



SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

SZP: 306/08/2020

Chrzanów, dnia 18.08.2020

Wykonawcy

Dotyczy: Odpowiedzi na zapytania do przetargu nieograniczonego na dostawę odczynników i materiałów dla pracowni histopatologii – sprawa nr 65/2020.

Pytanie 1

Czy prawidłowo wykonawca rozumie dni robocze, o których mowa w §4 wzoru umowy jako dni od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy?

Odp. Dni = dni robocze

Pytanie 2

Wykonawca zwraca się z prośbą, aby terminy określone w §4 ust. 4, ust. 5 i ust. 7 wzoru umowy zdefiniowane zostały jako dni robocze, tj. w sposób analogiczny jak termin dostawy czy termin opóźnienia w dostawie, po upływie którego aktywuje się po stronie Zamawiającego uprawnienie do zlecenia wykonania zastępczego dostawy. W ocenie Wykonawcy brak jest obiektywnych podstaw do różnicowania sposobu obliczenia terminu wykonania zobowiązania w zależności od charakteru Strony, która winna spełnić dane świadczenie. Definiowanie terminów wykonania zobowiązań umownych z korzyścią na rzecz Zamawiającego stanowi przejaw naruszenia zasady równości stron i wykorzystania przez Zamawiającego silniejszej pozycji kontraktowej. Niezależnie, Wykonawca wskazuje, iż określenie terminów spełnienia świadczeń niepieniężnych w dniach roboczych w sposób pełniejszy uwzględnia organizację pracy zakładu Wykonawcy i umożliwia prawidłowe wykonania Wykonawcy jego zobowiązań.

Odp. Nie

Pytanie 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §4 ust. 2 lit. a i lit. b wzoru umowy w ten sposób, aby kary umowne były naliczane w związku z wystąpieniem zwłoki, a nie opóźnienia realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający uregulował obowiązek zapłaty kar umownych w przypadku *opóźnienia* Wykonawcy. Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinien mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu. Ponadto takie uregulowanie jest nieuzasadnionym rozszerzeniem odpowiedzialności wykonawcy. Kary umowne winny być powiązane z zawinieniem wykonawcy, na bazie art. 473 k.c. w związku z art. 5 k.c.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca karę umowną za każdy dzień opóźnienia, a więc przerzucającej na wykonawcę odpowiedzialność za zdarzenia leżące poza jego kontrolą została wskazana na stronach Urzędu Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą w sposób nadmierny równowagę stron (https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0012/41313/Lista-klauzul-naruszajacych-rownowage-kontraktowa-w-sposob-nadmierny.pdf).

Odp. Nie

Pytanie 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna naliczona w oparciu o §4 ust. 2 lit. a bądź lit. b wzoru umowy nie przekroczyła poziomu 15% wartości netto dostawy, której dotyczy sankcjonowane naruszenie?

Wykonawca zwraca uwagę, iż w świetle orzecznictwa, a także wyjaśnień umieszczonych na stronach Urzędu Zamówień Publicznych, za karę rażąco wygórowaną, nieproporcjonalną i nie spełniającą swej

Cyf



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

kompensacyjnej funkcji należy uznać karę w sytuacji, w której równa się ona bądź jest zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wprowadzenie limitu zgodnie z powyższą propozycją pozwoli uniknąć takiej sytuacji.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

Nadto zgodnie z przyjętym przez KIO stanowiskiem: „Nie można akceptować takich mechanizmów, które pozbawiają wykonawcy przychodu z tytułu świadczonej usługi. Kara umowna powinna mieć wysokość, która będzie odczuwalna w stopniu dyscyplinującym stronę umowy, ale nie w stopniu prowadzącym do rażącego wzbogacenia jednej strony kosztem drugiej, a wręcz czyniącym niecelowym jej wykonywanie.” (wyrok z dn. 28.12.2018 r., sygn. akt 2574/18). W świetle powyższego zasadnym jest postulat Wykonawcy, aby już na etapie formułowania warunków umowy wprowadzić rozwiązania zabezpieczające przez zaistnieniem skrytykowanej przez KIO sytuacji.

