

numer sprawy: D25C/251/N/21-41rj/19

Wejherowo, dnia 11.09.2019 r.

D.25C/250/645/2019

wg rozdzielnika

Zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. (tj. Dz.U. z dnia 9 lutego 2004 r. Nr 19, poz. 177) Prawo Zamówień Publicznych oraz rozdz. XI w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, w związku z zapytaniem Wykonawcy w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na: **WYKONYWANIE SUKCESYWNEJ USŁUGI UTYLIZACJI NIEBEZPIECZNYCH ODPADÓW MEDYCZNYCH DLA SZPITALI POMORSKICH SP. Z O.O.**, znak: D25C/251/N/21-41rj/19, niniejszym przedkładam odpowiedź Zamawiającego:

1. Zapytanie Wykonawcy:

dotyczy §3 ust. 1 Załącznika nr 6 do SIWZ Projekt umowy

Wykonawca wnosi o zmianę terminu płatności wskazanego w § 3 ust. 1 Projektu umowy z 60 dni od dnia otrzymania faktury VAT do 21 dni od daty wystawienia faktury, a w konsekwencji nadania §3 ust. 1 Załącznika nr 6 do SIWZ następującego brzmienia:

„Zamawiający przekaże należność za faktycznie wykonanie usługi, o których mowa w § 4 ust. 1 na konto Wykonawcy na rachunek wskazany na fakturze VAT w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury, przy czym faktura przekazana zostanie wraz z dostarczonym przedmiotem umowy. Za datę dokonania płatności Strony uznają dzień obciążenia rachunku Zamawiającego.”

Dłuższy termin płatności za zrealizowaną przez Wykonawcę usługę oznacza dłuższy czas kredytowania przedmiotowej umowy przez Wykonawcę. Niniejsze w sposób jednoznaczny i adekwatny przekłada się na wyższą cenę za realizację przedmiotowej usługi. W związku z tym, aby Zamawiający (a de facto Skarb Państwa i wszyscy podatnicy) nie ponosił dodatkowych kosztów związanych z dłuższym okresem płatności za wykonaną usługę wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający w modyfikacji z dn. 05.09.2019r. (pismo D.25C/250/617/2019) wyraził zgodę na zmianę terminu płatności z 60 dni na 30 dni. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności na 21 dni.

2. Zapytanie Wykonawcy:

dotyczy § 4 ust. 4 Załącznika nr 6 do SIWZ Projekt umowy

Wykonawca wnosi o wykreślenie z § 4 ust. 4 Projektu umowy następującego postanowienia: *„W przypadku braku możliwości stacjonowania kontenera w wyznaczonym przez Zamawiającego miejscu, koszty podłączenia niezbędnych mediów są po stronie Wykonawcy.”*

Wykonawca w tym miejscu wskazuje, że niezasadne i nieuprawnione jest obciążanie go kosztami od niego niezależnymi i nieznanymi na etapie składania oferty.

Należy podkreślić, że w pierwszym zdaniu przywołanego paragrafu umowy jest mowa o tym, że to Zamawiający wskazuje miejsca gdzie będą stacjonowały kontenery. W związku z tym, pojawia się pytanie: 1) w jakich przypadkach kontener nie będzie mógł stacjonować w miejscu wskazanym przez Zamawiającego, jeżeli to sam Zamawiający wyznacza te miejsca (!), 2) Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności finansowej za zdarzenie przyszłe i niepewne zależne wyłącznie od działań Zamawiającego, których okoliczności nie są przez niego sprecyzowane (brak możliwości stacjonowania kontenera w miejscu wskazanym przez Zamawiającego, w sytuacji gdy te miejsca wyznacza sam Zamawiający).

Szpitala Pomorskie Sp. z o.o.



ul. Powstania Słyczińskiego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 119; fax +48 58 72 60 332
Dział Zamówień Publicznych w lokalizacji: ul. dr A. Jagalskiego 10, 84-200 Wejherowo |
tel. + 48 58 57 27 200, + 48 58 57 27 331/220/223/394; fax +48 58 677 00 11,+ 48 58 57 27 220/223/331
e-mail: szpital@ceynowahosp.com.pl | www.szpital.wejherowo.pl;
Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 | kapitał zakładowy: 164 480 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148
e-mail: sekretariat@szpitalepomorskie.eu | szpitalepomorskie.eu

numer sprawy: D25C/251/N/21-41rj/19

Postanowienia umowne nie mogą naruszać kontraktowej równowagi stron oraz obarczać nieznanyymi na etapie składania oferty kosztami realizacji umowy w nieokreślonych okolicznościach. Co więcej Wykonawca chcąc złożyć ofertę wliczy w cenę realizacji usługi ewentualny koszt podłączenia niezbędnych mediów (a okoliczność ta może nie nastąpić) za co niezasadnie zapłaci Skarb Państwa, co jest działaniem niegospodarnym i może zostać uznane za naruszające ustawę z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 869) oraz ustawę z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1440 ze zm.).

