



Kielce, dnia ...11...12.2024 r.

Znak sprawy: EZ/214/2024/MW

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024, poz. 1320) na „*Zakup i sukcesywna dostawa implantowanych urządzeń do elektroterapii serca na potrzeby Zespołu Pracowni Radiologii Zabiegowej, Hemodynamiki i Elektrokardiologii Świętokrzyskiego Centrum Kardiologii WSZ w Kielcach*”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA+ MODYFIKACJA SWZ+ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach, ul. Grunwaldzka 45, w celu wykonania dyspozycji art. 135 ust. 2 w powiązaniu art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2024 r., poz. 1320.), przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1:

Zwracamy się o wyjaśnienie treści SWZ: 1) Załącznik nr 2 do SWZ, formularz cenowy, pakiet nr 3 - Czy Zamawiający, w celu jednoznacznej wyceny wszystkich elementów pakietu, wyrazi zgodę na dodanie kolejnej pozycji cenowej w Pakiecie nr 3, uwzględniającej kwotę miesięcznej dzierżawy systemu elektrofizjologicznego typu portable? W przypisie pod formularzem cenowym wyszczególniona jest jedynie wartość przedmiotu dzierżawy, bez wyszczególnionej miesięcznej opłaty wymaganej odrębną umową dzierżawy.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 2 do SWZ, poprzez dodanie pozycji cenowej uwzględniającej kwotę miesięcznej dzierżawy systemu elektrofizjologicznego.

Pytanie nr 2:

Wnosimy o dokonanie zmiany § 10 ust. 1 pkt. 2 b) projektowanych postanowień umowy (zał. nr 3 SWZ) poprzez obniżenie określonej w tym postanowieniu wysokości kary umownej z 800 zł do 0,5%.

Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna za zwłokę w w dostawie towaru zgodnego z umową lub przedmiotem użyczenia¹ – w wysokości **800,00 zł**, licząc za każdy rozpoczęty dzień zwłoki ponad termin określony w umowie 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.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmian postanowień umowy w proponowane zapisy.

¹ Dot. Pakietu nr 2



Pytanie nr 3:

Wnosimy o dokonanie zmiany § 10 ust. 1 pkt. 2 c) projektowanych postanowień umowy (zał. nr 3 SWZ) poprzez obniżenie określonej w tym postanowieniu wysokości kary umownej z 600 zł do 0,5%.

Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna za zwłokę w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową lub przedmiotem użyczenia, stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji/rękojmi w wysokości aż 600 zł 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:

Zamawiający odmawia dokonania zmian postanowień umowy w proponowane zapisy.

Pytanie nr 4:

Wnosimy o dokonanie zmiany § 10 ust. 2 projektowanych postanowień umowy (zał. nr 3 SWZ) poprzez obniżenie określonej w nim maksymalnej wysokości kar umownych z 30% do 20 % wartości przedmiotu umowy.

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). Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej maksymalna wysokość kar umownych powinna wynosić od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto (wyrok KIO z 22.08.2023 r., 2327/23). Co więcej, 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 brutto Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmian postanowień umowy w proponowane zapisy.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu &2 ust. 1 a) umowy użyczenia zał 3a SWZ:



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel.: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623
NIP: 959-12-91-292, Regon: 000289785
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



z: Użyczący oświadcza, że przedmiot użyczenia:

a) stanowi jego własność oraz nie jest obciążony prawami osób trzecich,

na: „Użyczący oświadcza, że:

a) przysługuje mu pełne prawo rozporządzania przedmiotem użyczenia w tym prawo do zawarcia niniejszej umowy.

Urządzenia, które będą podlegały użyczeniu są własnością jednej ze spółek z grupy kapitałowej Wykonawcy, a Wykonawca ma pełne prawo do dysponowania nimi.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 3a do SWZ projektowane postanowienia umowy użyczenia. & 2 ust. 1 a) otrzymuje brzmienie:

„przysługuje mu pełne prawo rozporządzenia przedmiotem użyczenia w tym prawo do zawarcia niniejszej umowy”

ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Zamawiający, działając w oparciu o art. 137 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2024 r., poz. 1320), przesuwa termin składania i otwarcia ofert.

Nowe terminy otwarcia i składania ofert:

Termin składania ofert: *27.12*.....2024 r. do godz. 10.00

Termin otwarcia ofert: *27.12*.....2024 r. o godz. 10:30

W związku ze zmianą terminu składania i otwarcia ofert Zamawiający zmienia treść pkt 25 SWZ – ***Termin związania ofertą*** nadając mu nowe brzmienie:

„Termin związania ofertą wynosi 90 dni tj. Wykonawca jest związany ofertą do dnia *26.03*.....2025 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert”

Jednocześnie Zamawiający, działając na podstawie art. 137 ust. 4 ustawy Pzp informuje, iż dokonał zmiany treści SWZ poprzez przekazanie w dniu *10.12*.....2024 r. Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej „ogłoszenia o sprostowaniu”

Zamawiający zgodnie z art. 137 ust. 5 ustawy Pzp udostępnia zmianę treści SWZ na stronie prowadzonego postępowania wraz z ogłoszeniem o sprostowaniu o numerze: Dz. U.S: *241/2024*
157499-2024.....



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel.: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623
NIP: 959-12-91-292, Regon: 000289785
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



Jednocześnie, Zamawiający zamieszcza na stronie prowadzanego postępowania Zmodyfikowane dokumenty tj: **Załącznik nr 2 formularz asortymentowo-cenowy_PO MODYFIKACJI i Załącznik nr 3a do SWZ projektowane postanowienia umowy użyczenia_PO MODYFIKACJI**

Wprowadzona powyżej modyfikacja zapisów SWZ jest wiążąca i należy ją uwzględnić w treści składanej oferty.

KIEROWNIK
Dział Zamówień Publicznych
mgr Sebastian Szaniawski

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach

Bartosz Stemplewski
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach

Bartosz Stemplewski

mgr Magdalena Wojcik
INSPEKTOR

Dział Zamówień Publicznych
tel.: 41/36-71-259, fax: 41/366-00-14
e-mail: magdalena.wojcik@wszkielce.pl

DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH