



SAMODZIELNY PUBLICZNY  
SZPITAL KLINICZNY  
IM. ANDRZEJA MIEŁĘCKIEGO  
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego  
w Katowicach



Fundusze Europejskie  
Infrastruktura i Środowisko



Rzeczpospolita  
Polska

Unia Europejska  
Europejski Fundusz  
Rozwoju Regionalnego



Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID-19

Katowice, dnia 30.10.2023r.

## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.  
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24  
40-027 Katowice

SEKRETARIAT  
tel.: (32) 259-16-50  
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl  
[www.spskm.katowice.pl](http://www.spskm.katowice.pl)

CENTRALA:  
Tel. (32) 259-12-00

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn. DOSTAWA RESPIRATORA TRANSPORTOWEGO

Nr sprawy: ZP-23-185BN

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, udziela wyjaśnień treści SWZ jak niżej:

Pytanie 1: Czy Zamawiający dopuści do postępowania urządzenie spełniające wszystkie opisane wymagania wyprodukowane w 2022r? Oferowane urządzenie jest fabrycznie nowe, nierekondycjonowane i nie powystawowe oraz posiada pełny okres gwarancji a dopuszczenie go pozwoli Zamawiającemu na uzyskanie najkorzystniejszej oferty.

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza powyższego rozwiązania.**

Pytanie 2: Czy zamawiający wyrazi zgodę za naliczenie kar umownych od wartości netto wynagrodzenia należnemu wykonawcy? Z uwagi na to, że wynagrodzenie brutto zawiera w sobie należy podatek VAT, naliczenie kary umownej powinno być oparte na art. 32 pzp. Przepis ten wskazuje na podstawę oznaczania wartości zamówienia, od której zależy, czy zamówienia należy udzielić zgodnie z przepisami pzp. Zgodnie z tym przepisem podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy, bez podatku od towarów i usług.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i tym samym podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy. Zamawiający przyjął naliczanie kar umownych od wartości brutto – ceny oferty, przyjmując za punkt odniesienia definicję ceny i zamówienia wyrażoną w art. 7 pkt. 1 i 32 uPzp.**

Pytanie 3: Dotyczy projektu. umowy Czy zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie limitu naliczania kar umownych do 20%? W aktualnym brzmieniu zapis prowadzi do sytuacji, gdzie Wykonawca przy realizacji zamówienia może utracić nie tylko cały zysk z wykonania zamówienia, ale też i sporą część poniesionych przez niego kosztów z tytułu realizacji, co powodowałoby, że wykonawca zapłaciłby Zamawiającemu za możliwość realizacji zamówienia. Prowadzi to do całkowitego wynaturzenia stosunku prawnego, co stoi w sprzeczności z art. 353<sup>1</sup> k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp. Celem zamówienia publicznego jest należyte wykonanie usługi przez Wykonawcę i uzyskanie zapłaty umówionego wynagrodzenia, a nie oferowanie Zamawiającemu darmowego świadczenia oderwanego od szkody poniesionej przez Zamawiającego. Tak wysoki limit kar umownych traci swój dyscyplinujący charakter i może stać się dodatkowym źródłem dochodu dla Zamawiającego. Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej mu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy k.c. Uprawnienie

Zamawiającego do konstruowania postanowień umowy sprawie zamówienia publicznego nie może być nadużywane i prowadzi do nieuzasadnionego wzbogacenia po jego stronie.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy w tym zakresie.

Pytanie 4: Dot. § 6 ust. 1 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej za dzień zwłoki w wykonaniu umowy do 0,2 % wartości niezrealizowanej części umowy netto? Ustalenie wielkości kar umownych na obecnym poziomie – 2 % za dzień zwłoki, jest nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia i ewentualnego naruszenia zobowiązania wykonawcy, a także, przekracza granice dopuszczanej swobody umów oraz w warunkach nadużycia prawa podmiotowego do samodzielnego kształtowania warunków umowy przez Zamawiającego. Kara umowna stanowi dla wierzyciela zamiennik odszkodowania. Umożliwia mu uzyskanie rekompensaty pieniężnej na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego przez dłużnika, ale powinna być adekwatna do ewentualnego naruszenia zobowiązania. Wysokość kar umownych nie powinna prowadzić do zarobkowania po stronie zamawiającego na realizacji umowy. Ustalenie limitu kar umownych na aktualnym poziomie jawi się jako nieuzasadnione i prowadzi do przewagi kontraktowej zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje § 6 ust. 1 projektowanych postanowień umowy w następujący sposób: *„W przypadku nie wykonania dostawy przez Wykonawcę, powstania zwłoki w realizacji zamówienia lub braku wymiany wadliwego towaru na wolny od wad w terminie określonym w § 4 ust. 5 niniejszej umowy Zamawiający naliczy, a Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,2% wartości brutto nie dostarczonego przedmiotu umowy – za każdy dzień zwłoki.”*

Pytanie 5: Dot. § 7 ust. 3 umowy. Mając na względzie, że odstąpienie od umowy jest ostatecznym rozwiązaniem, niekoniecznie korzystnym dla Zamawiającego, zaś wezwanie do prawidłowej realizacji umowy w praktyce może zapobiegać potrzebie korzystania z tego rodzaju narzędzi – Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuści uprzednie wezwanie Wykonawcy do prawidłowej realizacji umowy i zgodzi się na zmianę ww. postanowienia poprzez dopisanie na końcu ustępu: „(...) po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do prawidłowej realizacji umowy i wyznaczeniu mu w tym celu terminu co najmniej 4 dni roboczych.”?

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje § 7 ust. 3 projektowanych postanowień umowy w następujący sposób: *„Zamawiający może rozwiązać umowę bez wypowiedzenia i naliczyć karę umowną określoną w § 6 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku naruszenia istotnych postanowień umowy, w szczególności niedostarczenia przedmiotu umowy przez Wykonawcę w terminie podanym w § 2 ust. 1 niniejszej umowy bądź trzykrotnego niewykonania bądź nieterminowego wykonania obowiązków określonych w § 4 ust. 5 lub § 4 ust. 6 umowy po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do prawidłowej realizacji umowy i wyznaczeniu mu w tym celu terminu do 4 dni roboczych.”*

Pytanie 6: Dot. § 4 ust. 8 i 11 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację umowy poprzez ustalenie, iż czas reakcji będzie liczony w godzinach roboczych, a czas usunięcia awarii w dniach roboczych? Za dni robocze uznaje się dni od poniedziałku do piątku w godz. 8-16, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy?

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje § 4 ust. 8 projektowanych postanowień umowy w następujący sposób: *„Czas reakcji serwisu od chwili zgłoszenia awarii wyniesie maksymalnie 72 godziny, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Czas reakcji serwisu oznacza czas rozpoczęcia usuwania wady w miejscu, w którym artykuł jest używany, liczony od dnia przestania Wykonawcy zgłoszenia o wadzie e-mailem lub telefonicznie.”*

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania.