cewnik w rozmiarze 7,2Fr wymiarach: średnica wew. 1,2mm średnica zewn. 2,4mm, długości 60 cm do wyboru przez Zamawiającego. Port posiada unikalne znakowanie radiologiczne umożliwiające łatwą identyfikację maksymalnego przepływu oraz położenia portu. Port z zestawem do wprowadzania. W skład zestawu wchodzi : port, odłączalny cewnik silikonowy, rozrywalny zestaw wprowadzający, 2 łączniki, urządzenie do podnoszenia żył, prosta igła typu Huber 22G x 0,7 mm o dł. 25 mm, urządzenie do płukania, echogeniczna igła wprowadzająca 18Gx70 mm, prowadnik "J"(60 cm) w podajniku umożliwiającym obsługę jedną ręką, igła do tunelizacji, strzykawka 10ml. Port odporny na ciśnienie do 325PSI. Dodatkowo w zestawie bezpieczna wysokociśnieniowa igła Hubera z przedłużką o długości 25cm z możliwością obsługo jedną ręką 20Gx20mm , sterylne obłożenie, bezlateksowa osłona na głowice USG, dwie sterylne gumki i żel, bańka Raulersona.W zestawie paszport w języku polskim, pakiet edukacyjny dla pacjenta?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

Czy Zamawiający w pozycji 2 dopuści bezpieczną igłę do portów z ostrzem Hubera, do długich przetoczeń ze zintegrowaną twardą podkładką nieabsorbującą płyny, zaopatrzona w mechanizm zabezpieczający przed zakłuciem, umożliwiająca obsługę jedną ręką, w postaci dźwigni sygnalizującej akustycznie i wizualnie bezpieczną pozycję igły podczas wyjmowania, z prostokątnym korpusem z przejrzystego materiału, pozwalającą na ciągłą obserwacje miejsca wkłucia, z miękka poduszką od strony kontaktu ze skórą pacjenta z medycznej pianki zespoloną z korpusem igły.. Zastosowanie pozytywnego ciśnienia podczas wycofywania igły, z przedłużeniem PVC bez DEHP oraz lateksu z zaciskiem do przerw w infuzji i łącznikiem Luer Loc o długości minimum 20 cm., z kodowaniem rozmiaru za pomocą koloru. Kompatybilna z tomografią komputerową i rezonansem magnetycznym. Maksymalne ciśnienie iniekcji dostępnych rozmiarów 300PSI

Igły w rozmiarach: 19, 20, 22G długość 15,17,20,25,30,35 mm wyboru przez Zamawiającego?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Wykonawca IV**

Zadanie nr 6 (błąd Wykonawcy – pytanie dotyczy zadania 1)

1. Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie worków z obręczą z pamiecią kształtu umożliwiającą zamykanie/otwierania worka, przymocowaną na stałe do popychacza, z uchwytem pierścieniowym ułatwiającym manipulowanie workiem i trzonem. Worki w pojemnościach 200 ml (wymiary worka 88x130mm) 400ml (wymiary worka 110x210mm), pasujące do trokara 10 i 12mm.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza**

**Wykonawca V**

Pytania do pakietu 7

Pytanie 1

Mając na względzie zasadę efektywności oraz konkurencyjności, zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie produktów o tych samych właściwościach funkcjonalnych, lecz niewielkich różnicach technicznych opisanych w nawiasach:

**Pozycja 1**

Sterylny, jednokrotnego użytku, w kształcie delty. Wykonany z polisulfonuposiadający 3 silikonowe „uszy” ułatwiające implantację(brak otworów w obudowie portu) **(,,uszy" - patent wykluczający innych wykonawców, oferujemy parametr równoważny - dwa otwory ułatwiające implantacje)** oraz zapobiegające wrastaniu tkanki, z komorą tytanową. Dostępne rozmiary: standardowy wys. 13,2mm,**(12mm)** waga 8,6g,**(6g)** membrana silikonowa o śred. 12mm**(12,5mm)**, komora o objętości 0,5 ml;niskoprofilowy: wysokość 10,6mm**(10,4mm)**, waga 4,6g**(4,55g)**, membrana silikonowa o średnicy 9,5 mm,**(9,7mm)** komora o objętości 0,25 ml.**(0,3ml)** Do prowadzenia długotrwałej chemoterapii, z możliwością pobierania krwi, podawania leków i żywienia pozajelitowego, posiadający membranę umożliwiającą do 3000 wkłuć.**(1500 wkłuć)** Możliwość wykonywania badań TK i MR, z możliwością wspomaganego podawania kontrastu do w/w badań do 325psi,**( 300 psi)** szybkość przepływu kontrastu 5 ml/s.Membrana obniżona względem obrzeża portu w celu ułatwienia jej lokalizacji. Niepodłączony trwale do portu cewnik silikonowy 6,5F o wymiarach: średnica wew. 1,1mm**(1,05mm)** średnica zewn. 2,2mm, dł. 800mm,**(500mm - długość wystarczająca do implantacji portu, do implantacji wystarczy 200 mm)** z jednej strony zakończony bezigłowym łącznikiem Luer, z drugiej strony o zaokrąglonym, atraumatycznym zakończeniu. Z zestawem akcesoriów wprowadzających składającym się z minimum: strzykawka 10ml, igła Seldingera 18G, dwie igły proste G22x30**(jedna igła prosta G22x35)** do przepłukania portu, drut prowadnik J w podajniku, dwa łączniki z zabezpieczeniem przeciw załamaniu się cewnika,**(jeden łącznik)** rozszerzacz naczynia z osłonką rozrywalną, tunelizator o tępych zakończeniach, igła ze skrzydełkami, drenem oraz zaciskiem G20x20mm (możliwość podania kontrastu pod ciśnieniem do 325psi

