



Do wszystkich zainteresowanych

**Dotyczy: POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO NA DOSTAWY RÓŻNYCH PRODUKTÓW, W TYM: WYROBÓW MEDYCZNYCH, PRODUKTÓW CHEMICZNYCH, PRODUKTÓW FARMACEUTYCZNYCH ORAZ TOKSYNY BOTULINOWEJ  
ZNAK SPRAWY: WSzSL/FZ-58/22**

Działając na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), Zamawiający poniżej udziela wyjaśnień, w związku z wpłynięciem wniosków od Wykonawców dotyczących wyjaśnień treści SWZ.

#### WYKONAWCA NR 8

##### Pytanie nr 12:

Pakiet 45. W związku z faktem pojawienia się na polskim rynku, wapna/pochłaniacza Co<sub>2</sub> nie dopuszczonego przez Farmakopee brytyjską i amerykańską ze względu na wysoką zawartość NaOH (powyżej 3%), nieregularny kształt granulek oraz bardzo niską wydajność pochłaniania (17%, przy średniej ok. 26%), zwracamy się z pytaniem czy Zamawiający wymaga wapna medycznego o zawartości NaOH poniżej 3%, regularnych granulach, stopniu wydajności na poziomie 26% oraz stopniu pylenia poniżej 0,3%?

##### Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający nie wymaga powyższego.

##### Pytanie nr 13:

Pakiet 45. Większość Producentów oferuje w pojemnikach 5 L - 4,5kg wapna. Czy Zamawiający wymaga wapna o wadze 4,5 kg, co przekłada się na optymalne pochłanianie. Większa gramatura w związku z gorszą jakością wapna (nieregularne granulki i opakowanie) nie ma wpływu na zwiększenie wydajności pochłaniania, czy w związku z tym Zamawiający wymaga wapno w opakowaniach po 4,5 kg?.

##### Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający wymaga zgodnie z załącznikiem 2A do SWZ w Części 45 opakowania zawierającego pomiędzy 4,5kg a 5kg produktu.

##### Pytanie nr 14:

dotyczy projektowanych postanowień umowy, §6 ust.1 Prosimy Zamawiającego o naliczanie kar umownych od wartości zamówienia, nie od wartości umowy.

##### Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### WYKONAWCA NR 9

##### Pytanie nr 15:

Do §4 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru."

##### Odpowiedź na zapytanie:

Zamawiający nie wyraża zgody.



**Pytanie nr 16:**

Do §6 ust. 3 wzoru umowy: Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 3 do wysokości 100,00 zł za każdy przypadek?

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**WYKONAWCA NR 10**

**Pytanie nr 17:**

Czy Zamawiający zgodzi się przyjąć §2 ust. 2 (a w przypadku części nr 67 - §2 ust. 3) umowy w następującym brzmieniu: „Zamawiający wymaga, aby Wykonawca ~~najpóźniej w momencie dostawy~~ złożył fakturę w wersji pisemnej lub elektronicznej (na nośniku elektronicznym lub pocztą elektroniczną na adres [apteka@szpital.legnica.pl](mailto:apteka@szpital.legnica.pl), lub za pomocą Platformy Elektronicznego Fakturowania, o której mowa w §3 ust. 3), która musi zawierać: dane Wykonawcy, nr i datę faktury, nazwę towaru oraz jego ilość, serię i datę ważności każdego z dostarczonych towarów, **chyba że przepisy powszechnie obowiązujące stanowią inaczej.**”?

Uzasadnienie:

Termin doręczania faktur oraz ich treść regulują przepisy powszechnie obowiązujące, strony umowy mają dość ograniczone możliwości swobodnego regulowania tej materii.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 18:**

Czy Zamawiający zgodzi się przyjąć §4 ust. 3 umowy w następującym brzmieniu: „Z uwagi na brak możliwości stwierdzenia ewentualnych wad jakościowych asortymentu w chwili przyjęcia, strony postanawiają, że Zamawiający uprawniony jest do zgłoszenia reklamacji jakościowej w terminie do 5 dni kalendarzowych od chwili **dowiedzenia się o wadzie i odsyła reklamowany wyrób do Wykonawcy. Wykonawca** zobowiązany będzie do udzielenia na nią odpowiedzi w terminie 5 dni liczonych od **doręczenia reklamowanego towaru bądź upływu terminu do jego odebrania.**”?

