



109 Szpital Wojskowy z Przychodnią
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
w Szczecinie



ISO 9001, ISO 14001, OHSAS 18001

Szczecin, dnia 01.07.2020 r.

Znak sprawy Nr RPoZP 19/2020

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę materiałów medycznych i sprzętu medycznego jednorazowego użytku dla 109 Szpitala Wojskowego z Przychodnią SP ZOZ w Szczecinie.

Pytania i odpowiedzi do SIWZ nr 18

1. Dotyczy Zadania 51 poz. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie pojemników o poj. użytkowej 120ml i całkowitej 140ml?
Odp.: Zamawiający wyraża zgodę, po spełnieniu pozostałych warunków SIWZ.

2. Dotyczy Zadania 51 poz. 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na osobną wycenę sterylnych pojemników na mocz i etykiet do opisów oraz dostarczanie tych pozycji w osobnych opakowaniach?
Odp.: Zgodnie z SIWZ.

3. Dotyczy zał. Nr 7 Wzór umowy par. 4 pkt 1

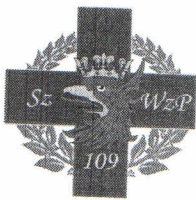
W związku z tym, iż umowa zawierana jest z wykonawcą na okres 18 miesięcy, a zamówienia Zamawiający będzie składał sukcesywnie, czyli według aktualnych potrzeb, czy nie zasadne byłoby skrócenie terminu ważności dostarczanego towaru do np. 12 m-cy?
Odp.: Zgodnie z SIWZ.

4. Dotyczy zał. Nr 7 Wzór umowy par. 5 ust. 1 pkt 1 i 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „10% niezrealizowanej wartości brutto 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. Obecny zapis umowy powoduje, że wykonawca który ponosi ryzyko braku zamierzonego zysku, ponosi dodatkowo ryzyko obciążenia karami za pułap cenowy, które jest szacunkowy i nie wiążący Zamawiającego. W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy.
Odp.: Zgodnie z SIWZ.

5. Dotyczy zał. Nr 7 Wzór umowy par. 5 ust. 1 ppkt 3. i 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości 0,5 % wartości niezrealizowanej części zamówienia za każdy dzień opóźnienia, z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?
Zamawiający wprowadza drastyczną dla Wykonawcy karę umowną w wysokości 100 zł za każdy dzień opóźnienia, która nota bene jest jednostronna (karą nie jest objęty Zamawiający, np. za zwłokę w zapłacie za zakupiony towar).
Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, zwłaszcza, że ustawodawca zlikwidował instytucję lichwy, jednak w takim przypadku Zamawiający ma obowiązek opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar, w tym przypadku chodzi o kary w wysokości odsetek ustawowych.
Kara, która w wysokości 100 zł za każdy dzień opóźnienia daje maksymalnie 1000 zł za 10 dni opóźnienia, przy równoczesnej możliwości dochodzenia przez Wykonawcę jedynie odsetek ustawowych, jest zbyt wysoka i wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Podobne uwagi można mieć do zapisu ust. 2. Z tak sporządzonego zapisu można domniemywać, że Zamawiający zamierza się bezpodstawnie wzbogacać, wykorzystując potknięcia Wykonawcy (na które Wykonawca może nie mieć wpływu, co nie oznacza, że nie ponosi odpowiedzialności).



109 Szpital Wojskowy z Przychodnią
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
w Szczecinie



Certyfikat nr 485732

ISO 9001, ISO 14001, OHSAS 18001

Można domniemywać, że Zamawiający wprowadzając wysokie kary zamierza zdopingować Wykonawcę do terminowego wywiązywania się ze swoich obowiązków, jednak jest wiele innych sposobów na zdyscyplinowanie Wykonawcy. Nie trzeba od razu wprowadzać tak wysokich kar. Ich celem nie może być bowiem wzbogacanie się z powodu nieterminowych dostaw.

W jednym ze swoich wyroków Sąd Najwyższy stwierdził, że "Według hipotezy art. 3531 k.c. zasady współzycia społecznego ograniczają swobodę kontraktową, zaś art. 58 § 2 k.c. wyznacza granice dopuszczalnej treści czynności prawnej. Jeżeli zastrzeżona w umowie wysokość odsetek jest rażąco wysoka, to już tylko z tego powodu jest sprzeczna z zasadami współzycia społecznego, a w konsekwencji w tym zakresie ta część umowy jest nieważna". Sąd Najwyższy potwierdził także, iż przy umownym zastrzeżeniu rażąco wygórowane odsetki, mogą być wykorzystane jako wyzysk (art. 388 k.c.).

