



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45

tel: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623

e-mail: szpital@wszkielce.pl

www.wszkielce.pl



EZ/152/2022/UG

Kielce dn. ...16.08.....2022r.

Do wszystkich zainteresowanych

dot. postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonym w przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021r. poz. 1129 ze zm.) na **Sukcesywne dostawy produktów leczniczych, wyrobów medycznych oraz suplementów diety do apteki szpitalnej Świętokrzyskiego Centrum Pediatrii i Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego W Kielcach, znak sprawy EZ/152/2022/UG**

Działając w oparciu o art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129), Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 udziela odpowiedzi na zadane pytania:

Pytanie do Pakietu nr 16

Czy w związku z zaprzestaniem produkcji, Zamawiający w pakiecie nr 16, w pozycji nr 10, zgodzi się na zastąpienie tej pozycji workiem dwukomorowym do żywienia pozajelitowego; z jedną komorą zawierając roztwór aminokwasów z elektrolitami; drugą - roztworem glukozy z wapniem typu N9G15e 1000 ml?

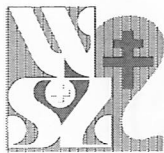
Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytania do wzoru umowy

1. Do §2 ust. 2 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „przy czym przedłużenie umowy wymagało będzie zgody Wykonawcy dokonanej w formie pisemnej.”.

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

2. Do §8 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §8 ust. 3 zdania drugiego Umowy o treści: „Koszty tzw. wykonania zastępczego będą obciążać Wykonawcę” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąży Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a



zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

3. Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §9 ust. 1 pkt 2 lit. b) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

4. Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §9 ust.1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżone na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalne do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnej kary, tj. 500 zł i wynosiła np 1% wartości tej części za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (500 zł za każdy dzień zwłoki) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo części zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia Wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353¹ Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego jest wprowadzona i uwzględnia jedynie represyjną funkcję kar umownych. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

5. Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. d) wzoru umowy: Mając na uwadze argumentację jak powyżej prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru pozbawionej wad, braków



lub niezgodności z umową, poprzez wprowadzenie kary w wysokości 1% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

6. Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego zaproponowanej kary umownej poprzez obniżenie jej wymiaru do wysokości 150,00 zł za stwierdzone uchybienie?

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

7. Do §9 ust. 3 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „..., z tym zastrzeżeniem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia będzie wynikała z aktualnie oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

8. Do §12 ust. 2 lit. a) wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika preparatu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

Pytania do wzoru umowy użyczenia:

1. Do §2 ust. 1 lit. d) wzoru umowy: Prosimy o usunięcie z wzoru umowy użyczenia obowiązku ubezpieczenia przedmiotu użyczenia przez Użyczącego, a co za tym idzie za zwolnienie Biorącego Do Użyczenia od odpowiedzialności z tytułu przypadkowej utraty lub uszkodzenia powierzonego sprzętu. Nadmieniamy, że przedmiot użyczenia oddawany jest Zamawiającemu bezpłatnie, a objęcie go ubezpieczeniem stanowiło będzie dla Wykonawcy dodatkowe obciążenie, w gestii Biorącego Do Użyczenia jest bowiem zachowanie takiej dbałości o przedmiot użyczenia aby nie doszło do jego utraty ani uszkodzenia.

Odpowiedź: Zamawiający odmawia wyrażenia zgody.

Wszystkie odpowiedzi na pytania są wiążące i należy je uwzględnić w treści składanych ofert.

Dział Zamówień Publicznych
mgr Urszula Gierada
SPECJALISTA

Z-CIA DYREKTORA
ds. leczenia
Krzysztof Bidas

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych
mgr Sebastian Szaniawski

Dział Zamówień Publicznych
tel: 41/30-33-516 fax: 41/366-00-14
urszula.gierada@wszkielce.pl

