

02 WRZ. 2022  
Warszawa, ..... r.

### Wyjaśnienia i zmiany treści SWZ

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego **na dostawę wyrobów medycznych jednorazowego użytku oraz narzędzi chirurgicznych wielorazowego użytku, Nr sprawy: PN-200/22/MSZ.**

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022, poz. 1710), zwanej dalej „ustawą Pzp” informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły zapytania do treści SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia oraz zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia.

W przypadku, gdy udzielone poniżej odpowiedzi pozostają w sprzeczności z postanowieniami SWZ lub też precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, należy przyjąć, że stanowią one zmianę SWZ, dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 137 ust. 1 Ustawy Pzp i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SWZ, przy czym w przypadku, gdy:

- 1) postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
- 2) postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SWZ.

#### Pytanie nr 1

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę treści SWZ poprzez zmodyfikowanie zapisu dot. § 10 ust. wzoru Umowy. Zamawiający w § 10 ust. 1 wskazał: W przypadku nie dostarczenia towaru w terminie określonym w umowie lub w zamówieniu, o którym mowa w § 6 ust. 2, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 20% wartości brutto nie dostarczonego towaru.

W ocenie Wykonawcy zaproponowana wysokość kary umownej za nieterminową dostawę jest niewspółmierna do ewentualnego uchybienia w sposobie realizacji świadczenia, do którego jest on zobowiązany w ramach Umowy, wysokość kary umownej na poziomie 1% wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 20% wartości brutto nie dostarczonego towaru.

za każdy dzień uchybienia terminowi, nie ma żadnego związku z funkcją jaką mają pełnić kary umowne, a może jedynie prowadzić do wzbogacenia Zamawiającego, co tym samym w sposób jednoznaczny narusza zasadę równości stron umowy.

Zdaniem Wykonawcy postanowienie Umowy o wskazanej treści daleko wykracza poza cel, dla którego zastrzeżona jest kara umowna, która ma kompensować negatywne dla wierzyciela konsekwencje wynikające ze stanu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i stanowić swego rodzaju zryczałtowane odszkodowanie. Odszkodowanie zaś powinno być adekwatne do szkody jaką może ponieść Zamawiający. Natomiast kara umowna w wysokości 1% wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 20% wartości brutto nie dostarczonego towaru. za jeden dzień opóźnienia, w żaden sposób nie może odpowiadać ewentualnej szkodzi jaką może ponieść Zamawiający.

W kwestii rażąco wygórowanych kar umownych KIO zajęło stanowisko w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., Sygn. akt: KIO 2219/17, KIO 2228/17, KIO 2232/17, KIO 2234/17, gdzie stwierdziła, że „W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną”

W konsekwencji powyższych rozważań Wykonawca wnosi o zmianę treści SWZ poprzez zmianę postanowienia zawartego w § 10 ust 1 wzoru Umowy i obniżenie kary umownej do 0,5%

wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto nie dostarczonego towaru.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 2**

Dotyczy Części nr 16, Pozycji nr 2

Czy Zamawiający dopuści w Części nr 16, Pozycji nr 2 siatkę w rozmiarze 30x30cm, pozostałe parametry bez zmian?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza, pozostałe parametry zgodne z SWZ.

**Pytanie nr 3**

Umowa: czy w przypadku przedłużenia obowiązywania umowy Zamawiający dopuszcza waloryzację cen?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z zapisami SWZ § 12 ust. 3 projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 7 do SWZ).

**Pytanie nr 4**

Czy Zamawiający dopuszcza w Pakiecie nr 16 w pozycji nr 2 rozmiar siatki 30cmx30 cm z zachowaniem pozostałych parametrów?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza, pozostałe parametry zgodne z SWZ.

ZASTĘPCA KIEROWNIKA  
DZIAŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

*Wioletta Dmowska*