



## WYJAŚNIENIE DO SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym bez negocjacji na „Dostawa płynów infuzyjnych, preparatów do żywienia pozajelitowego i żywienia dojelitowego dla SPZOZ w Krotoszynie” Nr sprawy: AS/1/13/22

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych wyjaśnia swz

### Zapytania do projektu umowy:

#### 1 Pytanie:

Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o usunięcie z wzoru umowy treści §5 ust. 3 z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa t. j. art. 13 w zw. z art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Zapis zgodny przede wszystkim z art. 11 ust. 1 powołanej ustawy.

#### 2 Pytanie:

Do §5 ust. 9 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §5 ust. 9 jako niezgodnych z normami współzycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Przystępujący do przetargu nie wskazuje z jakimi normami współzycia społecznego zapis miałby być niezgodny. Zapis jest prosty a logika jego wprowadzenia oczywista - chodzi o możliwość szybkiego i sprawnego obiegu dokumentów księgowych i ich zatwierdzania i przypisywania do danych umów. Zapis jest ze wszech miar potrzebny i zgodny z prawem (vide: wyrok SN Sygn. akt V CSK 459/18).

#### 3 Pytanie:

Do §7 ust. 1 oraz 2 wzoru umowy: Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 oraz ust. 2 wzoru umowy do wysokości 1% wartości dostarczonego ze zwłoką asortymentu za każdy dzień zwłoki, bez wskazywania minimalnej kary wynoszącej 50,00 zł lub 150,00 zł dziennie? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 50,00 lub 150,00 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Kara umowna musi spełniać swoje funkcje, przystępujący do przetargu i koncentruje się na funkcji kompensacyjnej. Jednak należy podkreślić, że oprócz tej funkcji, kara umowna spełnia funkcje stymulujące do prawidłowego wykonania zamówienia, a jest to szczególnie istotne, gdy ze względu na wartość zamówienia może okazać się, że procentowe wyliczenie kary nie będzie pełniło żadnej funkcji, dlatego też należy wskazać poziom minimalnego progu kary, jak i maksymalny poziom kar.

#### 4 Pytanie:

Do §9 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o informację czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło

rażącą startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian.

**5 Pytanie:**

Do §11 ust. 6 wzoru umowy: Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego, o czym mowa w §11 ust. 6, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

**Odpowiedź:** Dane finansowe są powszechnie dostępne, w związku z obowiązkiem publikacji w rejestrach sądowych dokumentów. Dokumenty te stanowią też dane udostępniane na wniosek w ramach dostępu do informacji publicznej.

Wszelkie wyjaśnienia i zmiany SWZ stanowią integralną część SWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty.

Z poważaniem

DYREKTOR  
SPZOZ W KROTOSZYNIE  
ds. techniczno-inwestycyjnych  
*mgr inż. Dariusz Markowski*

Krotoszyn, dnia 15.04.2022r.