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza (zbyt krótki cewnik)**

**Pozycja 2**

Sterylna, jednokrotnego użytku. Z atraumatycznym szlifem łyżeczkowym. Kaniula niesilikonowana. Rozmiary igieł: 19, 20, 22G długości 15, 20, 25, 30mm.**(15,20.25.32mm)** Rozmiary igieł kodowane kolorem. Przezroczysty dren pozbawiony DEHP i lateksu z oznaczeniem grubości igły i maksymalnego ciśnienia. Skrzydełka przezroczyste z karbowaniem ułatwiającym użycie, wielkość skrzydełek 21x30mm. **(Skrzydełka karbowane ,ułatwiające użycie rozmiar zbliżony   )** Maksymalne ciśnienie iniekcji 325psi. Możliwość zastosowania w badaniu MRI. W opakowaniu jednostkowym maksymalnie 30 pojedynczo pakowanych igieł.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza.**

Pytanie 3 pakiet 7 pozycja 1

Ze względu  na parametr 90 % cena oferujemy port do chemioterapii  o bardzo korzystnej cenie przy zachowaniu wysokich parametrów  technicznych , port zaprojektowany przez amerykańskiego producenta  można używać w bardzo wysokich ciśnieniach z przeznaczeniem nawet do 7 Tesla

Port do TK,MRI-wykonany z utwardzanego tworzywa wysokosprawnego  z cewnikiem  o dł. 63 cm ,  poliuretanowym  o rozmiarze 6F    ,  z komorą  zapobiegająca powstawaniu skrzeplin ( bez martwych stref ), wycięcia w podstawie poru ( ułatwienie dla personelu przy obsłudze portu) , 3 otwory mocujące wypełnione silikonem , szybkość przepływu kontrastu 5ml/s  , mebrana obniżona, cewnik niepodłączoney na trwałe ,Waga portu : 4,9g, Wysokość portu : 12.1mm Podstawa 26.7 mm , średnica membrany 12,7 mm – wyposażenie : mechanizm mocujący cewnik igła tępa , igła  hubera zakrzywina 22 g, Igła prosta 22 g , igła wprowadzająca  18 G , rozrywalna  koszulka , prowadnica z drenem oraz zaciskiem G20x20   kontrast i PSI do 325).strzykawka

* Maksymalna ilość wkłuć: igły 19/20G - 1000 wkłuć, igły 22G - 1500 wkłuć,
* Pacjent z portem może być skutecznie skanowany w systemie MR w następujących warunkach: statyczne pole magnetyczne 1,5 - Tesla(1,5T), 3- Tesla (3T), 7- Tesla (7T), maksymalny przestrzenny gradient pola 4500G/cm(45T/m),

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

**Pytanie 4**

W przypadku odpowiedzi odmownej, prosimy o merytoryczne uzasadnienie.

**Odpowiedź**

**Zamawiający jako gospodarz postępowania ma obowiązek dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób zapewniający zaspokojenie potrzeb Zamawiającego.**

**Wykonawca VI**

Czy Zamawiający w zad. 1, w miejsce pierwotnych zapisów, wyrazi zgodę na złożenie oferty na oryginalny produkt znanego amerykańskiego producenta, zgodnie z opisem: Worek laparoskopowy jednorazowy do ekstrakcji narządów. Wykonany z wytrzymałego, niepodatnego na rozciąganie tworzywa. Worek o pojemnościach 200ml, 800ml. Średnice wejścia odpowiednio: 50mm i 100mm. Wszystkie pojemnosci kompatybilne z trokarami o średnicy 10mm. Worek zaopatrzony w nitinolowy drut z pamięcia kształtu, ułatwiający manewrowanie oraz napełnienie worka w trakcie zabiegu. Wyposażony w zaciskowy mechanizm zamykania z możliwością otwierania. Aplikacja wyłącznie z apomocą kaniuli i popychacza – po wysunięciu nie blokuje trokaru. Dla szybkiego wyboru kodowane kolorami. Rozmiary: 19x9 cm (200ml) i 19x15cm (800ml). Długość robocza trzonu 22cm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