Uzasadnienie:

Zamawiający powinien odsyłać reklamowany wyrób do Wykonawcy w ciągu 5 dni od dowiedzenia się o wadzie, z kolei termin na rozpatrzenie reklamacji jakościowej powinien biec od dnia doręczenia mu tego wyrobu.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 19:**

Czy Zamawiający zgodzi się dokonać zmian w §5 ust. 8-11 umowy tak, **aby aktualna stawka VAT była stosowana zgodnie z obowiązującymi przepisami bez konieczności zawierania aneksu do umowy przy niezmienionej cenie netto?**

Uzasadnienie:

Strony nie mają żadnego wpływu na wysokość stawki podatku od towarów i usług, która powinna być stosowana zgodnie z obowiązującymi przepisami. Proszę też mieć na względzie, że Wykonawca nie może wystawić faktury z nieobowiązującą stawką podatkową.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 20:**

Czy Zamawiający zgodzi się wykreślić z §6 umowy ustęp nr 3?

Uzasadnienie:



W przypadku dostarczenia towaru niezgodnego z umową Wykonawca popada w zwłokę w dostawie i Zamawiający może naliczyć karę umowną wskazaną w ust. 1. Jedno zdarzenie nie powinno być podstawą do naliczania dwóch kar umownych.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. Zapis stanowi gwarant należyte wykonanie umowy przez Wykonawcę. Przed naliczeniem wygórowanych kar zabezpiecza Wykonawcę § 6 ust. 5 umowy.

**Pytanie nr 21:**

Czy Zamawiający zgodzi się przyjąć §6 ust. 5 umowy w następującym brzmieniu: „*Łączna wysokość nałożonych na Wykonawcę kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości netto określonej w §3 ust. 1, a w przypadku danej zwłoki – 10% wartości netto wyrobów, których zwłoka dotyczy.*”?

Uzasadnienie:

Zasadnym jest wprowadzenie górnego limitu naliczania kar umownych za daną zwłokę, w przeciwnym wypadku suma kar umownych mogłaby przekroczyć wartość dostawy.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. Zapis stanowi gwarant należyte wykonanie umowy przez Wykonawcę.

**Pytanie nr 22:**

Czy Zamawiający zgodzi się dodać do umowy kolejny paragraf w następującym brzmieniu: „*1. Dopuszcza się zmianę postanowień umowy w przypadku wystąpienia niemożliwych do przewidzenia w momencie zawierania umowy okoliczności będących następstwem wystąpienia epidemii wirusa SARS-CoV-2, wywołującego chorobę COVID-19, bądź innej epidemii. Strony zgodnie postanawiają, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy będące wynikiem epidemii koronawirusa SARS-CoV-2 wywołującego chorobę Covid-19 bądź innej epidemii, pod warunkiem, że bez zbędnej zwłoki poinformuje Zamawiającego o ww. okolicznościach i ich wpływie na brak możliwości wykonania lub brak możliwości należytego wykonania umowy oraz że niezwłocznie po ustąpieniu ww. okoliczności podejmie się wykonywanie/należytego wykonywania umowy.*

