



.....
.....

Znak: AE/ZP-27-108/24

Tarnów, 2024-12-10

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej progi unijne (powyżej 221.000 EURO) na dostawy stentów i innych materiałów medycznych do wykonywania procedur koronarografii i koronaroplastyki.

W związku z zapytaniami Wykonawców o następującej treści:

- Dotyczy pkt 23.11 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** Wnosimy o dokonanie zmiany w pkt 23.11- ostatnie zdanie) projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej nim łącznej maksymalnej wysokości kar umownych z 30% do 20 % wynagrodzenia netto Wykonawcy.
Rolą art. 436 pkt 3 PZP nakazującego określenie maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony jest ochrona interesów wykonawców przed nieuzasadnionym zastrzeżeniem w umowie wysokich kar umownych (M. Sieradzka (red.), Komentarz do art. 436 PZP [w:] Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Warszawa 2022). Zawarta w umowie maksymalna wysokość kar w wysokości aż 30% wynagrodzenia Wykonawcy jest rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę produktów na podstawie umowy a wysokością kary umownej. 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 netto Wykonawcy.
- Dotyczy pkt 23.12 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** 2) Pkt 23.12): Wnosimy o dokonanie zmiany w pkt. 23.12) projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie wysokości określonej w tym postanowieniu kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy do 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy.
Określona w projektowanych postanowieniach umowy kara umowna z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn dotyczących Wykonawcy w wysokości aż 20 % wynagrodzenia [netto/brutto] Wykonawcy jest rażąco wygórowana. Jak wskazuje się w orzecznictwie „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przynajmniej mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z 24.01.2014 r., I CSK 124/13). Również Krajowa Izba Odwoławcza orzekła, że Zamawiający zobligowany jest do stosowania w postępowaniu takich środków, które są adekwatne do realizacji danego celu i proporcjonalne do jego istoty, co powinno przekładać się na jak najmniej dotkliwie dla wykonawcy postanowienia, postanowienia o karach umownych nie powinny zaprzeczać charakterowi prawnemu instytucji kary umownej, kary umowne nie powinny stanowić sankcji oderwanej od wagi danego naruszenia obowiązków, ani też prowadzić do nieuprawnionego wzbogacenia Zamawiającego kosztem Wykonawcy (wyrok KIO z 16.07.2020 r., KIO 1089/20). Choćby udostępnione na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych przykłady negatywnych i dobrych praktyk kontraktowych jasno określają, że kary umowne za za odstąpienie od umowy nie powinny być wyższe niż 10% wynagrodzenia umownego wykonawcy.
- Dotyczy pkt 23 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do projektu umowy (załącznik do SWZ) zapisów dotyczących zapewnienia warunków przechowywania i transportu, o których mowa w art. 14 ust. 3 Rozporządzenia Parlamentu



Europejskiego i Rady (UE) 2017/745 z dnia 5 kwietnia 2017 r. w sprawie wyrobów medycznych: „Zamawiający zapewni, aby wyroby medyczne objęte zakresem przedmiotowej umowy były przechowywane i transportowane wewnątrz w ramach ośrodka zgodnie z warunkami określonymi przez producenta.”

4. **Dotyczy pkt 23.5 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** Do pkt 23.5 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”
5. **Dotyczy pkt 23.12 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** Do pkt 23.12 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za wypowiedzenie, rozwiązanie lub odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?
6. **Dotyczy pkt 23.12 SWZ – Projektowane postanowienia umowy.** Do pkt 23.33-23.38 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia pkt 23.33-23.38 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.
7. **Dotyczy Pakietu Nr 28.** Czy Zamawiający dopuści współczynnik iFR zamiast CFR?
8. **Dotyczy Pakietu Nr 28.** Czy Zamawiający dopuści przewodnik ciśnieniowy współpracujący z mobilnym oraz zintegrowanym systemem Philips/Volcano oraz systemem do korejstracji obrazu SyncVision?
9. **Dotyczy Pakietu Nr 23.** „Czy Zamawiający w pakiecie 23 dopuści cewnik balonowy o długościach dla systemu 3,0mm mieszczących się w zakresie od 6mm do 30mm (6, 8, 12, 15, 20, 30mm) zamiast od 6mm do 40mm? Pozostałe parametry bez zmian.”
10. **Dotyczy Pakietu Nr 24.** „Czy Zamawiający w pakiecie 24 dopuści cewnik balonowy uwalniający paklitaksel o długościach dla systemu 3,0mm mieszczących się w zakresie od 12mm do 30mm (12, 15, 20, 30mm) zamiast od 6mm do 40mm? Pozostałe parametry bez zmian.”
11. **Dotyczy Pakietu Nr 38.** „Czy Zamawiający w pakiecie 38 dopuści stent wieńcowy platynowo-chromowy o długościach mieszczących się w zakresie od 8-38mm (dla średnicy 3,0mm dostępne długości: 8, 12, 16, 20, 24, 28, 32, 38mm) zamiast od 6mm do 40mm? Pozostałe parametry bez zmian.”

Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika w Tarnowie udziela następującej odpowiedzi:

Ad. 1-6 Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę oraz wprowadzenie nowych zapisów do **pkt 22 SWZ Projektowane postanowienia umowy.**

Ad. 7-8 Zamawiający podtrzymuje wymagania określone w SWZ dla przedmiotu zamówienia ujętego w **Pakiecie Nr 28.**

Ad. 9 Zamawiający dopuszcza zaoferowanie w **Pakiecie Nr 23** cewników balonowych o długościach dla systemu 3,0 mm: 6, 8, 12, 15, 20, 30 mm, pod warunkiem spełniania pozostałych wymagań SWZ.

Ad. 10 Zamawiający dopuszcza zaoferowanie w **Pakiecie Nr 24** cewników balonowych uwalniający paklitaksel o długościach dla systemu 3,0 mm: 12, 15, 20, 30 mm, pod warunkiem spełniania pozostałych wymagań SWZ.

Ad. 11 Zamawiający dopuszcza zaoferowanie w **Pakiecie Nr 38** stentów wieńcowych platynowo-chromowych o długościach dla średnicy 3,0 mm: 8, 12, 16, 20, 24, 28, 32, 38 mm, pod warunkiem spełniania pozostałych wymagań SWZ.

Otrzymują:

Platforma Zamawiającego

a/a

Zastępca Dyrektora

mgr Danuta Nosek

