

UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY im. L. Zamenhofs w Białymstoku

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

Białystok, 20.05.2025 r.

**Wszyscy uczestnicy postępowania
przetargowego**

PN- 39/25/1/1

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym
PN-39/25/1 dostawa gazów medycznych.**

Zamawiający, **Uniwersytecki Dziecięcy Szpital Kliniczny im. L. Zamenhofs w Białymstoku**, działając na podstawie art. 284 ust. 1 - 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024 r. poz. 1320), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

Treść pytań:

1. Podpisanie umowy

Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

Uzasadnienie (Interpretacja UZP):

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>

Odpowiedź: Zamawiający podpisze umowę w wersji papierowej i prześle pocztą na adres Wykonawcy.

2. Projekt umowy § 5

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: **„Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”**

Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wzoru umowy § 5 dodając pkt 6 umowy o następującym brzmieniu:

6. „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.”

3. Projekt umowy § 5

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w brzmieniu: *„W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”*

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wzoru umowy § 5 dodając pkt 7 umowy o następującym brzmieniu:

7. „W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”

4. Projekt umowy § 5 ust. 1 pkt. a

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

1. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną:

a) w wysokości **10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy**, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada;

Obecne zapisy dotyczące kar umownych (cytowany § 5 ust. 1 pkt. a, prowadzą do ustanowienia nadmiernych i nieadekwatnych obciążeń wykonawcy, naruszających zasadę proporcjonalności, w szczególności w stosunku do specyfiki zamówienia i uwarunkowań rynkowych, oraz naruszających zasadę równego traktowania i równości stron umowy, a także mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia zamawiającego względem wykonawcy (kary umowne), co powoduje nieuprawnione uprzywilejowanie zamawiającego. Na podstawie obecnych zapisów umowy w przypadku konieczności zerwania umowy w ostatnim okresie jej trwania, wykonawcy zostaną naliczone kary od wartości całej umowy, niezależnie od tego, iż do tej pory realizował należycie i sumiennie. Takie jednostronne ustanawianie warunków Umowy nie mieści się w granicach swobody zawierania umów i nie stanowi jej realizacji oraz stanowi przejaw czynienia ze swojego prawa użytku, który jest sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa oraz z zasadami współżycia społecznego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów odnośnie wyżej wskazanych kar umownych.

5. Projekt umowy § 5 ust. 3

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

3. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia roszczeń uzupełniających w przypadku, gdy szkoda z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przekroczy kwotę kar umownych, **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.**

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 353 i 1 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażąco uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współzycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa. Generalnie zgodnie z art. 484 § 1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wzoru umowy § 5 ust. 3 o następującym brzmieniu:

3. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia roszczeń uzupełniających w przypadku, gdy szkoda z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przekroczy kwotę kar umownych, **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.**

6. Projekt umowy § 2 ust. 3

Wnosimy do Zamawiającego o doprecyzowanie, a jednocześnie urealnienie zapisów projektu umowy w zakresie dostaw poprzez rozszerzenie w/w zapisu o fragment:

Dostawy będą się odbywać w dni robocze.

Za dni robocze strony przyjmują dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy oraz sobót.

W przypadku, gdy dostawa wypada w dzień ustawowo wolny od pracy lub w sobotę, Wykonawca jest zobowiązany do realizacji zamówienia w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wzoru umowy § 2 ust. 3 o następującym brzmieniu:

3. Dostawa będzie realizowana po wcześniejszym zamówieniu złożonym telefonicznie lub mailem, w dogodnym dla stron terminie, nie później jednak niż w **ciągu 2 dni roboczych od dnia** złożenia zamówienia w godzinach od 7.30 do 15.00. Całkowity koszt wymiany butli ponosi Wykonawca.

4. Dostawy będą się odbywać w dni robocze. Za dni robocze strony przyjmują dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy oraz sobót.

5. W przypadku, gdy dostawa wypada w dzień ustawowo wolny od pracy lub w sobotę, Wykonawca jest zobowiązany do realizacji zamówienia w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie dostawy.

7. Dostawy na ratunek

W związku z faktem, że przedmiot zamówienia (tlenek azotu) jest stosowany w niezwykle złożonej, a zarazem skomplikowanej i zaplanowanej procedurze wymagającej posiadania za każdym razem co najmniej dwóch butli, a jednocześnie składowanie, utrzymanie parku butlowego czy też logistyka z nią związana (posiadanie niezbędnej rezerwy bez ryzyka utraty przydatności gazu do użycia) **przy zarejestrowanym 3 letnim okresie ważności** nie wymaga jakiegokolwiek szczególnych działań ze strony personelu Zamawiającego, uzasadniających zastosowanie tak skróconego, a jednocześnie rygorystycznego terminu dostawy w trybie na ratunek.

Pragniemy zwrócić uwagę również na czasochłonność procesu prawidłowego napełniania butli oraz jego weryfikacji pod względem bezpieczeństwa (w tym również dla użytkownika), załadunku i transportu specjalnie do tego przeznaczonymi pojazdami przez specjalnie do tego przeszkolonych kierowców z zachowaniem rygorystycznych zasad obowiązującego prawa (ADR). Należy przy tym zaznaczyć, iż przedmiotowy asortyment sprowadzanych jest z poza granic naszego kraju.

Reasumując wnosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów dotyczących tzw., zamówienia „na ratunek”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie zapisu „W przypadku zamówienia na Ratunek wymagana dostawa w ciągu 12h”.

8. Zadanie 1 (medyczny tlenek azotu)

Czy Zamawiający opisując przedmiotu zamówienia w zakresie użytkowanego obecnie *Tlenku azotu medyczny, sprężony o parametrze 800 ppm mol/mol, butla stalowa o pojemności wodnej 10-11 l* miał na myśli butle o ciśnieniu 155 bar?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający miał na myśli: „Tlenek azotu medyczny, sprężony o parametrze 800 ppm mol/mol, butla stalowa o pojemności wodnej 10-11 l” butle o ciśnieniu 155 bar.

9. Zadanie 1 (urządzenie do podawania tlenu azotu)

Czy w celu zachowania wysokich norm jakości i bezpieczeństwa dla wyrobów medycznych w odpowiedzi na powszechne obawy dotyczące bezpieczeństwa takich produktów przy jednoczesnym wsparciu innowacji Zamawiający oczekuje aby:

- z uwagi na bezpieczeństwo prowadzonej terapii, a przede wszystkim komfort pracy personelu medycznego (np. podczas transportu pacjenta) waga oferowanego urządzenia do podaży tlenu azotu nie powinna przekraczać 7kg?
- z uwagi na bezpieczeństwo prowadzonej terapii, a przede wszystkim komfort pracy personelu medycznego oferowane urządzenie do podaży tlenu azotu powinno być wyposażone w wyświetlacz z menu w języku polskim?;

Odpowiedź: Tak, Zamawiający oczekuje aby:

- z uwagi na bezpieczeństwo prowadzonej terapii, a przede wszystkim komfort pracy personelu medycznego (np. podczas transportu pacjenta) waga oferowanego urządzenia do podaży tlenu azotu nie powinna przekraczać 7 kg.
- z uwagi na bezpieczeństwo prowadzonej terapii, a przede wszystkim komfort pracy personelu medycznego oferowane urządzenie do podaży tlenu azotu powinno być wyposażone w wyświetlacz z menu w języku polskim.

10. Projekt umowy § 2 ust. 1

Wnosimy do Zamawiającego o poprawienie treści w/w fragmentu projektu umowy. Przedmiotem niniejszego postępowania nie jest opisany w cytowanym fragmencie przedmiot zamówienia :

1. Wykonawca zobowiązuje się do sukcesywnej dostawy Kupującemu **tlenu medycznego, powietrza medycznego**

w butlach, a także wydzierżawienia butli, zgodnie z wykazem asortymentowo-cenowym stanowiącym załącznik nr 1 do niniejszej umowy (przedmiot umowy) oraz opisem przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający informuje że nastąpiła omyłka pisarska w umowie § 2 ust. 1, nowe brzmienie § 2 ust. 1:

1. Wykonawca zobowiązuje się do sukcesywnej dostawy Kupującemu tlenu azotu medycznego, dwutlenka węgla medycznego w butlach, a także wydzierżawienia butli, zgodnie z wykazem asortymentowo-cenowym stanowiącym załącznik nr 1 do niniejszej umowy (przedmiot umowy) oraz opisem przedmiotu zamówienia.

KIEROWNIK
Sekcji Zamówień Publicznych

mgr Iwona Kisiel