*2. Strony zgodnie postanawiają, że w przypadku wzrostu cen kosztów wykonania przedmiotu niniejszej umowy wskutek okoliczności związanych z sytuacją polityczną, a w szczególności bezpośrednio lub pośrednio powiązanych z konfliktem zbrojnym na terytorium Ukrainy, wynikającego ze zmiany kursów walut, ograniczenia lub braku dostępności niektórych towarów wobec ograniczeń importu/eksportu, podwyżki cen prądu lub gazu, wzrostu cen paliwa, wzrostu cen usług transportowych, wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie odpowiedniej zmianie, w stosunku do podwyżki kosztów realizacji umowy. Zmiana, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, wprowadzona zostanie na wniosek Wykonawcy, zawierający uzasadnienie, na podstawie zawartego przez Strony aneksu do umowy.”?*

Uzasadnienie:

- W związku z zaistniałą sytuacją epidemiczną i związanymi z nią możliwymi utrudnieniami na rynku, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie, iż nie ponosi on odpowiedzialności za uchybienia obowiązkowi umownemu, które stanowią konsekwencję epidemii wirusa SARS-CoV-2 lub innej epidemii (jeśli taka wystąpi). Z uwagi na to, że epidemia SARS-CoV-2 trwa już ponad dwa lata, trudno uznać ją za przejaw działania siły wyższej, a więc konieczne jest szczegółowe ujęcie tego zagadnienia w umowie;

- Umowa powinna przewidywać możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, jeśli wskutek niemożliwych do przewidzenia sytuacji politycznych lub gospodarczych nastąpi zmiana otoczenia gospodarczego, której działający z należytą starannością Wykonawca nie mógł przewidzieć. Wykonawca powinien mieć prawo waloryzacji wynagrodzenia w przypadku gwałtownych zmian cen surowców, mediów, zerwanych łańcuchów dostaw, wprowadzanych przez władze zakazów lub ograniczeń obrotu towarami lub materiałami, które mają wpływ na realizację zamówienia.



---

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. W przypadku wystąpienia udokumentowanych okoliczności, które wpływają na możliwość należytego wykonania umowy, a których Wykonawca nie był w stanie przewidzieć, przysługują Wykonawcy prawa wynikające z przepisów ogólnych.

**WYKONAWCA NR 11**

**Pytanie nr 23:**

Zwracamy się z prośbą o dodatkowe wyjaśnienia do SWZ:

Dot. umowy

SIŁA WYŻSZA

1. Strony zgodnie postanawiają, że nie będą odpowiedzialne za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy spowodowane przez okoliczności niewynikające z winy danej Strony, w szczególności za okoliczności traktowane jako Siła Wyższa.
2. Do celów Umowy Siła Wyższa: oznacza zdarzenie zewnętrzne, pozostające poza kontrolą Stron oraz niewiążące się z zawinionym działaniem Stron, którego Strony nie mogły przewidzieć i które uniemożliwia proces realizacji Umowy. Takie zdarzenia obejmują w szczególności: wojnę, rewolucję, pożary, powódzie, epidemie, akty administracji państwowej, itp. Przez Siłę Wyższą Strony rozumieją również, epidemię COVID-19, potwierdzoną obowiązywaniem stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego.
3. W przypadku zaistnienia Siły Wyższej, Strona, której taka okoliczność uniemożliwia lub utrudnia prawidłowe wywiązanie się z jej zobowiązań, niezwłocznie powiadomi drugą Stronę o takich okolicznościach i ich przyczynie. Wówczas strony ustalą zakres, alternatywne rozwiązanie i sposób realizacji Umowy.
4. Strona, która dokonała zawiadomienia o zaistnieniu działania Siły Wyższej, jest zobowiązana do kontynuowania wykonywania swoich zobowiązań wynikających z Umowy, w takim zakresie, w jakim to możliwe, jak również jest zobowiązana do podjęcia wszelkich działań zmierzających do wykonania przedmiotu zamówienia, a których nie wstrzymuje działanie siły wyższej.
5. W razie zaistnienia utrudnień w wykonaniu umowy na skutek działania Siły Wyższej w szczególności nie nalicza się przewidzianych kar umownych ani nie obciąża się drugiej strony umowy kosztami zakupów interwencyjnych.
6. Jeżeli Siła Wyższa, z wyłączeniem epidemii COVID-19 będzie trwała nieprzerwanie przez okres 180 dni lub dłużej, Strony mogą w drodze wzajemnego uzgodnienia rozwiązać Umowę bez nakładania na żadną ze Stron dalszych zobowiązań oprócz płatności należnych z tytułu prawidłowo wykonanych usług.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Ze względu na to, że Wykonawca nie sformułował pytania lub wniosku o wyjaśnienie, powyższe pozostaje bez odpowiedzi Zamawiającego.

