

EZ/65/2025/RL

Kielce dn. 15.05.2025 r

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2024, poz. 1320). Przedmiotem zamówienia jest **zakup aparatu echokardiograficznego wraz z wyposażeniem dla Kliniki Intensywnego Nadzoru Kardiologicznego Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach w ramach realizacji zadania pn. „Inwestycje w ochronie zdrowia”**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Działając w oparciu o art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 udostępnia odpowiedzi na zadane pytania:

Pytanie nr 1 dotyczy § 8 ust. 2 projektowanych postanowień umowy

Prosimy o zmniejszenie limitu kar umownych z 30% do 20 wartości umowy, co jest przyjętą praktyką rynkową. Albowiem zgodnie z Komentarzem do Prawa Zamówień Publicznych opublikowanym na stronie UZP: „Ustalając górny limit kar umownych, zamawiający powinien mieć na uwadze, że wysokość kary umownej nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 pkt 3 Pzp. Kara umowna, jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, natomiast nie powinna stanowić dla niego 6 źródła dodatkowego zysku. Ponadto, ustalając maksymalną wysokość kar umownych, zamawiający powinien pamiętać, że określanie restrykcyjnych lub nieproporcjonalnych do wysokości wynagrodzenia wykonawcy kar umownych może powodować, że w postępowaniu złożona zostanie mała liczba ofert lub wykonawcy uwzględnią w cenie ofertowej wysokość kar umownych, co powoduje albo wzrost ceny, albo nieuzasadnioną rozbieżność między cenami w sytuacji, gdy wykonawcy będą odmiennie wyceniać samo ryzyko i jego podstawy. Zamawiający każdorazowo zobowiązany jest do określenia limitu kar umownych, których mogą dochodzić strony. Dotyczy to zarówno kar nakładanych na wykonawcę, jak i zamawiającego. Oznacza to, że łączna maksymalna wysokość kar umownych, które przewiduje w umowie zamawiający, musi zostać już określona w projektowanych postanowieniach umowy, tak aby przystępujący do postępowania wykonawcy mogli ocenić zakres, skalę i podstawę do wyliczenia ryzyka. Ustawodawca nie precyzuje górnej granicy wysokości kar umownych, przekazując tym samym uprawnienie do jej zindywidualizowania zamawiającemu jako gospodarzowi postępowania. Określając górny limit kar umownych, zamawiający powinien jednak wziąć pod uwagę zakres i rodzaj naruszenia obowiązków umowy, wielkość i specyfikę przedmiotu zamówienia oraz zasadę proporcjonalności i uczciwej konkurencji.”



Limit na poziomie 20% pozostaje powszechnie akceptowanym i rozsądnym zabezpieczeniem interesu Zamawiającego. W większości kontraktów publicznych i prywatnych stosuje się limit kar w granicach 10–20% wartości umowy, uznając go za wystarczający dla zabezpieczenia interesów zamawiającego. Obniżenie limitu kar umownych nie oznacza rezygnacji z egzekwowania odpowiedzialności – kary w wysokości do 20% nadal stanowią dotkliwe sankcje, które w pełni motywują do należytej realizacji umowy, przy jednoczesnym zachowaniu równowagi stron.

Odpowiedź: Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

Pytanie nr 2 dotyczy § 8 ust. 2 lit. b) projektowanych postanowień umowy

Wnosimy o zmianę wysokości kary umownej określonej w § 8 ust. 2 lit. b) projektowanych postanowień umowy z 1000,00 zł na 500,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie.

Wysokość kary w proponowanej przez Zamawiającego wysokości istotnie zaburza równowagę kontraktową stron, nakładając na Wykonawcę nieproporcjonalne ryzyko finansowe. Kara umowna w wysokości 500,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie stanowi nadal silny mechanizm motywacyjny, a jednocześnie utrzymuje proporcjonalność ryzyka do zakresu świadczenia.

Tak wysoka kara znacząco wpływa na kalkulację ceny oferty – zmuszając Wykonawcę do uwzględnienia większych buforów ryzyka, co może sztucznie zawyżyć cenę oferty. Obniżenie kary do rozsądnego poziomu pozwala złożyć bardziej konkurencyjną cenowo ofertę, z korzyścią dla Zamawiającego.

