



# SZPITAL MIEJSKI W ZABRZU

Zabrze, dnia 25.10.2016r.

SZPITAL MIEJSKI W ZABRZU SP Z O.O.  
UL. ZAMKOWA 4, 41-803 ZABRZE  
tel./fax. sekretariat (032) 271-61-02  
Dział Administracji, Zamówień i Logistyki tel./fax (032) 277-62-12.

**WSZYSCY WYKONAWCY**

**PRZETARG NIEOGRANICZONY NR 18/PN/16  
NA SUKCESYWNE DOSTAWY WYROBÓW MEDYCZNYCH JEDNORAZOWEGO I  
WIELORAZOWEGO UŻYTKU ORAZ MATERIAŁÓW ZUŻYWALNYCH DO APARATURY  
MEDYCZNEJ**

**WYJAŚNIENIA NA PODSTAWIE ART. 38 UST. 1 UST. 4 I UST. 6 PRAWA ZAMÓWIEŃ  
PUBLICZNYCH**

**Zapytania do w/w postępowania, dot. projektu umowy, dot. Pakietu nr 6:**

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający zmieni zapis w §3 ust. 2, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?

Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym.

W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dookreśli w §4 ust. 6, iż termin załatwienia reklamacji będzie liczony od dnia przesłania pisma reklamacyjnego wraz z reklamowanym towarem?

Reklamowany towar powinien zostać przesłany Wykonawcy w celu ustosunkowania się Wykonawcy do złożonej reklamacji. Proponowany przez Państwa zapis nakłada na Wykonawcę obowiązek wymiany towaru jedynie w oparciu o przesłane zgłoszenie bez możliwości ustosunkowania się do niego.

Odpowiedź nr 2

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6:

- a. Ust. 2 – usunięcie zwrotu nienależytego lub podanie katalogu naruszeń
- b. Ust. 3 - zmiana z 1% na 0,2% wartości niedostarczonego w terminie towaru za każdy dzień zwłoki w dostawie
- c. Dodanie ust. 5 – łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości zamówienia?

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 SIWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.

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 wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015r., nr 2164 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt.7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone 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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup>k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Należy zauważyć, iż kara umowna, tracąc charakter surogatu odszkodowania (art. 483 §1 k.c.) prowadziłyby do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (wyrok SN z 17 marca 1988 r., sygn. akt IV CR 58/88). Warto dodać, iż zgodnie z ustawą Kodeks cywilny kara umowna ma charakter odszkodowawczy, a nie prewencyjny. Ustalając wysokość kar umownych strony powinny brać pod uwagę jej zasadniczo kompensacyjny charakter. Tezę taką wyrażono w wyroku Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. (sygn. akt UZP/ZO/0-1030/07): „W zakresie zarzutu dotyczącego wysokości kar umownych Zespół Arbitrów zauważa, iż zgodnie z kodeksem cywilnym kara umowna ma charakter odszkodowawczy, kompensacyjny a nie prewencyjny jako silny środek oddziaływania na niesolidnych wykonawców, zapewniający należyte wykonanie umowy”. Obecne zapisy SIWZ nie oddają charakteru odszkodowawczego tej instytucji prawa cywilnego.

W rozumieniu art. 484 §1 k.c. (vide: wyrok SN z 20 maja 1980 r., sygn. akt I CR 229/80, OSNC 1980/12/243). 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.

Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednoczesne umniejszanie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony w tej umowie. Takie działanie Zamawiającego jest niedopuszczalne. Zamawiający, korzystając w sposób nieuprawniony ze swojej silniejszej pozycji w ramach postępowania, narzuca treść umowy (w odniesieniu do wysokości kar umownych) w sposób sprzeczny z przeznaczeniem swojego prawa, dlatego takie działanie nie może korzystać z ochrony prawa.

Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

### Odpowiedź nr 3

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian do wzoru umowy.

Przewidziane w ust 2 i 3 § 6 umowy kary za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy mają zdyscyplinować Wykonawcę i zabezpieczyć głównie Zamawiającego przed rozwiązaniem umowy. Zamawiający zobowiązany jest do stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych i przewidzianych nią procedur, które są czasochłonne. Przetargi na dostawy sukcesywne np: środków dezynfekcyjnych, odczynników i materiałów zużywalnych, czy sprzętu jednorazowego użytku są organizowane z wyprzedzeniem aby zapewnić ciągłość dostaw. Nieprzewidziane rozwiązanie umowy prowadzi do poważnych utrudnień w normalnym funkcjonowaniu szpitala.