**WYKONAWCA NR 12**

**Pytanie nr 24:**

Część 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie alkoholowego, bezbarwnego preparatu na bazie: (45g) 2-propanolu, (10g) 1-propanolu, (0,2g) 2-difenylołu oraz zawierającego dodatkowo nadtlenuk wodoru, bez zawartości jodu i chlorheksydyny, przeznaczonego do dezynfekcji i odtłuszczenia skóry przed zabiegami operacyjnymi, cewnikowaniem żył, pobieraniem krwi oraz płynów ustrojowych, zastrzykami, punkcjami, biopsjami, zdejmowaniem szwów, do higienicznej dezynfekcji rąk. Zapobiega grzybicom skóry. Może być stosowany u noworodków bez cech niedojrzałości skóry. Przed zastrzykami i pobieraniem krwi czas działania 15 sek, przed punkcjami czas działania 60 sek. Skuteczny wobec B (w tym MRSA), Tbc (M. tuberculosis), grzybobójczo m. in. Na drożdżaki (w tym C. albicans), V (HBV, HIV, HSV, Rota, Adeno). Działanie natychmiastowe i przedłużone do 24 godzin. Opakowanie 250 ml z atomizerem po odpowiednim przeliczeniu ilości opakowań. Produkt leczniczy.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.



**Pytanie nr 25:**

Część 5 Czy Zamawiający ze względu na specyfikę zastosowania, wymaga zaoferowania produktu, którego temperatura zapłonu jest wyższa niż 20 st.C i jest określona w ChPL.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wymaga powyższego.

**Pytanie nr 26:**

Część 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie alkoholowego, bezbarwnego preparatu na bazie: (45g) 2-propanolu, (10g) 1-propanolu, (0,2g) 2-difenylołu oraz zawierającego dodatkowo nadtlenek wodoru, bez zawartości jodu i chlorheksydyny, przeznaczonego do dezynfekcji i odtłuszczenia skóry przed zabiegami operacyjnymi, cewnikowaniem żył, pobieraniem krwi oraz płynów ustrojowych, zastrzykami, punkcjami, biopsjami, zdejmowaniem szwów, do higienicznej dezynfekcji rąk. Zapobiega grzybicom skóry. Może być stosowany u noworodków bez cech niedojrzałości skóry. Przed zastrzykami i pobieraniem krwi czas działania 15 sek, przed punkcjami czas działania 60 sek. Skuteczny wobec B (w tym MRSA), Tbc (M. tuberculosis), grzybobójczo m. in. na drożdżaki (w tym C. albicans), V (HBV, HIV, HSV, Rota, Adeno). Działanie natychmiastowe i przedłużone do 24 godzin. Opakowanie 1 L. Produkt leczniczy.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 27:**

Część 6 Czy Zamawiający ze względu na specyfikę zastosowania, wymaga zaoferowania produktu, którego temperatura zapłonu jest wyższa niż 20 st.C i jest określona w ChPL.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wymaga powyższego.