Artykuł 353¹ k.c. należy do kategorii przepisów iuris cogentis, a więc naruszenie któregokolwiek z wymienionych w nim kryteriów swobody kontraktowej wywołuje sankcję nieważności właśnie na podstawie art. 58 § 2 k.c. W konsekwencji zastrzeżenie kar umownych w wysokościach podanych przez Zamawiającego w SIWZ, jest sprzeczne z zasadami współzycia społecznego w rozumieniu art. 58 § 2 k.c., jak i art. 353¹ k.c.

Ponadto tak wysokie kary, powodują, że mamy do czynienia z obowiązkiem świadczenia niewspółmiernego ze świadczeniem wzajemnym. Dobrem chronionym w tym przypadku są indywidualne interesy majątkowe strony oraz niewątpliwie zostaje naruszona zasada uczciwego obrotu gospodarczego, mimo, iż Zamawiający nie jest przedsiębiorcą. Jak wspomniano ustawodawca nie określił ani kwotowo, ani procentowo stosunku świadczenia strony, stąd wypada oceniać tą zależność według stosunków gospodarczych, czasu zawierania umowy, przyjmując jako kryterium zasady i praktykę uczciwego obrotu.

Naszym zdaniem, ewentualne zabezpieczenie interesów Zamawiającego poprzez wprowadzanie wysokich kar umownych, jest błędnym poglądem, bo jeżeli dochodzi już z różnych przyczyn do opóźnienia w dostawie towaru, to przecież bez względu na wysokość kary, Zamawiający nagle nie otrzyma towaru. Kara sama w sobie nie stanowi panaceum na niebezpieczeństwo niedostarczenia towaru i wyrządzenia tym szkody Zamawiającemu

W związku z powyższym sugerujemy modyfikację zapisu ust. 1 tak, aby wysokość kar za opóźnienie w spełnieniu zobowiązania odpowiadała wysokości odsetek ustawowych i to dla obu stron, względnie nie przekraczała 0,1 % za każdy dzień opóźnienia w dostawie towaru co i tak jest trzy razy wyższą karą, od tej, jaką ewentualnie musiałby zapłacić Zamawiający w przypadku zwłoki za zakupiony towar. Sugerujemy również wykreślenie zapisu ust. 2.

Odp.: Zgodnie z SIWZ.

6. Dotyczy zat. Nr 2 Oferta Wykonawcy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnego terminu dostawy z 2 do 3 dni roboczych od dnia wpłynięcia zamówienia cząstkowego?

Prośbę motywujemy faktem, iż dostarczany asortyment nie posiada bardzo krótkiego terminu ważności, przez co Zamawiający jest w stanie wcześniej określić wielkość zapotrzebowania i może wcześniej złożyć zamówienie, dzięki czemu Wykonawca będzie mógł terminowo zrealizować dostawę. Poza tym termin dostawy wynoszący 2 dni jest nierealny, w przypadku, gdy Wykonawca korzysta z usług wynajętego przewoźnika. Zamówienie, które wpływa do wykonawcy jednego dnia najwcześniej może być wysłane do klienta w dniu następnym, pod warunkiem, że będzie zawierało wszystkie niezbędne dane do prawidłowej realizacji zamówienia zgodnie z warunkami umowy. Spedytor na dostarczenie towaru ma 48 godzin.

Odp.: Zgodnie z SIWZ.

KOMENDANT

plk mgr inż. Krzysztof Pietraszko

M.J. 91/ 810 59 82

109 Szpital Wojskowy z Przychodnią SPZOZ, ul. Piotra Skargi 9-11, 70-965 Szczecin,
Sąd Rejonowy Szczecin – Centrum w Szczecinie, XIII Wydział Gospodarczy

numer KRS 0000002667

NIP 851 25 43 558, REGON 810200960

tel. 91 810 58 00, fax. 91 810 58 02

www.109szpital.pl, e-mail sekretariat@109szpital.pl