

# **UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY**

## **im. L. Zamenhofs w Białymstoku**

**15-274 Białystok, ul. Waszyngtona 17; tel. (85)7450595, fax (85) 7450595**

Białystok, 14.12.2023r.

**Wszyscy uczestnicy  
postępowania przetargowego**

**PN-49/23/29/1**

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego PN-49/23/29 „Dostawa materiałów do przeszczepów.”**

Zamawiający, **Uniwersytecki Dziecięcy Szpital Kliniczny im. L. Zamenhofs w Białymstoku**, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r. poz. 1605 z późn. zm.), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

### **Treść pytań:**

#### **1. Do projektu umowy § 2:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 2 ustępu 14 zawierającego informację o terminie na zgłoszenie reklamacji: „ W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego niewłaściwej ilości lub wad jakościowych zakupionego asortymentu Zamawiający sporządza protokół, który stanowić będzie podstawę do wymiany asortymentu wadliwego na pozbawiony wad. Dla swojej ważności, reklamacja musi zostać zgłoszona pisemnie na formularzu Wykonawcy, w ciągu 24h od chwili powzięcia wiadomości o zaistniałych nieprawidłowościach, na adres e-mail: ..... . Za datę zgłoszenia reklamacji uznaje się dzień pisemnego zawiadomienia (na podstawie formularza)”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie w/w zapisu.

#### **2. Do projektu umowy § 3:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu ust. 7 i dodanie informacji na temat wskazania adresu mailowego Wykonawcy, na który należy przysyłać zamówienia/ karty zużycia?

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia treść § 3 ust. 7, który otrzymuje brzmienie: „Zamawiający zawiadamia Wykonawcę o zużyciu wyrobów medycznych z Depozytu poprzez przesłanie faxem, lub innym środkiem komunikacji na odległość „Raportu zużycia - zamówienie. Wykonawca wskazuje adres mail....., na który Zamawiający będzie przysyłał zamówienia/ karty zużycia”.

#### **3. Do projektu umowy §5:**

**ust 1 pkt d:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary z 500 zł na 200 zł za naruszenie obowiązków wynikających z § 3 ust 1 za każdy przypadek niedostarczenia materiałów do przeszczepów do depozytu

**ust 1 pkt b:** Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej. Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia

publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o obniżenie kar umownych do 2,5%:

*b) w wysokości 2,5% wartości umowy brutto za każdy dzień zwłoki w przypadku:*

- *nie należyte realizacji Zamówienia,*
- *nie dostarczeniu brakujących Towarów,*
- *nie rozpatrzeniu reklamacji Towaru,*
- *nie dostarczeniu Towarów wolnych od wad po rozpatrzeniu reklamacji;*

UZASADNIENIE: Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższą zmianę kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

#### **4. Do projektu umowy (dotyczy depozytu):**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy poniższych zapisów?:

1. *Dwa razy w roku Zamawiający zobowiązany jest do udostępnienia Depozytu Wykonawcy w celu przeprowadzenia inwentaryzacji. W przypadku stwierdzenia braków inwentaryzacyjnych lub stwierdzenia, że raport zużycia został sporządzony, lecz niedostarczony Wykonawcy w terminie, Wykonawca uprawniony jest do wystawienia właściwej faktury. Inwentaryzacje będą każdorazowo uzgadniane z upoważnionym pracownikiem Zamawiającego. Z przeprowadzonej inwentaryzacji Strony sporządzać będą właściwy protokół.*
2. *Zamawiający zobowiązuje się do bieżącej kontroli terminu ważności produktów będących w Depozycie i zwrotu Wykonawcy dostarczonego i niewykorzystanego towaru nie później niż na co najmniej 30 dni przed upływem daty przydatności do użycia. Wykonawca w takich przypadkach zobowiązany jest do wymiany w ciągu 2 dni roboczych towar na identyczny z terminem przydatności do użycia/ważności/gwarancji.*
3. *Zamawiający zobowiązuje się pobierać z Depozytu towary o najkrótszym terminie ważności, zgodnie z zasadą FEFO (first expired first out).*
4. *W przypadku gdy Zamawiający nie zwróci towaru przed upływem daty ważności, taki towar będzie potraktowany jako zużyty przez Zamawiającego i Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty za ten towar na zasadach i w terminach opisanych w § 2 Umowy.*