**Pytanie nr 28:**

Część 10 Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie żelu do ran, który jest wilgotnym otoczeniem dla gojącej się rany. Oferowany produkt efektywnie nawilża, dekontaminuje i oczyszcza ranę, ułatwia zmianę opatrunków, tworzy idealne warunki dla procesu gojenia się rany, wspierając naturalne procesy naprawcze, bezbolesna aplikacja oraz doskonała tolerancja przez błony śluzowe i skórę. Produkt zawiera octenidynę – substancję inaktywującą patogeny. Wyrób medyczny, opakowanie 250 ml.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 27:**

Część 11 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu równoważnego na bazie octenidyny, do oczyszczania i nawilżania ran, o bardzo wysokiej tolerancji wykazywanej przez skórę i tkanki, wytwarzającego idealne warunki dla gojenia się rany, zalecanego do bezbolesnego i delikatnego zdejmowania opatrunków przyschniętych lub pokrytym skrzepem, oczyszczającego rany z patogenów tworzących biofilm, zarejestrowanego jako wyrób medyczny, w postaci płynu, w opakowaniach a 350ml?

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 28:**

Część 17 Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie delikatnej emulsji myjącej do rąk i ciała stosowanej również przed higieniczną i chirurgiczną dezynfekcją. Oferowana emulsja nie zawiera mydła, jest odpowiednia jest dla skóry wrażliwej i zniszczonej, posiada przyjemny zapach, ph ok. 5,0 w 20 °F C. Kosmetyk, opakowanie 500ml.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Odpowiedź na zapytanie: Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu opisanego powyżej w Części 17.



**Pytanie nr 29:**

Część 18 Czy Zamawiający dopuści do oceny preparat do higienicznej i chirurgicznej dezynfekcji rąk na bazie etanolu (Substancja czynna: Etanol 83,7g/100g). Oferowany preparat nie zawiera jodu, chlorheksydy, izopropanolu, fenolu i jego pochodnych. Preparat bezbarwny, zawierający innowacyjną formułę substancji pielęgnujących D-pantenol i witamina E oraz dodatkową substancję o działaniu wygładzającym, regulującą procesy regeneracji naskórka oraz uelastyczniającą. Higieniczna dezynfekcja EN 1500 -30 s, Chirurgiczna Dezynfekcja EN 12791 -90s. Spektrum działania potwierdzone badaniami: B - EN 13727 - 15 sek., F(c. albicans) – EN 13624 - 15 sek, Tbc EN 14348 - 15 sek. V( HIV, HBV, HCV, vaccinia) - 15 sek., V(adeno, polio, noro rota) EN 14476 – 30s. Produkt biobójczy, opakowanie 500 ml

**Odpowiedź na zapytanie:**

Odpowiedź na zapytanie: Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu opisanego powyżej w Części 18.

**Pytanie nr 30:**

Część 19 Czy Zamawiający dopuści preparat do chirurgicznego mycia rąk oraz odkażającego higienicznego mycia rąk i dekolonizacji całego ciała - w tym włosów, o delikatnej formule pielęgnacyjnej (oliwa z oliwek i gliceryna), bez barwników i substancji zapachowych, nie wymagający spłukiwania. Wykazuje działanie bakteriobójcze (włączając szczepy Salmonella, Listeria, MRSA, ESBL), drożdżakobójcze (C. albicans) oraz bójcze wobec wirusów osłonkowych. Produkt biobójczy, w opakowaniach 500 ml

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**WYKONAWCA NR 13**

**Pytanie nr 31:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Celem usprawnienia procesu realizacji umowy zwracamy się do Zamawiającego czy przewiduje taką możliwość, aby po podpisaniu umowy zobowiązał się do przekazywania opiekunowi handlowemu przewidywalnego - orientacyjnego w okresie kwartalnym/miesięcznym harmonogramu oczekiwanych dostaw/zamówień? Pozwoli to Wykonawcy w odpowiednim czasie zarezerwować wymagany towar dla Zamawiającego.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający planuje zamówienia dla Części 43 w ilości 24 zamówienia po 100 sztuk co miesiąc; natomiast dla Części 44 zamówienia po 40kg co 4 miesiące. Niemniej zamówienia mogą być dostosowywane do bieżących potrzeb wynikających z aktualnego zapotrzebowania na preparaty zawarte w Częściach 43 i 44.

