



Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Ochota



Warszawa, dnia 31 sierpnia 2020 r.

## WYKONAWCY ZAINTERESOWANI UDZIAŁEM W POSTĘPOWANIU

**Dotyczy:** przetarg nieograniczony pn.: Dostawa rękawic jednorazowych oraz sprzętu próżniowego dla SZPZLO Warszawa - Ochota

Nr ZP-2511-13-GK/2020

### Pytania i odpowiedzi do SIWZ

SZPZLO Warszawa - Ochota uprzejmie zawiadamia, że do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące wyjaśnienia treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający poniżej udziela odpowiedzi na zadane pytania:

#### **Pytanie 1:**

Czy Zamawiający dopuści do udziału w postępowaniu system pochodzący od jednej grupy kapitałowej, stanowiący jedną spójną całość, w którym wszystkie elementy (igła systemowa, łącznik i próbówka) tworzą jeden system, w pełni kompatybilne, gwarantujące wzajemną prawidłową współpracę?

#### **Odpowiedź:**

**NIE**, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 2:**

Czy Zamawiający dopuści do udziału w postępowaniu Probówki z 3,2% cytrynianem sodu do OB, objętość krwi pobranej do 1,6 ml?

#### **Odpowiedź:**

**NIE**, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 3:**

Zwracamy się z prośbą o zmianę formularza asortymentowo – cenowego poprzez wprowadzenie kolumny „Cena jednostkowa netto”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę formularza asortymentowo – cenowego poprzez wprowadzenie kolumny „Cena jednostkowa netto”.

W załączeniu zmieniony formularz asortymentowo-cenowy.

#### **Pytanie 4:**

Zwracamy się z prośbą o zmianę wartości, od której naliczane będą kary w §5 punkt 1 ust. 1 i 2 na wartość niezrealizowanej części umowy. Kary nie powinny być naliczane od wartości prawidłowo zrealizowanej części umowy.





Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Ochota



**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę §5 ustęp 1 punkt 1 Umowy nadając mu brzmienie:  
„1. W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości:

1) 1% wartości niezrealizowanej części umowy w przypadku niedostarczenia przedmiotu Umowy w uzgodnionym terminie, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia;”

Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę pkt 2 ust. 1 w §5 Umowy.

**Pytanie 5:**

Zwracam się z prośbą o wyjaśnienie czy nie doszło do pomyłki przy umieszczaniu na stronie szpitala załączników dot. w/w postępowania przetargowego. Jako „Załącznik nr 1 – formularz ofertowy został umieszczony formularz asortymentowo-cenowy dla dostaw rękawic, który jest powtórzony w załączniku nr 2. Brakuje zatem załącznika „Formularz ofertowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że prawidłowy „Załącznik Nr 1 – Formularz ofertowy” został zamieszczony na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 28.08.2020 r.

**Pytanie 6:**

Część I poz. 5, 6, 7, 8, 9

Prosimy o wydzielenie w/w pozycji i utworzenie osobnej części dla diagnostycznych rękawic nitylowych. W związku z trwającym w Polsce stanem zagrożenia epidemicznego wywołanego koronawirusem COVID-19 występuje zwiększone zapotrzebowanie na rękawiczki. Państwa zgoda pozwoli na zwiększenie ilości złożonych ofert w tych trudnych czasach. Bez jej wydzielenia konkurencja będzie znacznie ograniczona.

**Odpowiedź:**

**NIE**, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 7:**

WZÓR UMOWY §5 ust. 1 pkt 3

Cyt.: „W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne, w wysokości:

1) ...

2) ...

3) 1 % wartości umownej brutto części dostawy objętej zapotrzebowaniem, nie dostarczonej w terminie, za każdy dzień opóźnienia w dostawie, w tym także dostawie uzupełniającej lub w przypadku opóźnienia w wymianie asortymentu na wolny od wad.”

na



## Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Lecznictwa Otwartego Warszawa-Ochota



„W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne, w wysokości:

1) ...

2) ...

3) 0,1 % wartości umownej brutto części dostawy objętej zapotrzebowaniem, nie dostarczonej w terminie, za każdy dzień opóźnienia w dostawie, w tym także dostawie uzupełniającej lub w przypadku opóźnienia w wymianie asortymentu na wolny od wad.”

Zamówienia publiczne, to umowy odpłatne, które mają na celu optymalizację wydatkowania środków publicznych, natomiast nie służą realizacji osiągnięcia dochodu przez Zamawiających.

Kary mają być tematem pomocniczym a nie priorytetem. Takie podejście zmusza wykonawcę do określenia ryzyka i uwzględnienia jego kosztów w cenie.

### Odpowiedź:

Zgodnie z art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej kwoty (kara umowna).

Zastrzeżenie kar umownych odgrywa niezwykle istotną rolę, gdyż oprócz podstawowej i pierwotnej funkcji odszkodowawczej (kompensacyjnej) **kara umowna w głównej mierze spełnia funkcję stymulacyjną i prewencyjną**. Wynika to z tego, że **w warunkach kontraktu kara umowna pozostaje czasami jedynym środkiem dyscyplinującym i motywującym wykonawcę dłużnika do wykonywania zobowiązania zgodnie z treścią umowy** (KIO w wyrokach z dnia 29 stycznia 2013 r., sygn. akt: 113/13, 117/13).