### Pytanie 4

Dotyczy warunków umowy § 3 ust 2 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość rozwiązania umowy, po wcześniejszym pisemnym wezwaniu do należytej realizacji umowy w przypadku stwierdzenia jej niewykonania lub nienależytego wykonywania przez Wykonawcę.

Zamawiający może skorzystać ze swego prawa do rozwiązania umowy, po wcześniejszym pisemnym wezwaniu do należytej realizacji umowy i po wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego terminu w tym celu. Rozwiązanie umowy przez Zamawiającego ma ten skutek, że umowa przestaje wiązać strony od chwili jej rozwiązania. Czynności stron związane z wykonywaniem umowy przed jej rozwiązaniem pozostają w mocy, w szczególności strony nie są zobowiązane zwracać sobie świadczeń spełnionych przed rozwiązaniem umowy i każda ze stron zachowuje roszczenia przysługujące jej z tytułu nienależytego wykonania umowy mającego miejsce przed jej rozwiązaniem.”

#### Odpowiedź nr 4

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy.

#### Pytanie nr 5

Dotyczy warunków umowy § 5 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie następującego zapisu:

„W przypadku zwłoki w płatności (każdorazowo wystawionej faktury) powyżej 30 dni od momentu wymagalności należności za dostarczony asortyment, Wykonawca ma prawo do wstrzymania realizacji następnych zamówień.”

#### Odpowiedź nr 5

Zamawiający nie wyraża zgody na dodania proponowanego zapisu.

#### Pytania nr 6

Dotyczy zapisów umowy § 5 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie następującego zapisu:

„Wykonawca ma prawo do naliczania odsetek ustawowych w przypadku zwłoki w płatnościach (należności wymagalnych) powyżej 30 dni od terminu płatności (wymagalności) wskazanego na fakturze.”

#### Odpowiedź nr 6

Zgodnie z zapisami § 5 ust. 1 umowy termin płatności po każdorazowej dostawie wynosi 60 dni od daty otrzymania faktury. Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie proponowanego zapisu do § 5 umowy.

#### Pytanie nr 7

Dotyczy warunków umowy § 6 ust 1 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„W razie niewykonania umowy lub jej nienależytego wykonania Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu kary umowne w wysokości 1 % niezrealizowanego w terminie zamówienia częściowego za każdy dzień zwłoki z zastrzeżeniem § 6 ust 3.”

#### Odpowiedź nr 7

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy § 6 ust 1.

#### Pytanie 8

Dotyczy warunków umowy § 6 ust 2 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„W przypadku wielokrotnego nienależytego wykonania umowy Zamawiający może żądać kary umownej w wysokości 1% niezrealizowanego w terminie zamówienia częściowego za każdy przypadek nienależytego wykonania umowy odrębnie, z zastrzeżeniem § 6 ust 3.”

#### Odpowiedź nr 8

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy § 6 ust 2

#### Pytanie 9

Dotyczy warunków umowy § 6 ust. 3 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„W razie opóźnienia w terminie realizacji dostaw, określonym w § 4 ust 2 umowy Zamawiający może żądać od Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,5% wartości okresowego zamówienia, jednak nie mniej niż 5,00 zł za każdy dzień opóźnienia w dostawie.”

#### Odpowiedź nr 9

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy § 6 ust 3

#### Pytanie 10

Dotyczy warunków umowy § 7 ust. 2 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo realizowania zamówień w ilościach uzależnionych od rzeczywistych potrzeb i posiadanych środków finansowych oraz do ograniczenia zamówień w zakresie rzeczowym i ilościowym, co nie jest odstępstwem od wykonania umowy, ani odstępstwem od niej, nawet w części. Zamawiający gwarantuje, że zrealizuje zamówienie w minimalnym zakresie rzeczowym odpowiadającym co najmniej 80% ogólnej wartości umowy”

#### Odpowiedź nr 10

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy § 7 ust 2.

