



WOJSKOWE CENTRUM

KRWIODAWSTWA I KRWIOLECZNICTWA

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

00-671 Warszawa 1, ul. Koszykowa 78



Warszawa, dnia 16 maja 2023 r.

Wykonawcy postępowania nr 32/D/2023

WCKiK – SZP.2612.1.32/D/2023

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na dostawę końcówek do pipet automatycznych, probówek polistyrenowych okrągłodennych oraz jednorazowego nakłuwacza igłowego, Sprawa 32/D/2023

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą PZP”, przekazuje wyjaśnienia dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz załączników, skierowane przez Wykonawców w związku z prowadzonym ww. postępowaniem.

Pytanie 1.

Część nr. 4

Czy Zamawiający dopuści w części nr. 4 w poz 1 wycenę nakłuwaczy w przeliczeniu na opakowanie a 200 szt lub podanie ceny za sztukę do 4 miejsc po przecinku?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza wyceny nakłuwaczy w przeliczeniu na opakowanie 200 sztuk lub podanie ceny do 4 miejsc po przecinku. Zamawiający nie wyraża zgody na podawanie cen wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku, ponieważ w systemie Zamawiającego są tylko dwa miejsca po przecinku.

Pytanie 2.

Dzień dobry. Poniżej pytania: 1. Część 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę nakłuwaczy za opakowanie a'200 sztuk z przeliczeniem ilości lub podanie ceny jednostkowej za sztukę do 4 miejsc po przecinku?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza wyceny nakłuwaczy w przeliczeniu na opakowanie 200 sztuk lub podanie ceny jednostkowej za sztukę do 4 miejsc po przecinku. Zamawiający nie wyraża zgody na podawanie cen wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku, ponieważ w systemie Zamawiającego są tylko dwa miejsca po przecinku.

Pytanie 3.

Kary umowne Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu naliczania kar umownych od wartości niedostarczonego zamówienia / reklamowanego zamówienia, a nie od wartości umowy. Obecne zapisy są rażąco wygórowane

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartości wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 4.

Pytanie do części 1 do pozycji 1 Czy Zamawiający dopuści bursztynowe, klarowne próbki? Czy Zamawiający dopuści sposób pakowania 1000 sztuk końcówek jako jedno opakowanie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza sposób pakowania 1000 sztuk końcówek jako jedno opakowanie w części 1.

W części 1 w arkuszu asortymentowo-cenowym 2/1 nie ma próbek – pytanie nie dotyczy wskazanej części.

W przypadku dopuszczenia bursztynowych, klarownych próbek do części 3 (arkusz asortymentowo-cenowy 2/3) – Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 5.

Pytanie do części 2 do pozycji 1 Czy Zamawiający dopuści bursztynowe, klarowne próbki? Czy Zamawiający dopuści sposób pakowania 1000 sztuk końcówek jako jedno opakowanie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza sposób pakowania 1000 sztuk końcówek jako jedno opakowanie w części 2.

W części 2 w arkuszu asortymentowo-cenowym 2/2 nie ma próbek – pytanie nie dotyczy wskazanej części.

W przypadku dopuszczenia bursztynowych, klarownych próbek do części 3 (arkusz asortymentowo-cenowy 2/3) – Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6.

Pytania dotyczące treści SWZ:

1. Czy Zamawiający dopuści do podawania cen jednostkowych za 1 szt. wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku?

Zgodnie z orzecznictwem Zespołu Arbitrów (**Orzecznictwo 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 (nie ma, bowiem możliwości zakupu jednej sztuki ezy, końcówki czy szkiełka)”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na podawanie cen wyrobów z dokładnością do trzech lub czterech miejsc po przecinku, ponieważ w systemie Zamawiającego są tylko dwa miejsca po przecinku.

Pytanie 7.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 2 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do powyższego paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 200 zł. netto”?

Prośbę motywujemy tym, że dla zamówień poniżej 200 zł. koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury,

koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do powyższego paragrafu sformułowania, iż „Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 200 zł. netto”.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 16.05.2023 r.

Pytanie 8.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 4 ust. 1.1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „w wysokości 10% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy”?

Zamawiający zastrzegł sobie prawo do częściowej realizacji umowy, a zatem prawo zmniejszenia wartości zakupionego towaru. W kontekście tego prawa, naliczanie kar przez Zamawiającego od wartości całej umowy w przypadku odstąpienia od umowy z winy wykonawcy jest niesprawiedliwe i krzywdzące wykonawcę. Zapis § 4 ust. 1a umowy powoduje, że wykonawca który ponosi ryzyko braku zamierzonego zysku, ponosi dodatkowo ryzyko obciążenia karami za pulap cenowy, które jest szacunkowy i nie wiążący Zamawiającego.