**Wykonawca VII**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 11 ust. 1:

1. W razie niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

a) w wysokości 10% wartości brutto umowy bądź poszczególnych zadań, określonej w § 6 ust. 1 umowy w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy w całości bądź w zakresie poszczególnych zadań, bądź rozwiązania przez Zamawiającego umowy w całości bądź w zakresie poszczególnych zadań w drodze wypowiedzenia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;

b) w wysokości 0,5% wartości **brutto** zamówionej bądź reklamowanej partii wyrobów za każdy dzień zwłoki w ich dostarczeniu – z tym, że nie mniej niż 50 zł dziennie za każdy dzień **i nie więcej niż 10 % wartości brutto zamówionej bądź reklamowanej partii wyrobów niedostarczonych w terminie.**

2. w wysokości **50 zł** za każdy dzień zwłoki w dostarczeniu dokumentów, o których mowa w § 2 ust. 2.

3. Roszczenie o zapłatę kar umownych z tytułu zwłoki staje się wymagalne:

a) za pierwszy dzień zwłoki – w tym dniu,

b) za każdy następny dzień zwłoki – odpowiednio za każdy kolejny, rozpoczęty dzień zwłoki.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę**

1. W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 4 ust. 4- 6projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę**

**Wykonawca VIII**

1.Czy Zamawiający w Zadaniu nr 3 dopuści jednorazowy nakłuwacz w kształcie litery T o trzech regulowanych głębokościach nakłucia w jednym urządzeniu 1,3 mm / 1,8 mm / 2,3 mm, z igłą powleczoną silikonem o trójstronnym szlifie ostrza (średnica 0,63 mm, 23G), do stosowania u dorosłych i dzieci, także poniżej 1 r.ż. i noworodków?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

Według SWZ do oferty należy załączyć parametry wymagane- zał nr 2A – brak takiego załącznika.

**Odpowiedź**

**Zamawiający wyjaśnia że wymóg załączenia zał nr 2A został wskazany omyłkowo. Zamawiający nie wymaga załączenia załącznika nr 2A.**

**Wykonawca IX**

**Zadanie nr 2, pozycja 1, 2**

Czy Zamawiający dopuści przewód do cystoskopu pakowany w opakowaniu zbiorczym po 40 szt.?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Zadanie nr 2, pozycja 2**

Czy Zamawiający dopuści przewód do cystoskopu o średnicy 4,8 x 6,8mm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Zadanie nr 4, pozycja 1**

Czy Zamawiający dopuści marker z dwustronną końcówką: 0,5 mm i 1,0 mm?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Wykonawca X**

Pytanie nr 1
Zadanie nr 5:
Poz.1-5: Z uwagi na mniejsze pojemności pojemników w ww. pozycjach, prosimy Zamawiającego o dopuszczenie pojemników bez uchwytów. Przy pojemnościach do 520 ml pojemniki bez uchwytu są równie poręczne i wygodne w zastosowaniu.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

Pytanie nr 2
Zadanie nr 5:
Poz.1-4: Z uwagi na fakt, iż klipsy umożliwiające bezproblemowe otwieranie pojemników są stosowane jedynie w pojemnikach zamykanych metodą „na wcisk”, prosimy Zamawiającego o dopuszczenie we wskazanych pozycjach pojemników bez klipsów.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**
Pytanie nr 3
Zadanie nr 5:
Poz.6:
Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie jednorazowych torebek biopsyjnych, w kolorze białym. Wymiar 31x43mm. Przeznaczone do przeprowadzania drobnych wycinków histopatologicznych, redukujących ryzyko utraty próbek. W jednym zbiorczym opakowaniu 10 mniejszych opakowań po 100 sztuk (1000 sztuk w opakowaniu zewnętrznym). Sumaryczna ilość oferowanych opakowań zbiorczych: 10.