**Pytanie nr 32:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Czy Zamawiający może zagwarantować realizację przedmiotu zamówienia na poziomie nie mniejszym niż 80% ilości wyszczególnionych w ofercie? Pozytywna odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji oferowanej ceny. Zapewnieniem przestrzegania zasady uczciwej konkurencji będzie określenie przez Zamawiającego gwarantowanego poziomu zamówienia publicznego, który zostanie na pewno zrealizowany. Jak wskazano w Wyroku KIO z dnia 27 grudnia 2011 roku (KIO 2649/11): „Zamawiający powinien opisać przedmiot zamówienia w taki sposób, aby wykonawcy nie mieli wątpliwości, jakie usługi, dostawy, roboty budowlane należy wykonać i jaki będzie ich zakres, tak aby spełniały oczekiwania Zamawiającego, a z drugiej strony aby wykonawcy mogli w sposób prawidłowy dokonać wyceny złożonych ofert (...) Zgodnie z poglądem Krajowej Izby Odwoławczej wyrażonym m.in. w wyroku z dnia 18 czerwca 2010 r. KIO 1087/10, z art. 29 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wynika obowiązek dokładnego określenia przez zamawiającego ilości zamawianych produktów; zamawiający nie jest zwolniony z tego obowiązku nawet, jeżeli nie jest w stanie przewidzieć dokładnych ilości zamawianych produktów oraz w wyroku z dnia 3.10.2014 r., KIO 1944/14: „Dla zapewnienia uczciwej konkurencji przy kalkulowaniu ceny oferty konieczne jest określenie w sposób precyzyjny zakresu, jakiego prawo opcji dotyczy, oraz wskazanie tej części zamówienia, która będzie realizowana na pewno, oraz tej części, której realizacja będzie uzależniona od decyzji zamawiającego o skorzystaniu z prawa opcji”. W wyroku z dnia 7 maja 2014 r. KIO 809/14 Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że „nie można zaakceptować postanowień umowy dających zamawiającemu całkowitą,



nieograniczoną pod względem ilościowym i pozostającą poza wszelką kontrolą dowolność w podjęciu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw będących przedmiotem zamówienia”.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wskazał w umowie minimalnej wartości realizacji umowy, ponieważ ma zamiar zrealizować przedmiot zamówienia w całości.

**Pytanie nr 33:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej? Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, działania producentów, gwałtowną dekonstrukcję, inne nieprzewidziane zdarzenia polityczne, w tym akty władzy państwowej, akty organów unijnych, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 34:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Uprzejmie prosimy o możliwość wprowadzenia zapisów dotyczących zmian umowy w zakresie możliwości dostarczenia zamienników o parametrach nie gorszych niż przedmiot umowy. W obecnej sytuacji pandemii Covid-19 i wiążących się z nią kłopotów w zapewnieniu ciągłości dostaw asortymentu, surowców potrzebnych do produkcji, braków kadrowych spowodowanych chorobą pracowników, Wykonawca nie zawsze ma wpływ na terminową dostawę towaru, natomiast w przypadku wprowadzenia zamienników istnieje realna szansa na terminowe wywiązanie się z umowy i niewstrzymywanie szpitala w świadczeniu usług.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zmiana umowy w zakresie zastąpienia produktu objętego umową jego odpowiednikiem została opisana w §5 ust. 1 oraz 2 w projekcie umowy zawartym w SWZ.