W związku z tym Wykonawca wnosi jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Zapytanie Wykonawcy:

dotyczy § 5 ust. 1 Załącznika nr 6 do SIWZ Projekt umowy

Wykonawca wnosi o zmianę wysokości kar umownych w następujący sposób:

„1. Zamawiający jest uprawniony do naliczenia Wykonawcy kar umownych:

1.1 w przypadku opóźnienia w odbiorze odpadów lub podstawienia kontenera (chłodni) w wysokości 0,01 % wartości wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 2 ust 1 – liczonego w odniesieniu do odpowiedniej lokalizacji, której przypadek dotyczy - niniejszej umowy za dany kontener (chłodnia) za każdy przypadek opóźnienia,

1.2 za każdy inny niż wskazany powyżej istotny potwierdzony przypadek realizacji przedmiotu umowy w sposób niezgodny z zapisami SIWZ i jej załączników oraz niniejszej umowy, Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,01% wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 2 ust. 1 – liczonego w odniesieniu do odpowiedniej lokalizacji, której przypadek dotyczy,

(...)

1.4. w przypadku niedopełnienia obowiązku naprawy zgłoszonej awarii kontenera (chłodni) w ciągu 24h, o którym mowa w §4 pkt. 5 niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,01% wynagrodzenia umownego brutto wskazanego w § 2 ust. 1, za każdy przypadek zwłoki,

(...)

1.6. brak realizacji 2 kolejno następujących po sobie odbiorów odpadów lub 2 przypadki nienależytego wykonania lub niewykonania umowy w tym w zakresie podstawienia kontenera (chłodni) uprawnia Zamawiającego do odstąpienia od umowy w części pozostałej do zrealizowania odbioru odpadów z prawem do naliczenia kary umownej w wysokości 1% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.”

Jak powszechnie wiadomo kara umowna ma służyć naprawieniu szkody wynikłej z tytułu nie wykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego (art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego). Kara umowna pełni funkcję odszkodowawczą.

Kara umowna nie może być jednak rażąco wygórowana, co wielokrotnie podkreślały sądy powszechne jak i Krajowa Izba Odwoławcza w swoim orzecznictwie.

Kara rażąco wygórowana nie obowiązuje, a tym samym nie spełnia swojej funkcji jako narzędzia rekompensującego poniesioną przez wierzyciela szkodę - nie zależnie od jej wysokości pierwotnie zastrzeżonej w zawartej umowie – za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy. W takim przypadku zgodnie z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego dłużnik będzie żądał zmniejszenia kary umownej.


Wobec tego, Wykonawca wnosi o zmianę wysokości oraz sposobu naliczania kar umownych zgodnie z ww. wskazanymi wartościami, tak aby kara ta faktycznie spełniła swoją funkcję rekompensacyjną i nie była rażąco wygórowana.

Co więcej Wykonawca podnosi, że zastrzeżenie rażąco wygórowanej kary umownej spowoduje, że jej koszt również zostanie wliczony w cenę za realizację usługi. Niniejsze powoduje, że Zamawiający niegospodarnie

Szpital Pomorskie Sp. z o.o.

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 119; fax +48 58 72 60 332
Dział Zamówień Publicznych w lokalizacji: ul. dr A. Jagalskiego 10, 84-200 Wejherowo |
tel. + 48 58 57 27 200 , + 48 58 57 27 331/220/223/394; fax +48 58 677 00 11,+ 48 58 57 27 220/223/331
e-mail: szpital@ceynowahosp.com.pl | www.szpital.wejherowo.pl;
Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 | kapitał zakładowy: 164 480 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148
e-mail: sekretariat@szpitalpomorskie.eu | szpitalpomorskie.eu



numer sprawy: D25C/251/N/21-41rj/19

disponuje środkami publicznymi poprzez zastrzeżenie rażąco wygórowanych kar umownych, które nie spełnią swojej zakładanej przez Zamawiającego funkcji „odstraszałej”, a wyłącznie podwyższą koszt realizacji umowy. Kara umowna spełni swoje zadanie wyłącznie w sytuacji, gdy będzie sankcją dla wykonawcy (dłużnika) w przypadku nie wykonania lub nienależytego wykonania umowy, ale nie będzie miała charakteru rażąco wygórowanego, gdyż wówczas w świetle art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego nie obowiązuje.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

