

Kraków, 08.09.2023 r.

**DZ.271.71.907.2023**

Dział Zamówień Publicznych

tel. 0-12 614 25 52

e-mail: [przetargi@szpitaljp2.krakow.pl](mailto:przetargi@szpitaljp2.krakow.pl)

**dotyczy: postępowania DZ.271.71.2023 – Gazy medyczne**

Krakowski Szpital Specjalistyczny im. św. Jana Pawła II, ul. Prądnicka 80 w Krakowie, powiadamia zainteresowane strony, że w związku z ww. postępowaniem, zostały zadane następujące pytania:

*1. dot. podpisania umowy*

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione? Uzasadnienie (Interpretacja UZP): <https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

*2. dot. Projektu umowy §5 ust. 3*

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

3. Strony dopuszczają możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego zastrzeżone kary umowne, na zasadach ogólnych do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażące uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa. Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły. Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest

uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawarte w SWZ.**

*3. dot. Terminu dostaw pilnych § 1 ust. 2*

Wnosimy do Zamawiającego o wykreślenie zapisów dotyczących zamówienia na „cito” tj. w ciągu 24 godzin licząc od momentu złożenia zamówienia. Wniosek nasz pragniemy poprzeć faktem, iż przedmiot zamówienia w butlach nie jest de facto lekiem ratującym życie, a jego składowanie, termin ważności czy też logistyka z nim związana nie wymaga jakkolwiek szczególnych działań ze strony personelu Zamawiającego, uzasadniających zastosowanie, aż tak skróconego pilnego terminu dostawy.

Wniosek nasz motywujemy warunkami logistycznymi, produkcyjnymi oraz specyfiką dostarczanego przedmiotu zamówienia oraz możliwością kontroli stanu napełnienia zbiornika za pomocą zdalnej transmisji danych (tlen medyczny ciekły), co w pełni zabezpiecza Zamawiającego w odpowiednią ilość ciekłego tlenu medycznego. Pragniemy zwrócić uwagę również na czasochłonność procesu prawidłowego napełniania butli oraz jego weryfikacji pod względem bezpieczeństwa (w tym również dla użytkownika), załadunku i transportu specjalnie do tego przeznaczonymi pojazdami przez specjalnie do tego przeszkolonych kierowców z zachowaniem rygorystycznych zasad obowiązującego prawa (ADR). W przypadku odpowiedzi odmownej wnosimy o minimalistyczną modyfikację niezwykle wymagającego warunku zamówienia, poprzez zmianę zapisu na proponowany:

W przypadkach nagłych (zamówienie na cito) Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć produkty do 48 godzin, licząc od momentu złożenia zamówienia. W przypadku gdy termin realizacji wypadnie w dzień, nie będący dniem roboczym, realizacja zamówienia zostanie wykonana w pierwszym dniu roboczym po tym dniu.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawarte w SWZ.**

*4. Przedmiot zamówienia Pakiet 1 poz. 3*

Czy Zamawiający wymaga, aby z uwagi na bezpieczeństwo prowadzonej terapii, urządzenie do podawania medycznego tlenu azotu wyposażone było w czujnik rozpoznający datę ważności gazu w butli podłączonej do aparatu?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ.**

*5. Przedmiot zamówienia Pakiet 1 poz. 3*

Czy w skład urządzenia do podawania tlenu azotu ma wchodzić pneumatyczny, niezależny system podawania do zastosowania na krótki czas lub w transporcie pacjenta, który też może pełnić funkcję stacjonarną lub mobilną w zależności od potrzeb Zamawiającego. Wspomniany system, może stanowić urządzenie zapasowe (zamontowane z systemem głównym) lub też jako niezależne urządzenie mobilne.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ.**

*6. Przedmiot zamówienia Pakiet 1 poz. 3*

Czy mając na uwadze bezpieczeństwo pacjenta i potencjalne ryzyko popełnienia błędu przy wyborze różnych czujników przepływu i różnych systemów respiratorów Zamawiający wymaga, aby urządzenie posiadało jeden czujnik przepływu do każdego modelu respiratora i bez względu na wiek pacjenta?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ.**

*7. Przedmiot zamówienia Pakiet 2 poz. 4*

Czy Zamawiający opisując „Sprężony tlen med. w butlach aluminiowych z zaworem zintegrowanym”, miał na myśli tlen w lekkich butlach aluminiowych 200 bar, z na stałe zintegrowanym z butlą modułem wyposażonym w reduktor ciśnienia, manometr wskazujący ciśnienie tlenu w butli, przepływomierz o zakresie pracy 0,5 – 15 l/min, przepływomierz z 12 różnymi zakresami przepływu (w tym zakres startowy – 0l/min), wyjście do podłączenia maski tlenowej lub kaniuli donosowej oraz system szybkiego łączenia (Quick Connector) typu AGA do podłączenia urządzeń przenośnych wymagających dostarczenia tlenu medycznego np. respirator transportowy?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ.**

*8. Przedmiot zamówienia Pakiet 1*

Czy nie doszło do przeoczenia w opisie przedmiotu zamówienia dla butli z medycznym tlenkiem azotu i tabela z właściwościami fizycznymi, nie powinna zawierać również danych dotyczących wyspecyfikowanej butli z NO 800 ppm, ciśnieniu 155 bar i pojemności 2l? tj. : ilości gazu 307 i ilości tys, ppm NO\* 245,6 (307 x 1535 = 245 600ppm).

**Odpowiedź: Tabela z przeliczeniem ilości gazu ma charakter pomocniczy służący kalkulacji ilości oferowanych butli. Oferowane wielkości opakowań należy wyspecyfikować w rubryce „nazwa handlowa i ilość w opakowaniu” oraz ”kod EAN oferowanego produktu”.**

*9. dot. wzoru umowy*

Wnosimy do Zamawiającego o doprecyzowanie zapisów dotyczących warunków dostawy poprzez dookreślenie terminu dostaw, które będą się odbywać w dni robocze od poniedziałku do piątku.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawarte w SWZ.**

*10. dot. Wzoru umowy § 5 Odpowiedzialność*

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Odpowiedzialność

o ust. 6 w brzmieniu: „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawarte w SWZ.**

*11. dot. wzoru umowy § 5 Odpowiedzialność*

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Odpowiedzialność

o ust. 7 w brzmieniu: „W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”

Uzasadnienie: W przypadku wystąpienia okoliczności siły wyższej, Wykonawca nie ma możliwości wykonania zobowiązań umownych z przyczyn całkowicie od niego niezależnych. Brak regulacji dotyczących siły wyższej w umowie mógłby powodować nieuzasadnione kary za opóźnienie nakładane na Wykonawcę, zgodnie z art. 433 pkt 1 Prawa zamówień publicznych, a jednocześnie można by to utożsamiać z rażącym uprzywilejowaniem w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawarte w SWZ.**