

UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY im. L. Zamenhofa w Białymstoku

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

Białystok, 07.05.2024r.

**Wszyscy uczestnicy
postępowania przetargowego**

PN-14/24/29/1

Dotyczy: przetargu nieograniczonego PN-14/24/29 dostawa implantów stosowanych w korekcji deformacji kręgosłupa oraz w leczeniu operacyjnym urazów kręgosłupa.

Zamawiający, **Uniwersytecki Dziecięcy Szpital Kliniczny im. L. Zamenhofa 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. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 5 ust. 1:

1. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:

a) w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej części umowy brutto ustalonej na dzień podpisania umowy, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada lub z własnej woli;

b) w wysokości 0,5% wartości niezrealizowanej / niedostarczonej / nierozpatrzonej części przedmiotu umowy brutto 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, jednak nie więcej niż 10% wartości niezrealizowanej / niedostarczonej / nierozpatrzonej części przedmiotu umowy brutto;

d) w wysokości 250,00 zł za naruszenie obowiązków wynikających z § 3 ust 1 za każdy przypadek niedostarczenia materiałów do przeszczepów do depozytu,

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

2. Dotyczy pakietu 3

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu utworzenia depozytu i wyrazi zgodę na dostarczanie przedmiotu zamówienia (implantów wraz z instrumentarium) każdorazowo do zabiegu?

Odpowiedź: Zamawiający w pakiecie nr 3 odstępuje od wymogu utworzenia depozytu i wyraża zgodę na dostarczanie przedmiotu zamówienia (implantów wraz z instrumentarium) każdorazowo do zabiegu.

3. Dotyczy par. 5.1.b Umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kar umownych od wartości niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

4. Dotyczy pakietu 3 poz. 1 i 3 - formularz cenowy

W wymienionym składzie kompletu znajdują się subsytut kostny zawierający bioszkło oraz glicerol dostępny w strzykawce o pojemności 5ml, natomiast produkty te nie są wymienione do wyceny (wycenić należy tylko pozostałe produkty ze składu kompletu – wymienione w pozycjach 1-9). Prosimy o wyjaśnienie, czy substytuty wchodzą w skład kompletu i należy je wycenić (jeśli tak, to ile sztuk), czy należy usunąć je z opisu przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: TAK. Zamawiający informuje iż „subsynt kostny zawierający bioszkło oraz glicerol dostępny w strzykawce o pojemności 5ml” został omyłko wpisany do opisu przedmiotu zamówienia. Należy je traktować jako nieobowiązujące. Wycenie podlega asortyment wskazany w tabeli w pozycjach 1-9.

5. Pytanie do projektu umowy § 5 ust. 1 pkt B

Wnosimy o dokonanie zmiany § 5 ust. 1 pkt B projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej w tym postanowieniu wysokości kary umownej z 5% do 0,5%. Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna z tytułu zwłoki w dostawie w wysokości aż 5 % za każdy dzień zwłoki jest - w ocenie Wykonawcy, a także w świetle orzecznictwa - rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę towaru a wysokością kary umownej zastrzeżonej za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy z uwzględnieniem okresu zwłoki. Jak wskazuje się w orzecznictwie „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 24.01.2014 r., I CSK 124/13). Choćby udostępnione na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych przykłady negatywnych i dobrych praktyk kontraktowych jasno określają, że w przypadku zwłoki w dostawie kary umowne powinny mieścić się w przedziale 0,1%-0,5% za każdy dzień zwłoki i dotyczyć wyłącznie części zamówienia, którego rzeczywiście dotyczy naruszenie umowy. Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż Zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyrok KIO z 31.07.2015 r., sygn. KIO 1519/15).

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

6. Pytanie do projektu umowy §5 ust. 2

Wnosimy o dokonanie zmiany §5 ust. 2 projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej nim łącznej maksymalnej wysokości kar umownych z 30% wartości brutto do 20 % wynagrodzenia netto Wykonawcy. Rolą art. 436 pkt 3 PZP nakazującego określenie maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony jest ochrona interesów wykonawców przed nieuzasadnionym zastrzeganiem w umowie wysokich kar umownych (M. Sieradzka (red.), Komentarz do art. 436 PZP [w:] Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Warszawa 2022). Zawarta w umowie maksymalna wysokość kar w wysokości aż [] wynagrodzenia Wykonawcy jest rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę produktów na podstawie umowy a wysokością kary umownej. W orzecznictwie uznaje się, że nawet 20% wynagrodzenia umownego może być uznana za karą rażąco wygórowaną (por. wyrok Sądu Najwyższego z 27.04.2022 r., II CSKP 59/22, wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 29.06.2022 r., I AGa 205/21). Co prawda 436 pkt 3 PZP nie określa maksymalnego poziomu kar wiążącego wszystkich zamawiających, jednak w jednej z wersji projektu ustawy proponowano, aby łączna wysokość kar umownych nie mogła przekroczyć właśnie 20% wartości netto umowy (E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2024, art. 436). Powyższe uzasadnia obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych co najmniej do 20% wynagrodzenia netto Wykonawcy.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

7. Pytanie do projektu umowy § 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy §3 zapisów dotyczących zapewnienia warunków przechowywania i transportu, o których mowa w art. 14 ust. 3 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2017/745 z dnia 5 kwietnia 2017 r. w sprawie wyrobów medycznych: „Zamawiający zapewni, aby wyroby medyczne objęte zakresem przedmiotowej umowy były przechowywane i transportowane wewnętrznie w ramach ośrodka zgodnie z warunkami określonymi przez producenta.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 3 zapisu: „Zamawiający zapewni, aby wyroby medyczne objęte zakresem przedmiotowej umowy były przechowywane i transportowane wewnętrznie w ramach ośrodka zgodnie z warunkami określonymi przez producenta.”

KIEROWNIK
Sekcji Zamówień Publicznych

[Signature]
mgr Iwona Kisiel