W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartości wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako

wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 9.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 4 ust. 1.2

Dot. Części nr 1 i nr 2. Czy Zamawiający dopuści zmianę zapisu powyższego paragrafu na: „w wysokości 3% wartości brutto niedostarczonej w terminie części zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”?

Wprawdzie nie istnieją przepisy ściśle regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności, a nadto czynić zadość zasadom współżycia społecznego. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej przekracza wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej od wartości całej umowy jest wysoce niesprawiedliwe i narusza w/w zasady z uwagi na fakt, iż wartość ta jest wartością czysto teoretyczną i bardzo często różni się od faktycznej wartości wykonanej umowy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

Liczenie kar od wartości całej umowy jest w stosunku do wykonawcy działaniem niesprawiedliwym i na jego szkodę, gdyż wykonawca, który spóźnił się z dostawą o wartości np. 500 zł., będzie obciążony karą liczoną od wartości np. 50000 zł., a zatem niewspółmierną do przewinienia. To tak, jakby wykonawca liczył Zamawiającemu odsetki za nieterminowe płatności od wartości całej umowy, a nie od wartości nieuregulowanej w terminie faktury. Na taką sytuację Zamawiający nie wyraziłby zgody, dlatego więc Wykonawca ma być obciążany karami liczonymi od całej wartości umowy tj. od wartości towarów dostarczonych w terminie + od towarów, na które jeszcze Zamawiający nie złożył zamówienia?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań (vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX

nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartości wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (*vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137*).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 10.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 4 ust. 1.2

Dot. Części nr 3 i nr 4. Czy Zamawiający dopuści zmianę zapisu powyższego paragrafu na: „w wysokości 0,3% wartości brutto niedostarczonej w terminie części zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (*vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561*). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ

wskazano określony procent wartość wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (*vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137*).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 11.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 4 ust. 1.3

Dot. Części nr 1 i nr 2. Czy Zamawiający dopuści zmianę zapisu powyższego paragrafu na: „w wysokości 3% wartości brutto reklamowanej części zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w rozpatrzeniu reklamacji”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (*vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561*). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartość wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (*vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137*).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 12.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 4 ust. 1.3

Dot. Części nr 3 i nr 4. Czy Zamawiający dopuści zmianę zapisu powyższego paragrafu na: „w wysokości 0,3% wartości brutto reklamowanej części zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w rozpatrzeniu reklamacji”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzanym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartości wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczać (vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Pytanie 13.

Pytania dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 6 ust. 2

Czy Zamawiający dopuści zmianę terminu, w którym Wykonawca ma być zobowiązany do rozpatrzenia reklamacji na termin realny tj.:

- dla reklamacji ilościowych – realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 3 dni roboczych od chwili jej otrzymania,

- dla reklamacji jakościowych - realny termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 5 dni roboczych od chwili otrzymania próbek reklamowanego towaru.

Wykonawca, aby rozpatrzyć reklamację jakościową musi najpierw **otrzymać i zbadać** zwrócony towar i następnie podjąć decyzję o uznaniu reklamacji. Załatwienie reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też właściwe rozpatrzenie reklamacji w ciągu 48 godzin jest niemożliwe do wykonania.

Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że fakt złożenia reklamacji na piśmie u Wykonawcy nie jest jednoznaczny z możliwością zapoznania się ze stanem faktycznym towaru. Ten powinien być odebrany najpierw przez Wykonawcę, co wymaga czasu dla spedytora, który na swoje działania ma właśnie na ogół 48 godzin. Dopiero po tym czasie Wykonawca dysponuje fizycznie obiektem reklamacji.

Zamawiający nie uwzględnił także dni wolnych od pracy. Oczywistym jest, że Wykonawcy nie pracują w dni wolne ustawowo od pracy. Zatem do terminu 48 godzin, które wyznaczył Zamawiający powinien być dodany zapis „obejmujących dni robocze”.

W razie pozostawienia dotychczasowego zapisu wątpliwa będzie jego ważność w świetle przepisów kodeksu cywilnego, bowiem zapis nosi znamiona świadczenia niemożliwego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza zmianę terminu, w którym Wykonawca ma być zobowiązany do rozpatrzenia i załatwienia reklamacji na termin:

- dla reklamacji ilościowych – termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 3 dni roboczych od chwili jej otrzymania,

- dla reklamacji jakościowych - termin rozpatrzenia i załatwienia reklamacji to 5 dni roboczych od chwili otrzymania próbek reklamowanego towaru.