W orzecznictwie (m.in. wyroki KIO i SN) podkreśla się, że wysokość kar umownych nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się wierzyciela i powinna być proporcjonalna do rzeczywistego interesu wierzyciela. Stawka 500,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie, będzie uczciwym kompromisem między interesami stron.

Wnoskujemy zatem o ustalenie kary umownej na poziomie 500,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie, która:

- zabezpiecza interes Zamawiającego,
- pozostaje zgodne z zasadami proporcjonalności i ekwiwalentności świadczeń,
- eliminuje nadmierne ryzyko kontraktowe po stronie Wykonawcy,
- umożliwia złożenie realnie konkurencyjnej oferty cenowej.

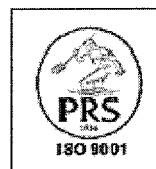
Odpowiedź: Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

Pytanie nr 3 dotyczy § 9 ust. 1 lit. d) projektowanych postanowień umowy

Wykonawca wnosi o usunięcie następującej przesłanki odstąpienia od umowy:

d) w przypadku utraty przez Zamawiającego dofinansowania na realizację projektu pn. zakup aparatu echokardiograficznego z wyposażeniem – 1 kpl na potrzeby Kliniki Intensywnego Nadzoru Kardiologicznego Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach w ramach zadania pn. „Inwestycje w ochronie zdrowia”.

Wnosimy o wykreślenie przedmiotowego postanowienia. Przede wszystkim postępowanie stanowi swoiste przyrzeczenie publiczne uzyskania i realizacji zamówienia przez wykonawcę. W naszej ocenie, prawo odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z powodu utraty finansowania jest niedopuszczalne. W doktrynie i orzecznictwie ugruntowany jest pogląd, zgodnie z którym zastrzeżenie na rzecz zamawiającego możliwości rozwiązania umowy bez wskazania konkretnych i zależnych od



wykonawcy okoliczności przeczy idei trwałości zobowiązań stron nawiązanych w reżimie zamówień publicznych.

W orzecznictwie wielokrotnie wskazywano, że umowa w sprawie zamówienia publicznego powinna być stabilna i gwarantować przewidywalność stosunku prawnego zarówno po stronie zamawiającego, jak i wykonawcy. Zamawiający nie może zastrzegać dla siebie jednostronnego prawa odstąpienia od umowy z powodów leżących wyłącznie po jego stronie, niezależnych od wykonawcy. Przesłanka odstąpienia od umowy, jaką jest utrata dofinansowania, dotyczy wyłącznie sfery organizacyjno-finansowej Zamawiającego, nad którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu ani możliwości przeciwdziałania. Takie ukształtowanie relacji umownych prowadzi do nieakceptowalnego ryzyka kontraktowego po stronie wykonawcy, co narusza zasadę równego traktowania stron umowy. Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej konsekwentnie wskazuje, że ryzyko związane z finansowaniem inwestycji powinno obciążać Zamawiającego jako inicjatora i gospodarza projektu inwestycyjnego. Przenoszenie tych ryzyk na wykonawcę, który zobowiązany jest do wykonania przedmiotu zamówienia w sposób należyty i terminowy, narusza fundamentalne zasady uczciwej konkurencji i proporcjonalności. Przedmiotowe postanowienie może być również interpretowane jako naruszające art. 433 pkt 4 ustawy Pzp, który wyłącza możliwość ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Ponadto, wykonawca zwraca uwagę, iż ponosi koszty związane z realizacją umowy od chwili jej podpisania. Wykorzystanie przedmiotowej przesłanki na etapie realizacji umowy prowadzi wprost odpowiedzialności odszkodowawczej Zamawiającego.

Z uwagi na powyższe argumenty, postulujemy usunięcie § 9 ust. 1 lit. d) z projektu umowy. Pozostawienie tego zapisu w obecnym brzmieniu narusza fundamentalne zasady systemu zamówień publicznych, prowadzi do nierównowagi stron i tworzy nadmierne ryzyko po stronie wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis § 9 ust. 1 lit. d) projektowanych postanowień umowy poprzez wykreślenie następującego zapisu tj. *w przypadku utraty przez Zamawiającego dofinansowania na realizację projektu pn. zakup aparatu echokardiograficznego z wyposażeniem – 1 kpl na potrzeby Kliniki Intensywnego Nadzoru Kardiologicznego Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach w ramach zadania pn. „Inwestycje w ochronie zdrowia”.*

W związku z powyższym Zamawiający załącza nowy Załącznik nr 3 do SWZ projektowe postanowienia umowy.