#### Pytanie 11

Dotyczy warunków umowy § 7 ust. 4 (załącznik 4)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:

„Wykonawca nie może bez pisemnej zgody Zamawiającego przenosić wierzytelności wynikających z niniejszej umowy na osoby trzecie, ani rozporządzać nimi w jakiegokolwiek prawem przewidzianej formie. W szczególności wierzytelność nie może być przedmiotem zabezpieczenia zobowiązań Wykonawcy (np. z tytułu umowy kredytu, pożyczki). Wykonawca nie może również zawrzeć umowy z osobą trzecią o podstawie w prawa wierzyciela (art. 518 KC). Wykonawca nie może również bez zgody Zamawiającego przyjąć poręczenia za jego zobowiązania ani udzielić pełnomocnictwa do dochodzenia wierzytelności objętych umową innemu podmiotowi niż kancelaria prowadzona przez radcę prawnego lub adwokata. Zgody takiej nie można bezpodstawnie odmówić.”

#### Odpowiedź nr 11

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy § 7 ust 4.

#### Pytanie 12

Dot. pakietu nr 13, poz. 1

Czy Zamawiający zgodzi się na zaoferowanie koszy w trzech rozmiarach:

śr. 15, 20, 25mm? Pozostałe parametry zgodnie z SIWZ.

#### Odpowiedź nr 12

Zamawiający dopuszcza zaoferowane rozmiary, jednak rozmiar – 40mm jest bezwzględnie wymagany.

#### Pytanie 13

Dot. pakietu nr 13, poz. 5

Czy Zamawiający zgodzi się na zaoferowanie igieł w tubusach tylko teflonowych (rezygnując z wymogu zaoferowania jednego tubusu metalowego)? Pozostałe parametry zgodnie z SIWZ.

#### Odpowiedź nr 13

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### Pytanie 14-

Dotyczy Pakietu nr 1, pozycja nr 8: Czy Zamawiający dopuści testy w opakowaniu po 500 sztuk? Wielkość zapotrzebowania zostanie odpowiednio przeliczona.

#### Odpowiedź nr 14

Zamawiający dopuszcza testy w opakowaniu po 500 sztuk z odpowiednim przeliczeniem do żądanych ilości.

#### Pytanie 15

Dotyczy Pakietu nr 1, pozycja nr 9 i 10: Czy Zamawiający dopuści testy w opakowaniu po 200 sztuk? Wielkość zapotrzebowania zostanie odpowiednio przeliczona.

#### Odpowiedź nr 15

Zamawiający dopuszcza testy w opakowaniu po 200 sztuk z odpowiednim przeliczeniem do żądanych ilości.

#### Pytanie 16

Dotyczy Pakietu nr 1, pozycja nr 9: Prosimy o sprecyzowanie ile przyrządów Zamawiający wymaga do określonej w formularzu cenowym ilości testów?

#### Odpowiedź nr 16

Zamawiający wymaga dwóch przyrządów.

#### Pytanie 17

Dotyczy Pakietu nr 17, pozycja nr 12: Prosimy o sprecyzowanie ile przyrządów Zamawiający wymaga do określonej w formularzu cenowym ilości testów?

#### Odpowiedź nr 17

Zamawiający wymaga dwóch przyrządów.

#### Pytanie 18

Dotyczy Pakietu nr 17, pozycja nr 13: Czy Zamawiający dopuści testy w opakowaniu po 100 sztuk? Wielkość zapotrzebowania zostanie odpowiednio przeliczona.

#### Odpowiedź nr 18

Zamawiający w poz 13 dopuszcza testy w opakowaniu po 100 sztuk z odpowiednim przeliczeniem do żądanych ilości.

Pytanie 19

Dotyczy Pakietu nr 1, pozycja nr 13: Uprzejmie prosimy o wydzielenie wskazanej pozycji do oddzielnego pakietu. Podział umożliwi złożenie konkurencyjnych cenowo ofert większej liczbie Wykonawców.

Odpowiedź nr 19

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 20

Dotyczy Pakietu nr 1, pozycja nr 14 - 17: Uprzejmie prosimy o wydzielenie wskazanych pozycji od testów do sterylizacji. Wyżej wymienione produkty stanowią asortyment uzupełniający. Podział pakietu pozwoli na złożenie konkurencyjnej cenowo oferty i zapewni udział w Pakiecie innym oferentom.