Odp. Tak wyrażamy zgodę. Ci” W par. 6 ust.4 dopisuje się zdanie drugie o następującej treści: „suma kar umownych o których mowa w ust.2a i 2b nie przekroczy 15% wartości zamówienia, którego dotyczy kara”

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przez Zamawiającego §7 ust. 1 odnośnik nr 3 wzoru umowy bowiem zastosowanie wskazanego w ww. zapisie mechanizmu – tj. utrzymanie ceny jednostkowej brutto asortymentu przy jakiegokolwiek zmianie stawki podatku VAT będzie równoznaczne – w przypadku zmiany stawki in plus - z koniecznością obniżenia ceny netto tego asortymentu, co de facto prowadzi do wymuszenia na Wykonawcy udzielenia Zamawiającemu rabatu cenowego. Automatyczne obniżanie ceny netto niezależnie od technicznego kosztu wytworzenia bądź nabycia danego produktu może prowadzić do powstania po stronie Wykonawcy szkody m. in. w postaci utraty zysku. Nadto Wykonawca wskazuje, iż podatek VAT jako należność publicznoprawna jest odprowadzany przez Wykonawcę do urzędu skarbowego i nie stanowi przysporzenia po stronie Wykonawcy, w konsekwencji brak jest podstaw do kompensowania jego zmian poprzez obniżanie wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy. W ocenie Wykonawcy w sytuacji ustawowej zmiany stawki podatku VAT zmianie winna ulegać cena jednostkowa brutto, przy zachowaniu ceny netto na niezmiennym poziomie.

Odp. nie

Pytanie 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację sposobu naliczania kar umownych przewidzianego §4 ust. 2 lit. a i lit. b wzoru umowy w ten sposób, iż Zamawiający odstąpi od zapisów ustalających minimalną wysokość kary za dzień opóźnienia na poziomie 10 zł. Obecna regulacja może prowadzić do ustalenia sankcji na rażąco wygórowanym poziomie. Przykładem takiej rażącej dysproporcji jest naliczanie kary także od wartości zrealizowanej już części umowy, w zakresie której Zamawiający nie poniósł żadnej szkody, bądź ustalania mechanizmu naliczania kary w taki sposób, który może prowadzić do sytuacji, w której wysokość kary umownej jest wyższa od wartości dostawy częściowej.

Nieuwzględnienie powyższych okoliczności przy definiowaniu kar umownych może prowadzić w następstwie zastosowania wadliwych zapisów umowy do bezpodstawnego wzbogacenia się strony żądającej ich zapłaty.

Cyf



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

Wykonawca nadmienienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

(https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0012/41313/Lista-klauzul-naruszajacych-rownowage-kontraktowa-w-sposob-nadmierny.pdf)

Odp. Zamawiający zmniejsza karę minimalną do 5 zł

Pytanie 7

Wykonawca proponuje – w świetle obecnie panującej sytuacji pandemicznej, której dalszy przebieg i skutki są trudne do przewidzenia - aby dopuszczalna była zmiana wynagrodzenia w przypadku nadzwyczajnej zmiany warunków realizacji umowy, przejawiającej się w szczególności w znaczącej zmianie kursów walut, tj. średni miesięczny kurs waluty euro lub dolara amerykańskiego ogłoszony przez NBP za miesiąc, w którym została złożona oferta uległ zmianie o co najmniej 2% bądź też wskaźnik cen towarów i usług ogłoszony przez Prezesa GUS za miesiąc, w którym została złożona oferta uległ zmianie o co najmniej 2%.