Pytanie nr 4

Prosimy Zamawiającego o potwierdzenie, że w celu zagwarantowania wykorzystania w pełni funkcjonalności aplikacyjnych zaoferowanego (rodzaj sprzętu np. angiografu, rezonansu, USG itd.), Zamawiający wymaga, aby Wykonawcy uwzględnili w cenie oferty dodatkowe szkolenie dla personelu z obsługi aplikacji. Szkolenie w wymiarze co najmniej 32 godzin, potwierdzone imiennymi certyfikatami, dopuszcza się wykonywanie szkoleń w okresie trwania gwarancji, w terminie i miejscu uzgodnionym z użytkownikiem. W przypadku udzielenia pozytywnej odpowiedzi, prosimy o modyfikację tabeli stanowiącej załącznik nr 3 – parametry techniczne do SWZ poprzez dodanie punktu w brzmieniu jw.:

Opis parametru	Parametr wymagany	Parametr oferowany	Punktacja
Szkolenie dla personelu Zamawiającego z obsługi aplikacji (rodzaj sprzętu). Szkolenie w wymiarze co najmniej 32 godzin, potwierdzone	TKA		Nie dotyczy



imiennymi certyfikatami, dopuszcza się wykonywanie szkoleń w okresie trwania gwarancji, w terminie i miejscu uzgodnionym z użytkownikiem			
--	--	--	--

Odpowiedź: Nie, zgodnie z SWZ. Zamawiający informuje, iż ewentualne dodatkowe szkolenie dla personelu odbędzie się na podstawie odrębnego, odpłatnego zlecenia z Wykonawcą.

Pytanie nr 5 Prosimy o usunięcie następujących zapisów:

§ 3 ust. 5

Zamawiający wymaga dostarczenia aparatu wraz z pełnym oprogramowaniem oraz wszelkimi kodami serwisowymi oraz danymi umożliwiającymi pełne i swobodne serwisowanie urządzeń, które zostaną przekazane Zamawiającemu po wygaśnięciu okresu gwarancyjnego na każde wezwanie Zamawiającego

§ 3 ust. 3 lit. e

Wykonawca wraz z dostarczonym sprzętem/urządzeniem zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu dokumenty zawierające informację niezbędne do jego prawidłowej eksploatacji, sporządzone w języku polskim, w tym w szczególności:

- a) dokument/dostęp do aplikacji umożliwiający okresowe przeglądy techniczne zgodnie z art. 63, ust. 3 ustawy z dnia 7 kwietnia 2022 r. o wyrobach medycznych (t. j. Dz.U. z 2024 r., poz. 1620) tzw. paszport techniczny urządzenia.

§ 7 ust. 10

Po okresie gwarancji, Wykonawca zapewnia, że sprzęt będzie pozbawiony ewentualnych blokad serwisowych, które po upływie gwarancji utrudniałyby Zamawiającemu dostęp do opcji serwisowych lub naprawę wyposażenia przez inny podmiot niż wskazany przez Wykonawcę lub po upływie gwarancji Wykonawca dostarczy Zamawiającemu na jego żądanie kody serwisowe.

Uzasadnienie:

1. Zwracamy się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o odstąpienie od wymogu dostarczenia wraz z przedmiotem zamówienia wszelkich kodów serwisowych oraz danych umożliwiających pełne i swobodne serwisowanie urządzeń po wygaśnięciu okresu gwarancyjnego przez podmiot wybrany przez Zamawiającego w konkurencyjnej procedurze.

Pragniemy zauważyć, iż Przedmiotem przetargu jest zakup aparatu echokardiograficznego, a nie pogwarancyjnej usługi serwisowej dla tych urządzeń. Postępowanie dotyczące usługi serwisowej Zamawiający może przeprowadzić po wygaśnięciu okresu gwarancji aparatu.