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 3 do zapisu: „Dwa razy w roku Zamawiający zobowiązany jest do udostępnienia Depozytu Wykonawcy w celu przeprowadzenia inwentaryzacji. W przypadku stwierdzenia braków inwentaryzacyjnych lub stwierdzenia, że raport zużycia został sporządzony, lecz niedostarczony Wykonawcy w terminie, Wykonawca uprawniony jest do wystawienia właściwej faktury. Inwentaryzacje będą każdorazowo uzgadniane z upoważnionym pracownikiem Zamawiającego. Z przeprowadzonej inwentaryzacji Strony sporządzać będą właściwy protokół.”

„Zamawiający zobowiązuje się pobierać z Depozytu towary o najkrótszym terminie ważności, zgodnie z zasadą FEFO (first expired first out).”

#### **5. Do umowy §3 ust. 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu utworzenia depozytu do 5 dni roboczych od dnia złożenia zamówienia?

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

#### **6. Dotyczy SWZ**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej?

**Odpowiedź:** Umowa zostanie przesłana za pośrednictwem poczty polskiej w formie papierowej.

**7.** Prosimy o wskazanie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia § 5 ust. 1 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienie:

"1. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:

a) w wysokości 10 % wartości umowy brutto pozostałej do zrealizowania, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada lub z własnej woli;

b) w wysokości 5% wartości zamówienia za każdy dzień zwłoki w przypadku:

- nie należytej realizacji Zamówienia,
- nie dostarczeniu brakujących Towarów,
- nie rozpatrzeniu reklamacji Towaru,
- nie dostarczeniu Towarów wolnych od wad po rozpatrzeniu reklamacji"

Pragniemy nadmienić, że kara umowna w głównej mierze powinna realizować funkcję stymulacyjną i prewencyjną. Należy jednak pamiętać, żeby Zamawiający nie nadużył środka motywującego wykonawcę, bowiem jak stwierdziła KIO w wyroku z dnia 19 lutego 2010 r., sygn. akt: 1839/09: *„Z karą rążąco wygórowaną mamy do czynienia, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się.”*

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

#### **8. Dotyczy pakietu 3 poz. 1**

Jako, że w Pakiecie 3 w pozycji 1 nie została wskazana jednostka miary, prosimy o jej wskazanie.

**Odpowiedź:** W Pakiecie 3 w pozycji 1 powinna być jednostka miary „sztuka”

#### **9. Dotyczy pakietu 3 poz. 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę i dopuści zaoferowanie dodatkowego rozmiaru śruby o długości 20mm i średnicy 6mm.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

#### **10. Dotyczy §5 ust. 1 pkt. e wzoru umowy**

Prosimy o odstąpienie od zapisu dot. potrącania wysokości kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

#### **11. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §5:**

**a. Ust. 1 lit b z 5% wartości umowy na 0,5% wartości niedostarczonego/ reklamowanego towaru?**

**b. Ust. 1 lit d usunięcie z uwagi na możliwe zdublowanie kar z lit b tiret 1 i 2?**

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej. Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych. Należy pamiętać, iż zastrzeżenie kary umownej podlega kontroli ze względu na ogólne zasady dotyczące treści czynności prawnych (art. 58 k.c.), jak i zakresu swobody stron w zakresie kształtowania stosunku prawnego (art. 353<sup>1</sup> k.c.). W konkretnych okolicznościach żądanie kary umownej może zostać uznane za sprzeczne z tymi zasadami. Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

KIEROWNIK  
Sekcji Zamówień Publicznych

*mgr Iwona Kisielewicz*