**Pytanie nr 35:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o zmianę postanowień § 6 ust. 3 „wzoru umowy”, w taki sposób, aby uzyskał on brzmienie: 3. W przypadku dostarczenia asortymentu niezgodnego z umową Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 100 zł, w przypadku braku obowiązkowego dostarczenia prawidłowego asortymentu zgodnie z §4. W ocenie wykonawcy kwotowo określone kary mają charakter wygórowany i poprzez ich wysokość nie mają charakteru prewencyjnego ale charakter represyjny, a w razie ich naliczenia prowadziłyby 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 zastrzeżenie 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 zastrzeżenia 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 na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ. Zapis stanowi gwarant należycie wykonanej umowy przez Wykonawcę. Przed naliczeniem wygórowanych kar zabezpiecza Wykonawcę § 6 ust. 5 umowy

**Pytanie nr 36:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli waloryzacyjnej? Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Strony przewidują możliwość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku: zmiany średniego kursu EUR ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub zmiany średniego kursu USD ogłoszonego w dniu zawarcia umowy o 2%, lub po dniu zawarcia umowy suma miesięcznych lub kwartalnych wskaźników cen i usług konsumpcyjnych opublikowanych przez Prezesa GUS przekroczy 3% Odpowiedzi winne być udzielane w terminie 7 dni roboczych od dnia otrzymania pisma, a cały proces negocjacji zakończony w terminie do 30 dni roboczych od daty złożenia wniosku inicjującego proces. Każdorazowo dokonana zmiana nie może skutkować podwyższeniem wynagrodzenia o 5% pierwotnej wartości Umowy.” Wykonawca wyjaśnia, iż umowa będzie umową długoterminową (24 miesiące z możliwością przedłużenia), i niewątpliwym jest, iż w okresie jej obowiązywania może nastąpić zmiana siły nabywczej pieniądza. Wprowadzenie klauzuli umożliwi zaktualizowanie wynagrodzenia Wykonawcy pod kątem rzeczywistej wartości ekonomicznej świadczonych dostaw, co przyczyni się zarówno do jak najpełniejszego wykonywania umowy jak również sporządzenia właściwej kalkulacji oferty zobowiązania długoterminowego. Dodatkowo z uwagi na ogólnoswiatową sytuację polityczno-gospodarczą spowodowaną działaniami zbrojnymi rozpoczętymi w ostatnich dniach na terenie Ukrainy przez wzgląd na wynikające z tego konsekwencje w postaci wyjątkowej niestabilności kursów walut wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu dotyczącego możliwości zmiany umowy na wypadek ww. okoliczności.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 37:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wprowadzenie do wzoru umowy poniższej klauzuli dot. wprowadzania zmian do umowy: Strony oświadczają, że Umowa jest zawierana w sytuacji pandemii i zbrojnej agresji Federacji Rosyjskiej na Ukrainę oraz uznają, że konsekwencje geopolityczne, ekonomiczne oraz społeczne tych zdarzeń nie są możliwe do przewidzenia. W konsekwencji za nieprzewidziane w chwili zawarcia Umowy strony uznają wszelkie okoliczności pozostające w związku z wyżej wymienionymi sytuacjami, które mogą wpłynąć na realizację tej Umowy. Na tej zasadzie Wykonawca ma możliwość skorzystania z przyznanego mu tą Umową oraz przepisami prawa uprawnień w zakresie kierowania do Zamawiającego wniosków i roszczeń co do zmiany Umowy w przypadkach określonych w tej Umowie oraz przepisach powszechnie obowiązujących w każdym czasie obowiązywania Umowy.

**Odpowiedź na zapytanie:**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

**Pytanie nr 38:**

Wzór umowy Pakiet nr 43,44: Zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o wskazanie dokumentów, jakich będzie oczekiwał od Wykonawcy w przypadku konieczności zwiększenia wynagrodzenia, spowodowanego sytuacją, której Wykonawca nie mógł przewidzieć w chwili zawarcia umowy (zgodnie z art. 455 PzP).





**Odpowiedź na zapytanie:**

Rodzaj dokumentów do złożenia których Zamawiający wezwie Wykonawcę, jest uzależniony od okoliczności, na które powoła się Wykonawca w swoim wniosku o zmianę wynagrodzenia.

**Z poważaniem,**

ZASTĘPCA DYREKTORA  
ds. Ekonomiczno-Finansowych  
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego w Legnicy  
*mgr inż. Arturzej Bukowczyk*