4. Zapytanie Wykonawcy:

dotyczy §8 Załącznika nr 6 do SIWZ Projekt umowy

Wykonawca wnosi o dodanie do §8 po ust. 4 ust. 41 o następującym brzmieniu:

„Wykonawca zastrzega sobie prawo do rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym w przypadku:

1) *Opóźnienia w płatności przez Zamawiającego za co najmniej jedną fakturę VAT za wykonaną usługę przez okres 15 dni od dnia upływu terminu płatności wskazanego zgodnie z §3 ust. 1 powyżej.*”

Przedmiotowy wniosek jest podyktowany tym, że Wykonawca nie może narażać się na ponoszenie straty i bezpodstawne finansowanie Zamawiającego w przypadku, gdy Zamawiający nie płaci w umówionym terminie za wykonane usługi. Wykonawca powyższe działania musi wliczyć w koszty swojej działalności i nie może narażać własnej Spółki na ponoszenie strat spowodowanych koniecznością nieuzasadnionego finansowania innego podmiotu będącego profesjonalistą. Wykonawca kalkulując cenę za realizację usługi bierze pod uwagę terminy płatności wynikające z danej umowy i nie może ponosić innych nieprzewidzianych na etapie składania oferty ryzyk występujących po stronie Zamawiającego (brak płatności w umownym terminie).

Wykonawca, w razie przedłużającego się oczekiwania na płatność, traci oczekiwany zysk z danej umowy, a jak wiadomo Wykonawca prowadzi działalność gospodarczą w celach zarobkowych. Wobec tego, Wykonawca musi zapewnić sobie – w ramach równości stron kontraktowych – mechanizm pozwalający mu dbać o własny interes i odstąpienia od nierentownego kontraktu.

W związku z tym, wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

5. Zapytanie Wykonawcy:


dotyczy SIWZ

Wykonawca wnosi o wykreślenie w całej treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (wraz z Załącznikami) wszelkich odwołań odnoszących się do dokumentu potwierdzającego unieszkodliwienie (dalej jako „dpu”) zakaźnych odpadów medycznych (m.in. w oświadczeniu będącym Załącznikiem nr 4 do SIWZ, §4 ust. 10 Projektu umowy).

Wykonawca wskazuje, że dnia 6 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 1579). Ustawa ta wprowadziła zmiany także do ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 701 ze zm., dalej jako „ustawa o odpadach”).

Na mocy ww. ustawy zostały wykreślone m.in. art. 27 ust. 6 ustawy o odpadach, jak również art. 95 ust. 4 ustawy o odpadach. W związku z tym, w obecnie obowiązującym porządku prawnym nie ma podstaw do żądania dpu i wszelkie postanowienia w treści SIWZ odwołujące się do ww. dokumentu są nieważne z mocy prawa (art. 58 § 1 Kodeksu cywilnego).

Stąd też Wykonawca wnosi o dostosowanie treści SIWZ (wraz z załącznikami) do obowiązującego stanu prawnego.



numer sprawy: D25C/251/N/21-41rj/19

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wykreśla dwa ostatnie akapity z Oświadczenia nr 4 do SIWZ oraz wykreśla w Projekcie umowy z paragrafu 4 ustęp 10. W związku z powyższym, Wykonawca składając oświadczenie nr 4 wykreśla ostatnie dwa akapity.

WSZYSTKIE WPROWADZONE ZMIANY STAJĄ SIĘ INTEGRALNĄ CZĘŚCIĄ SIWZ I ZASTĘPUJĄ LUB UZUPEŁNIAJĄ ZAPISY SIWZ W ODPOWIEDNIM ZAKRESIE.

Z poważaniem

**KOORDYNATOR
DS. ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**



mgr Monika Klause



Szpital Pomorskie Sp. z o.o.

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 119; fax +48 58 72 60 332
Dział Zamówień Publicznych w lokalizacji: ul. dr A. Jagalskiego 10, 84-200 Wejherowo |
tel. + 48 58 57 27 200 , + 48 58 57 27 331/220/223/394; fax +48 58 677 00 11, + 48 58 57 27 220/223/331
e-mail: szpital@ceynowahosp.com.pl | www.szpital.wejherowo.pl;
Sqd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 | kapitał zakładowy: 164 480 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148
e-mail: sekretariat@szpitalpomorskie.eu | szpitalpomorskie.eu