**Kara umowna jest zryczałtowanym odszkodowaniem** ex contractu, zatem przesłanki jej wymagalności określają ogólne przesłanki kontraktowej odpowiedzialności odszkodowawczej (wyroki SN: z dnia 27 czerwca 2000 r., sygn. akt: I CKN 791/98 i z dnia 8 lipca 2004 r., sygn. akt: IV CKN 583/03). Wynika z tego, że przesłanką powstania zobowiązania do zapłaty kary umownej jest wina dłużnika (wyrok SA w Krakowie z dnia 25 czerwca 2015 r., sygn. akt: I ACa 453/15, Legalis; wyrok SA w Warszawie z 19 marca 2015 r. Podnieść należy, iż **dłużnik, który chce się uwolnić od odpowiedzialności, musi przedstawić dowody potwierdzające okoliczności, z których wynika brak jego winy w naruszeniu zobowiązań umownych** (art. 6 k.c. w zw. z art. 471 k.c.).

Ponadto w prawie funkcjonuje instytucja tzw. miarkowania. **W przypadku nałożenia przez wierzyciela kar umownych, podmiot obciążony karami może w sądzie wnosić o ich miarkowanie na podstawie art. 484 § 2 k.c.**: Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy przypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.





Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Ochota



Z uwagi na powyższe **Zamawiający podtrzymuje uregulowania dotyczące wysokości kar umownych** przewidziane w umowie załączonej do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie 8:**

**WZÓR UMOWY**

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o dodanie do wzoru umowy poniższej treści:

**Siła Wyższa**

1. Którakolwiek ze Stron Umowy nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy spowodowane przez okoliczności niewynikające z winy danej Strony, w szczególności za okoliczności traktowane jako Siła Wyższa.
2. Dla celów realizacji Umowy „Siła Wyższa” oznacza zdarzenie zewnętrzne, pozostające poza kontrolą Stron oraz niewiążące się z zawinionym działaniem Stron, którego Strony nie mogły przewidzieć i które uniemożliwia proces realizacji Umowy. Takie zdarzenia obejmują w szczególności: wojnę, rewolucję, pożary, powódzie, epidemie, akty administracji państwowej itp.
3. W przypadku zaistnienia stanu Siły Wyższej, Strona, której taka okoliczność uniemożliwia lub utrudnia prawidłowe wywiązanie się z jej zobowiązań, niezwłocznie powiadomi drugą Stronę o takich okolicznościach i ich przyczynie. Wówczas Strony niezwłocznie ustalą zakres, alternatywne rozwiązanie i sposób realizacji Umowy. Strona zgłaszająca okoliczności musi kontynuować realizację swoich zobowiązań wynikających z Umowy w takim stopniu, w jakim jest to możliwe i musi szukać racjonalnych środków alternatywnych dla realizowania zakresu, jaki nie podlega wpływowi Siły Wyższej.
4. Jeżeli stan Siły Wyższej, będzie trwał nieprzerwanie przez okres 90 dni lub dłużej, Strony mogą w drodze wzajemnego uzgodnienia rozwiązać Umowę bez nakładania na żadną ze Stron dalszych zobowiązań oprócz płatności należnych z tytułu prawidłowo wykonanych usług.
5. Stan Siły Wyższej powoduje adekwatne przesunięcie terminów realizacji Umowy chyba, że Strony postanowiły inaczej.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody** na zmianę zapisów w umowie dotyczących siły wyższej .

W sytuacji, gdy umowa nie zawiera klauzuli dotyczącej siły wyższej wówczas zastosowanie znajdują odpowiednie przepisy prawa, a więc m.in. art. 471 kc stanowi: „*Dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi.*” Następujący po nim art. 472 dodatkowo wskazuje, że dłużnik odpowiedzialny jest za niezachowanie należytej staranności. Inne przepisy mogą, oczywiście, modyfikować te postanowienia, jednak wspomniane art. 471 i 472 kc stanowią regułę ogólną obowiązującą w polskim systemie prawnym.

Obowiązek naprawienia szkody nie ma zastosowania, jeżeli dłużnik zachował należyłą staranność, a mimo to bez swojej winy nie miał możliwości wykonania zobowiązania. Jeżeli wierzyciel będzie dochodził naprawienia szkody, wtedy dłużnik aby uniknąć odpowiedzialności musi udowodnić że nie mógł spełnić świadczenia nie ze swojej winy, pomimo iż dołożył wszelkich starań aby świadczenie spełnić.





Samodzielny Zespół Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa-Ochota



Jak wynika z powyższego, nawet przy braku w umowach klauzuli siły wyższej, jeżeli min. pandemia COVID-19 spowodowała trudności w realizacji zobowiązań, przedsiębiorca teoretycznie może uniknąć konsekwencji takiej sytuacji, jeżeli udowodni że wykazał się należytą starannością oraz że nie był w stanie tych trudności pokonać.

Ponadto z przepisów kodeksu cywilnego nie wynika bezpośrednia możliwość odstąpienia od umowy, jej rozwiązania lub wstrzymania wykonania w związku z wystąpieniem siły wyższej.

**DYREKTOR**  
Samodzielnego Zespołu Publicznych  
Zakładów Lecznictwa Otwartego  
Warszawa - Ochota

*Krzysztof Marcin Zakrzewski*