W związku z powyższą zmianą Zamawiający zamieszcza Projekt umowy po zmianach z dnia 16.05.2023 r.

Pytanie 14.

Dot. Część nr 1 i nr 2 – arkusz asortymentowo-cenowy

Prosimy o wskazanie terminu i miejsca złożenia próbek oraz wymaganej ilości.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmienia wymagania poprzez rezygnację z dostarczenia próbek oferowanego produktu.

W związku z powyższą zmianą, Zamawiający zamieszcza nowy Arkusz asortymentowo cenowy do części 1 – po zmianie z dnia 16 maja 2023 r. oraz Arkusz asortymentowo cenowy do części 2 – po zmianie z dnia 16 maja 2023 r.

Pytanie 15.

Część nr 4, pozycja 1 Czy Zamawiający dopuści wycenę za op.a'100szt. z odpowiednim przeliczeniem zamawianej ilości?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na wycenę za op.a'100szt. z odpowiednim przeliczeniem zamawianej ilości.

Pytanie 16.

Część nr 4, pozycja 1 Czy Zamawiający dopuści jednorazowe nakłuwacze o parametrach: trójplaszczynowe ostrze zmniejsza do minimum przykre odczucia ▪ specjalnie zaprojektowana konstrukcja pozwala na pewny i stabilny chwyt ▪ dzięki swojej konstrukcji przyrząd automatycznie wprowadza i wycofuje ostrze lancetu z opuszką palca, dzięki czemu igła jest niewidoczna przed i po nakłuciu ▪ prawidłowo dobrany rozmiar nakłuwacza pozwala pobrać optymalną ilość krwi przy minimalnym bólu pacjenta ▪ optymalna powierzchnia kontaktu nakłuwacza umożliwia dokładne przyłożenie w wybranym miejscu i wykonanie nakłucia o pożądanej głębokości ▪ konstrukcja zapewnia bezpieczeństwo dla personelu oraz pacjenta eliminując przypadkowe ukłucie i zakażenie ▪ doskonałe prowadzenie igły nakłuwacza w korpusie redukuje wibracje, tym samym zmniejszając odczuwanie bólu przez pacjenta i zapobiega uszkodzeniom tkanki skórnej ▪ Występuje w rozmiarze: 21G, głębokość nakłucia 2,4 mm – dedykowany dla mężczyzn ▪ Nie zawiera lateksu ▪ Nie zawiera ftalanów ▪ Jednorazowego użytku ▪ Sterylizowany radiacyjnie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza jednorazowe nakłuwacze według opisu z pytania.

Pytanie 17.

Dotyczy zapisów SWZ, rozdz. VIII pkt. 1.4, oraz Arkuszy asortymentowo-cenowych Zgodnie z Ustawą o wyrobach medycznych z dn. 07.04.2022 r. (Dz.U. z 2022 poz. 974) klasyfikacji i kwalifikacji wyrobów dokonuje wytwórca produktu. W przypadku produktów, których wytwórca nie zaklasyfikował jako wyrób medyczny zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych nie jest wystawiana deklaracja zgodności ani inny dokument dopuszczający do obrotu. Powyższe nie dyskwalifikuje jednak takich wyrobów z używania w placówkach leczniczych. W związku z tym zwracamy się z prośbą o możliwość złożenia stosownego oświadczenia dla wyrobów, które nie zostały zakwalifikowane jako medyczne, lub o modyfikację zapisów przez dopisanie „jeżeli dotyczy”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 18.

Dot. zapisów umowy § 4 ust. 1.2, 1.3, 1.4, 1.5. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dokonanie modyfikacji zapisów w taki sposób aby kary naliczane były od wartości niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki? Uzasadnienie: Kara umowna za opóźnienie dostawy naliczana od wartości całej umowy jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Kara umowna stanowi surogat odszkodowania, mającego kompensować negatywne dla wierzyciela konsekwencje, wynikające

z niewykonania bądź nienależytego wykonania zobowiązania. Wysokość kary umownej winna być zatem proporcjonalna do rozmiaru szkody poniesionej przez wierzyciela. W przypadku opóźnienia z pojedynczą dostawą Przedmiotu Umowy wierzyciel ponosi szkodę w wysokości wartości pojedynczej dostawy, zatem kara umowna powinna być ustalona w wysokości (...) proporcjonalnej do wartości konkretnej dostawy Przedmiotu Umowy, co do której nastąpiło opóźnienie. Kara umowna ustalona w wysokości określonego procenta całkowitej wartości Umowy brutto mogłaby być ewentualnie karą umowną za niewykonanie lub nienależyte wykonanie całego zobowiązania wynikającego z Umowy, w odniesieniu zaś do części zobowiązania - kara umowna winna odnosić się do wartości poszczególnej części niewykonanego lub nienależytego wykonanego zobowiązania.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Wskazać należy, że **kara umowna**, w świetle postanowień art. 483 Kodeksu cywilnego, jest dodatkowym zastrzeżeniem umownym, wprowadzonym do umowy w ramach swobody kontraktowania, mającym na **celu wzmocnienie skuteczności więzi powstałej między stronami w wyniku zawartej przez nie umowy i służy realnemu wykonaniu zobowiązań** (*vide: wyrok SN z dnia 8 sierpnia 2008 r., V CSK 85/08, LEX nr 457785; wyrok SA we Wrocławiu z dnia 27 lutego 2013 r., I ACa 99/13, LEX nr 1313465; wyrok SA w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r., I ACa 174/13, LEX nr 1375649; wyrok SA w Poznaniu z dnia 11 czerwca 2013 r., I ACa 365/13, LEX nr 1345561*). Skłania ona tym samym stronę zobowiązaną do ścisłego wypełnienia zobowiązania. Treścią zastrzeżenia kary umownej jest zobowiązanie się dłużnika do zapłaty wierzycielowi określonej kwoty pieniężnej w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Zapłata kary umownej stanowi niejako automatyczną sankcję przysługującą wierzycielowi w stosunku do dłużnika w wypadku niewykonania przez niego lub nienależytego wykonania zobowiązania z przyczyn, za które dłużnik odpowiada. Zaznaczyć należy, że wysokość kary umownej zasadniczo jest dowolna. Kodeks cywilny nie określa granic kary umownej. W świetle postanowień art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego, kara umowna powinna być wyrażona w pieniądzu albo przez wskazanie parametrów odnoszących się do zabezpieczonego świadczenia, które umożliwiają ustalenie jej wysokości. W związku z tym, w umowie stanowiącej załącznik do SWZ wskazano określony procent wartość wynagrodzenia brutto należnego za przedmiot umowy, jako wysokość kary umownej za odstąpienie od umowy lub nienależyte jej wykonania. Zauważenia wymaga, iż ustalono jej wysokość na takim poziomie, aby nie stanowiła ona źródła wzbogacenia się poszkodowanego ani nie przewyższała wielkości świadczenia, którego wykonanie ma zabezpieczyć (*vide: wyrok SA w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., V ACa 483/08, LEX nr 491137*).

Kara umowna w wysokości określonej w umowie, ma realnie zabezpieczyć wykonanie umowy i została skalkulowana w taki sposób, aby jej wysokość w minimalnym zakresie zrekompensowała zamawiającemu koszty poniesione w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi.

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia i są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Uwaga:

Dotychczasowy termin składania i otwarcia ofert **ULEGA** zmianie.

Zmiana treści SWZ

1. W Rozdziale X Termin związania ofertą, ust. 1 otrzymuje następującą treść:
Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert **do dnia 17.06.2023 roku.**
2. W Rozdziale XI Sposób oraz termin składania i otwarcia ofert, ust. 13 otrzymuje następującą treść:
Ofertę wraz z załącznikami należy złożyć za pośrednictwem platformy pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/wckik/proceedings> na stronie dotyczącej odpowiedniego postępowania **do dnia 19.05.2023 r. do godziny 09.00**
3. W Rozdziale XI Sposób oraz termin składania i otwarcia ofert, ust. 20 otrzymuje następującą treść:
Otwarcie ofert nastąpi **w dniu 19.05.2023 r. o godzinie 09.15**

Załączniki:

1. **Załącznik** - Projekt umowy po zmianach z dnia 16.05.2023 r.
2. **Załącznik** - Arkusz asortymentowo cenowy 2/1 do części 1 – po zmianie z dnia 16.05.2023 r.
3. **Załącznik** - Arkusz asortymentowo cenowy 2/2 do części 2 – po zmianie z dnia 16.05.2023 r.

W imieniu kierownika Zamawiającego