



Wrocław, 10 kwietnia 2024r.

**4. Wojskowy Szpital Kliniczny
z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu**

ul. Rudolfa Weigla 5, 50-981 Wrocław

dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę materiałów jednorazowego użytku, zamkniętych systemów aspiracyjno próżniowych do pobierania krwi oraz systemów do pobierania i transportu moczu przez okres 24 miesięcy dla Zakładu Diagnostyki Laboratoryjnej, znak sprawy: 4WSzKzP.SZP.2612.38.2024

**WYJAŚNIENIE I MODYFIKACJA
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Zamawiający 4. Wojskowy Szpital Kliniczny z Polikliniką SPZOZ we Wrocławiu działając na podstawie art. 135 ust. 2 oraz art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz. 1605 ze zm.) informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w ww. postępowaniu przetargowym:

Pytanie nr 1 dotyczy Pakietu nr 3 - „System do pobierania i transportu moczu, próbka z aplikatorem z gąbki zawierającej substancje konserwujące“

Czy zamawiający w pozycja nr 1 dopuści produkt o minimalnej dacie ważności 8 miesięcy w dniu dostawy, ze względu na jego okres ważności 12 miesięcy od daty produkcji?

Odpowiedź na pytanie nr 1: W odpowiedzi na pytanie Zamawiający modyfikuje zapis Załącznika nr 3 do SWZ §5 ust. 2 - zapis otrzymuje brzmienie:

Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć towar z terminem ważności:

- 1) **min. 12 miesięcy – dotyczy pakietów nr 1, 2**
- 2) **min. 8 miesięcy – dotyczy pakietu nr 3**

licząc od daty dostawy do siedziby Zamawiającego.

Pytanie nr 2 dotyczy projektu umowy §8 ust. 1 pkt 1) i 2) oraz ust. 2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby sformułowanie „opóźnienie” zostało zastąpione sformułowaniem „zwłoka” ?

Uzasadnienie: Różnica między zwłoką a opóźnieniem sprowadza się do kwestii przyczyn niewykonania umówionej czynności w terminie. Z opóźnieniem mamy do czynienia wówczas, gdy wykonawca nie spełnia świadczenia w czasie właściwym z przyczyn, za które odpowiedzialności nie ponosi. Zwłoka jest zaś opóźnieniem kwalifikowanym, wynikającym z okoliczności, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność.

Ponadto Ustawodawca w art. 433 pkt 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 z późn. zm.) postanowił, **iż projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie.**

Chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Tym samym projektowane postanowienia umowy nie mogą – co do zasady – przewidywać

odpowiedzialności wykonawcy za każde przekroczenie wymaganego w umowie terminu na wykonanie zobowiązania, a tylko takie które jest zawinione bezpośrednio przez wykonawcę lub osoby, którymi posługuje się on przy wykonaniu zobowiązania, bądź powstałe z innych okoliczności, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność.

Odpowiedź na pytanie nr 2: Zapisy SWZ bez zmian. Ewentualna kara umowna będzie nałożona jeżeli przyczyna leżeć będzie po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 3 dotyczy projektu umowy §8 ust. 1 pkt 1) i 2):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na kary umowne liczone od wartości niedostarczonej w terminie lub wadliwej dostawy a nie od wartości całej umowy tj. - od wartości pakietu? W przypadku gdy Wykonawca składa ofertę na jeden pakiet, cena brutto gwarantowanej wartości pakietu jest właśnie wartością całej umowy.

Uzasadnienie: Kara umowna za zwłokę w dostawie 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 zwłoki 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 nienależyte wykonanego zobowiązania.

Odpowiedź na pytanie nr 3: Zapisy SWZ bez zmian.

Wykonawca zobowiązany jest do naniesienia dokonanych zmian w treści oferty. W razie zaoferowania przedmiotu zamówienia innego niż pierwotnie wyspecyfikowany a dopuszczonego przez Zamawiającego w wyniku wyjaśnień treści SWZ lub modyfikacji SWZ Wykonawca zobowiązany jest do zaznaczenia źródła tej zmiany (data wyjaśnień lub modyfikacji i nr pytania).

Z upoważnienia KOMENDANTA
4. Wojskowego Szpitala Klinicznego z Polikliniką
SP ZOZ we Wrocławiu
mgr Piotr STRĄK
Kierownik Sekcji Zamówień Publicznych