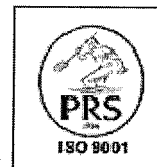
Żaden z producentów aparatu echokardiograficznego nie ogranicza dostępu do zdobycia uprawnień serwisowych. Jedynym ograniczeniem stawianym przez producentów jest, aby serwis urządzeń był dokonywany wyłącznie przez osoby posiadające odpowiednie przeszkolenie przez producenta. Kody serwisowe i inne zabezpieczenia informatyczne służą zapewnieniu, by czynności serwisowe (naprawcze, przeglądowe, konserwacyjne, kalibracyjne itd.) były prowadzone wyłącznie przez inżynierów serwisu posiadających aktualną wiedzę, przeszkolenie i doświadczenie w tego rodzaju czynnościach, czyli osoby dające rękojmię bezpiecznego użytkowania urządzenia medycznego przez personel i zapewnienie bezpieczeństwa pacjentowi.

Producenci nie mogą w sensie fizycznym "pozbawić urządzenia kodów serwisowych i innych zabezpieczeń", gdyż oznaczałoby to ingerencję w oprogramowanie wbudowane w urządzenie o trudnych do przewidzenia skutkach. Ponadto klucze serwisowe często wykraczają poza część



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623
e-mail: szpital@wszzkielce.pl
www.wszzkielce.pl



użytkową i diagnostyczną systemu, zapewniając dostęp do know-how producenta i z tego powodu nie mogą zostać przekazane, ani ujawnione jako tajemnica przedsiębiorstwa.

Wprowadzenie wymogu zaoferowania kodów serwisowych utrudni uczciwą konkurencję poprzez uniemożliwienie zaoferowania aparatury niektórych producentów, którzy nie udostępniają licencji kodów serwisowych osobom przez nich nieprzeszkolonym.

Techniczna dokumentacja serwisowa urządzenia aparatu echokardiograficznego zawiera treści chronione prawami autorskimi, patentami i innymi prawami własności przemysłowej, przez co stanowi tajemnicę przedsiębiorstwa, i z tych względów nie podlega ujawnieniu Zamawiającemu. Dokumentacja ta jest dostępna jedynie dla uprawnionych inżynierów serwisu, posiadających odpowiednie przeszkolenie i przygotowanie do korzystania z zawartych w niej danych.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis Załącznika nr 3 do SWZ projektowe postanowienia umowy w § 3 ust. 5 i § 3 ust. 3 lit. e oraz modyfikuje zapis § 7 ust. 10 nadając mu nowe brzmienie, tj.:

Po okresie gwarancji, Wykonawca zapewnia, że sprzęt będzie pozbawiony ewentualnych blokad serwisowych, które po upływie gwarancji utrudniałyby Zamawiającemu dostęp do opcji serwisowych lub naprawę wyposażenia przez inny podmiot niż wskazany przez Wykonawcę lub po upływie gwarancji Wykonawca dostarczy Zamawiającemu na jego żądanie kody serwisowe z wyłączeniem dostępu do dokumentów serwisowych urządzenia, które zawierają treści chronione prawami autorskimi, patentami i innymi prawami własności przemysłowej.

W związku z powyższym Zamawiający załącza nowy Załącznik nr 3 do SWZ projektowe postanowienia umowy.

Przesunięcie terminu składania i otwarcia ofert wraz z terminem związania ofertą

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach, działając na podstawie art. 286 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.), przesuwa termin składania i otwarcia ofert wraz z terminem związania ofertą:

NOWE TERMINY:

Termin składania ofert: 21.05.2025 r. godz. 09:00

Termin otwarcia ofert: 21.05.2025 r. godz. 09:30

Termin związania ofertą: 19.06.2025 r

Wprowadzone modyfikacje i wyjaśniania treści Specyfikacji są wiążące i należy je uwzględnić w treści składanej oferty.

DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Renata Łastowska
Inspektor
Łastowska

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych

mgr Sebastian Szaniawski

Z-ca Kierownika

DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

mgr Edyta Kwaśniewska

p.o. DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespołowego
w Kielcach

mgr inż. Stefan Bąk

Dział Zamówień Publicznych

tel: 41/36-71-269
renata.lastowska@wszzkielce.pl