Odp. nie

Pytanie 8

W nawiązaniu do zapisów §7 ust. 1 Wykonawca zwraca się z prośbą o dopuszczenie przez Zamawiającego możliwości zmiany treści umowy w trakcie jej trwania w określonych przypadkach. Wykonawca proponuje następujące brzmienie zapisu:

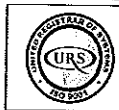
Strony dopuszczają możliwość zmian umowy w zakresie:

- wprowadzenia dostaw zamiennych za produkt/asortyment, którego produkcja została wstrzymana/zakończona z przyczyn, na które strony nie miały wpływu, bądź którego dostawa nie jest możliwa z uwagi na czasową jego niedostępność na rynku (np. czasowe zaprzestanie produkcji, brak niezbędnych komponentów, surowców, ograniczenia importowe/eksportowe i in.) bądź który został wycofany z obrotu;
- zmiany terminu dostawy częściowej z przyczyn, na które strony nie miały wpływu;
- zmiany sposobu konfekcjonowania asortymentu;
- zmiany nazwy produktu przy zachowaniu jego parametrów;
- zmiany wysokości należnego wynagrodzenia w odniesieniu do zobowiązań niezrealizowanych w przypadku ustawowej zmiany obowiązujących stawek podatku VAT w odniesieniu do asortymentu objętego umową, przy czym zmiana ulega cena brutto, natomiast cena netto pozostaje bez zmian;
- zmiany organizacyjnej po stronie Wykonawcy lub Zamawiającego w przypadku, gdy nastąpi zmiana adresu siedziby firmy, bądź zmiana adresu zamieszkania właściciela lub współwłaściciela firmy;
- zmiany przepisów prawa mające wpływ na realizację niniejszej umowy;
- inne okoliczności, których nie dało się przewidzieć w chwili ogłoszenia zamówienia.

Odp. Zamawiający dopisuje do par. 7 ust.1 kolejny ppkt:

- wprowadzenia dostaw zamiennych za produkt/asortyment, którego produkcja została wstrzymana/zakończona z przyczyn, na które strony nie miały wpływu, bądź którego dostawa nie jest możliwa z uwagi na czasową jego niedostępność na rynku (np. czasowe zaprzestanie produkcji, brak niezbędnych komponentów, surowców, ograniczenia importowe/eksportowe i in.) bądź który został wycofany z obrotu;

Cyf



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

Pytanie 9

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:

1. 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 dekoniunkturę, 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.
2. Jeżeli siła wyższa będzie trwała nieprzerwanie przez okres 30 dni, Strony mogą w drodze porozumienia rozwiązać umowę bez nakładania na żadną ze Stron dalszych zobowiązań, oprócz płatności należnych z tytułu zrealizowanych dostaw.

Odp. nie

Pytanie 10

Czy uwzględniając zasadę równości stron umowy, Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zapisu umożliwiającego rozwiązanie umowy z inicjatywy Wykonawcy?

Wykonawca proponuje następujące brzmienie zapisu: „Wykonawca przysługuje prawo do rozwiązania umowy z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na koniec miesiąca, w tym w szczególności, gdy Zamawiający dokonał płatności należnego Wykonawcy wynagrodzenia z opóźnieniem przekraczającym 14 dni kalendarzowych. Uprawnienie może zostać zrealizowane w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o ww. okolicznościach.”

Odp. nie

Pytanie 11

Czy uwzględniając zasadę równości stron umowy, Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zapisu umożliwiającego obciążenie Zamawiającego karami umownymi? Wykonawca proponuje następujące brzmienie zapisu: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto ustalonego w umowie za rozwiązanie umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.”

Odp. nie

Pytanie 12, Pakiet nr 1, dot. pozycji nr 2:

Czy Zamawiający zgodzi się na wydzielenie pozycji nr 2 z pakietu nr 1 tj. „noży jedn. MX-35 Ultra Low” i zrobienie z tej pozycji oddzielnego pakietu, co pozwoli innym wykonawcom zaoferować ostrza mikrotomowe w konkurencyjnych dla Zamawiającego cenach?

Odp. nie

Z poważaniem

Z-ca DYREKTORA
dz. Lecznictwa

Z upoważnienia
Dyrektora Szpitala Powiatowego
w Chrzanowie

lek. med. Izabela Kielbaska

Kierownik
Zamówień Publicznych
mgr Jolanta



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892