



POWIAT  
KIELECKI



# Świętokrzyskie Centrum Matki i Noworodka

Szpital Specjalistyczny w Kielcach

25-371 Kielce ul. Prosta 30

tel. 41 2013 800 tel. sekretariat: 41 2013 802 fax: 41 2013 999

[szpitalprosta.pl](mailto:szpitalprosta.pl) e-mail: [szpital@szpgin.kielce.pl](mailto:szpital@szpgin.kielce.pl)

NIP: 657-17-41-141 REGON: 290503911 KRS: 0000125437

Bank Pekao S.A. 69 1240 4416 1111 0000 4963 3393

Znak sprawy: ZPO-09/2021

Kielce 10.08.2021r.

*Do wszystkich zainteresowanych*

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA NA ZAPROSZENIE DO SKŁADANIA OFERT

W postępowaniu prowadzonym w związku z art. 2ust. 1 pkt. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2021 r. poz. 1129) na: „**zakup i dostawa rękawiczek diagnostycznych**”

### Pytania do wzoru umowy:

1. Wnosimy o wykreślenie zapisu § 3 ust. 3 projektu umowy wprowadzającego wymóg uzyskania zgody Zamawiającego na cesję wierzytelności.

### UZASADNIENIE

Kwestia cesji wierzytelności względem podmiotu leczniczego została już uregulowana treścią powszechnie obowiązującego prawa, tj. w treści art. 54 ust 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (Dz.U. 2021 poz. 711, ze zm.), w brzmieniu: „Czynność prawna mająca na celu zmianę wierzyciela samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej może nastąpić po wyrażeniu zgody przez podmiot tworzący. Podmiot tworzący wydaje zgodę albo odmawia jej wydania, biorąc pod uwagę konieczność zapewnienia ciągłości udzielania świadczeń zdrowotnych oraz w oparciu o analizę sytuacji finansowej i wynik finansowy samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej za rok poprzedni. Zgodę wydaje się po zasięgnięciu opinii kierownika samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej.”

### Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

2. Wnosimy o modyfikację zapisu projektu umowy dotyczącego kar umownych poprzez ich zmniejszenie do wysokości 0,1% za każdy dzień zwłoki - w § 5 ust. 1 lit. b projektu umowy.

### UZASADNIENIE

Podkreślamy, że obecne postanowienia projektu umowy dotyczące kar umownych kształtują kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie, co może prowadzić do naruszenia art. 353(1) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2020 poz. 1740, ze zm., dalej jako: „Kodeks cywilny”) oraz art. 484 § 2 i art. 5 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021 poz. 1129, ze zm., dalej jako: „ustawa PZP”) poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegające na nałożeniu w SIWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę. Należy przy tym zauważyć, że z rażąco wygórowaną karą umowną mamy do czynienia zarówno wówczas, gdy zachwiana zostaje relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania a wysokością kary umownej zastrzeżonej za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, jak i wtedy (co jest zasadniczym kryterium miarkowania kary umownej z uwagi na jej rażące wygórowanie), gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, LEX nr 341635, oraz uchwałę składu 7 sędziów Sądu Najwyższego z dnia 6 listopada 2003 r., III CZP 61/03, LEX nr 81615). Kara umowna jest bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).





POWIAT  
KIELECKI



# Świętokrzyskie Centrum Matki i Noworodka

## Szpital Specjalistyczny w Kielcach

25-371 Kielce ul. Prosta 30

tel. 41 2013 800 tel. sekretariat: 41 2013 802 fax: 41 2013 999

[szpitalprosta.pl](mailto:szpitalprosta.pl) e-mail: [szpital@szpgin.kielce.pl](mailto:szpital@szpgin.kielce.pl)

NIP: 657-17-41-141 REGON: 290503911 KRS: 0000125437

Bank Pekao S.A. 69 1240 4416 1111 0000 4963 3393

Należy dodatkowo wskazać, że przykładowo:

- w wyroku z dnia 4 września 2018 r., KIO 1601/18 – Krajowa Izba Odwoławcza nakazała Zamawiającemu zmniejszyć karę umowną z „2% wartości wynagrodzenia umownego, za każde rozpoczęte 24 godziny opóźnienia” do „0,5% wartości wynagrodzenia umownego, za każde rozpoczęte 24 godziny opóźnienia”;
- w wyroku z dnia 4 grudnia 2015 r., KIO 2546/15 - Izba nakazała Zamawiającemu zmniejszyć karę umowną z odpowiednio 10% i 15% miesięcznego wynagrodzenia za stwierdzenie określonych uchybień (czyli nie za opóźnienie w dostawie) do poziomu odpowiednio 1% i 1,5% miesięcznego wynagrodzenia.

**Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert**

3. Wnosimy o zmianę § 7 ust. 2 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Zmiany treści umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, z wyłączeniem zmiany spowodowanej zmianą stawki VAT, w przypadku której cena ulegnie zmianie z dniem wejścia w życie aktu prawnego określającego zmianę stawki VAT. Zmiana umowy w tym przypadku nastąpi automatycznie i nie wymaga formy aneksu.”

**UZASADNIENIE**

Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę.

**Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert**

4. Wnosimy o wykreślenie zapisu § 3 ust. 6 projektu umowy zawierającego oświadczenie o rezygnacji z pobierania rekompensaty o której mowa w przepisach ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. 2021 poz. 424, ze zm.).

**UZASADNIENIE**

Stosownie do postanowień art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. 2021 poz. 424, ze zm.) postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, o których mowa w art. 5, art. 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1, 4 i 4a, art. 10, art. 11 i art. 12, lub mające na celu obejście tych przepisów, są nieważne, a zamiast nich stosuje się przepisy ustawy.

**Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert**

5. Wnosimy o dodanie do projektu umowy dodatkowego postanowienia § 7 ust. 1 lit. o) o następującej treści: „zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.”

**UZASADNIENIE**

Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.

**Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert**





POWIAT  
KIELECKI



# Świętokrzyskie Centrum Matki i Noworodka

## Szpital Specjalistyczny w Kielcach

25-371 Kielce ul. Prosta 30

tel. 41 2013 800 tel. sekretariat: 41 2013 802 fax: 41 2013 999

[szpitalprosta.pl](mailto:szpitalprosta.pl) e-mail: [szpital@szpgin.kielce.pl](mailto:szpital@szpgin.kielce.pl)

NIP: 657-17-41-141 REGON: 290503911 KRS: 0000125437

Bank Pekao S.A. 69 1240 4416 1111 0000 4963 3393

### 1. Pytanie nr 1 dotyczy Pakietu nr 1 poz. 1:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania w ww. pozycji rękawic posiadających grubość na palcu 0,12 mm oraz lepszy poziom AQL = 1.0. Pozostałe wymagania zgodnie z wymaganiami Zamawiającego.

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

### 2. Pytanie nr 2 dotyczy Pakietu nr 1 poz. 2:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania w ww. pozycji rękawic winylowych w kryjącym kolorze niebieskim, które posiadają właściwości użytkowe takie jak rękawica hybrydowa. Pozostałe wymagania zgodnie z wymaganiami Zamawiającego.

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

### 3. Pytanie nr 3 dotyczy Pakietu nr 1 poz. 1-2:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o zmianę wymaganej do złożenia ilości próbek na 1 opakowanie w dowolnym rozmiarze zarówno dla poz. 1 jak i poz. 2.

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

### Pytanie nr 1 – dotyczy ilości wymaganych próbek

W związku z faktem, iż ocena jakości nie stanowi kryterium oceny ofert, a przedłożenie próbek ma jedynie potwierdzić zgodność zaoferowanego asortymentu z wymaganiami Zamawiającego stawianymi w SWZ, zwracamy się z wnioskiem o zmniejszenie ilości wymaganych próbek do kilku (np. 10) sztuk z każdego rozmiaru, bądź 1 opakowania każdej pozycji z dowolnie wybranego rozmiaru.

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

### Zadanie 1, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści rękawice nitrylowe, grubość na palcu 0,08±0,01 mm, poziom AQL=1.0?

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

### Zadanie 1, pozycja 2

Czy Zamawiający dopuści rękawice winylowe bezpudrowe, nie hybrydowe, spełniające pozostałe wymagania?

Odpowiedź: Zgodnie z zaproszeniem do składania ofert

DYREKTOR

dr inż. Rafał Szpak