**Odpowiedź**

**Wskazany wyrób opisany jest w pozycji 9 zadania 5. Zamawiający dopuszcza proponowany wyrób i sposób pakowania 10 mniejszych opakowań po 100 sztuk (1000 sztuk w opakowaniu zewnętrznym)**

Pytanie nr 4
Zadanie nr 5:
Poz.6:
Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie jednorazowych torebek biopsyjnych, w kolorze białym. Wymiar 30x50mm. Przeznaczone do przeprowadzania drobnych wycinków histopatologicznych, redukujących ryzyko utraty próbek. W jednym zbiorczym opakowaniu 10 mniejszych opakowań po 100 sztuk (1000 sztuk w opakowaniu zewnętrznym). Sumaryczna ilość oferowanych opakowań zbiorczych: 10

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

**Wykonawca XI**

Zwracam się z wnioskiem o udzielenie odpowiedzi na poniżej zadane pytania do SWZ;
Pytanie nr 1
Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ceny jednostkowej za 1 szt. wyrobów z dokładnością do 3 lub 4 miejsc po przecinku?
Zgodnie z orzeczeniem zespołu Arbitrów – sygn. akt UZP/ZO/0-2546/06 dopuszcza się podawanie cen z dokładnością do trzech a nawet 4 m-c po przecinku, dla wyrobów masowych, wówczas, cena jednostkowa jest elementem kalkulacyjnym ceny wynikowej, a nie ceną transakcyjną.

**Odpowiedź**

**Zamawiający wyraża zgodę na podanie ceny jednostkowej za 1 szt. wyrobów do czterech miejsc po przecinku.**
Pytanie nr 2
Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania Wykonawcy przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany dostawą towar dla Zamawiającego.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie przewiduje przekazywania harmonogramu dostaw.**

**Pytanie nr 3
Dotyczy wzoru umowy:**Prosimy o modyfikację zapisów § 11 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 osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowana zmianę**

Pytanie nr 4
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 40% wartości umowy, zatem niestosownym jest oczekiwanie od Wykonawców uregulowania kar za całą wartość umowy. Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji wspomnianego zapisu umowy?

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**
Pytanie nr 5
Dotyczy wzoru umowy:
Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie zapisów do projektu umowy w § 11, mając na względzie zgodną z prawem i równorzędną relację łączącą Zamawiającego z Wykonawcą.
Zamawiający zapłaci Wykonawcy kary umowne za: odstąpienie od umowy lub jej rozwiązanie z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej umowy.
Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiający 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 nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

Pytanie nr 6
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, 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 nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

Pytanie nr 7
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, naruszająca 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 pozbawią 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 nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

Pytanie nr 8
Dotyczy wzoru umowy:
Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o zmianę postanowień § 11 ust. 1 i 2 „wzoru umowy”, w taki sposób, aby uzyskał on brzmienie:
b) w wysokości 0,1% wartości zamówionej bądź reklamowanej partii wyrobów za każdy dzień zwłoki w ich dostarczeniu – z tym, że nie mniej niż 10 zł dziennie za każdy dzień;
2. w wysokości 50 zł za każdy dzień zwłoki w dostarczeniu dokumentów, o których mowa w § 2 ust. 2.

W ocenie wykonawcy tak wysoko kwotowo określone kary mają charakter wygórowany i poprzez ich wysokość nie mają charakteru prewencyjnego ale charakter represyjny, a w razie ich naliczenia prowadziłby do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego, który w przypadku uchybienia w obowiązkach wykonawcy nie ponosi szkody.
W zakresie niedopuszczalności zastrzeżenia kary umownej jako rażąco wygórowanej odwołać należy się poglądu zaprezentowanego w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 30 listopada 2017 r. sprawie KIO 2219/17, gdzie wskazano, że:
„Nie jest przy tym dozwolone zastrzeganie we wzorcu umownym kary umownej rażąco wygórowanej (tak też: wyrok Sądu Najwyższego z dnia 25 maja 2007 r., sygn. akt: I CSK 484/06). O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. 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. Kara umowna może być „rażąco wygórowana” już w chwili jej zastrzegania lub stać się taką w następstwie późniejszych okoliczności, do których można przykładowo zaliczyć to, że szkoda wierzyciela jest znikoma, skutkiem czego zachodzi rażąca dysproporcja pomiędzy jej wysokością a wysokością należnej kary (tak też: Gudowski Jacek (red.), Kodeks cywilny. Komentarz. Księga trzecia. Zobowiązania, 2013). Izba zważyła, że Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył w istocie ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej Zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy kodeksu cywilnego. Uprawnienie Zamawiającego do konstruowania zapisów umownych w sprawie zamówienia publicznego nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego poprzez ustalenie rażąco wygórowanych kar umownych.

**Odpowiedź**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

 ***Z poważaniem***

 ***Dyrektor SPSK-2***

***/podpis w oryginale/***

***Sprawę prowadzi:***

***Przemysław Frączek***

***Tel. 91 466 1087***