Odpowiedź nr 20

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 21

Dotyczy Wzoru umowy § 6, ust.1 i 2: Uprzejmie prosimy o zmniejszenie przewidzianych kar umownych do 3% wartości brutto niewykonanej lub nienależycie wykonanej części umowy.

Odpowiedź nr 21

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu w § 6, ust. 1 i 2:

Pytanie nr 22

Dotyczy Wzoru umowy § 6, ust.3: Uprzejmie prosimy o wykreślenie z niniejszego paragrafu zapisu „jednak nie mniej niż 10zł”. W przypadku niewielkich zamówień kara w takiej wysokości mogłaby się okazać rażąco wysoka.

Odpowiedź nr 22

Zamawiający nie wyraża zgodny na wykreślenie z paragrafu 6 ust 3 umowy wskazanego zapisu.

Pytanie nr 23

Pakiet 1

Poz. 4: Czy Zamawiający dopuści testy zgodne z SIWZ, pakowane a' 480 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź nr 23

Zamawiający w poz. 4 dopuszcza testy zgodne z SIWZ, pakowane a' 480 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

Pytanie nr 24

Poz. 5: Czy Zamawiający dopuści testy zgodne z SIWZ, pakowane a'200 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź nr 24

Zamawiający dopuszcza w poz. 5 testy zgodne z SIWZ, pakowane a'200 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

Pytanie nr 25

Poz. 6: Czy Zamawiający dopuści testy zgodne z SIWZ, pakowane a'200 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź nr 25

Zamawiający dopuszcza w poz. 6 testy zgodne z SIWZ, pakowane a'200 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

Pytanie nr 26

Poz. 7: Czy Zamawiający dopuści testy zgodne z SIWZ, pakowane a'20 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź nr 26

Zamawiający w poz. 7 dopuszcza testy zgodne z SIWZ, pakowane a'20 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań

Pytanie nr 27

Poz. 8: Czy Zamawiający dopuści testy zgodne z SIWZ, pakowane a'100 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź nr 27

Zamawiający w poz. 8 dopuszcza testy zgodne z SIWZ pakowane a' 100 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań

Pytanie nr 28

Poz. 9: Czy opisany przez Zamawiającego test skuteczności mycia powinien zapewniać kontrolę skuteczności mycia z co najmniej dwóch różnych kierunków?

Odpowiedź nr 28

W poz 9 test skuteczności mycia powinien zapewniać kontrolę skuteczności mycia z co najmniej dwóch różnych kierunków.

Pytanie nr 29

Pytanie 1 do pakietu nr 6

Czy zamawiający dopuści do zaoferowania produkt równoważny : mankiety zaciskowe wyposażone kompatybilne złącze z urządzeniem zamawiającego o poniższych wymiarach:

Lp.1: Opaska pojedyncza zaciskowa na udo o rozmiarze: ( dł. Robocza x szerokość/dł. Całkowita x szerokość ): 86cm x 12cm / 130cm x 13cm) ,

Odpowiedź nr 29

Zamawiający dopuszcza proponowany produkt równoważny w rozmiarze 130cm x 13cm

Pytanie nr 30

Lp.2 Opaska pojedyncza zaciskowa na rękę o rozmiarze: ( dł. Robocza x szerokość/ dł. Całkowita x szerokość ): 46cm x 8cm / 82cm x 9cm) ?

Odpowiedź nr 30

Zamawiający dopuszcza proponowany produkt równoważny w rozmiarze 82cm x 9cm.

Pytanie nr 31

1. Pakiet nr 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na przeliczenie wielkości opakowań, w przypadku zaoferowania innej liczby sztuk w opakowaniu niż wymagana w SIWZ?

Odpowiedź nr 31

Zamawiający wyraża zgodę na przeliczenie wielkości opakowań, w przypadku zaoferowania innej liczby sztuk w opakowaniu niż wymagana w SIWZ z odpowiednim przeliczeniem do żądanych ilości.

ZATWIERDZAM / NIE ZATWIERDZAM  
ZASTĘPCA PREZESA

Zarząd Szpitala Miejskiego w Zabrze Sp. z o.o..

Piotr Rybalski

Szpital Miejski w Zabrze Sp. z o.o.  
KIEROWNIK

Działu Administracji, Zamówień i Logistyki  
Koordynator ds. Rozwoju

mgr Katarzyna Jarzębowska