

## Dział Zamówień Publicznych

tel: +48 62 765 14 51, Kierownik Działu +48 62 765 13 97

Kalisz, dnia 22 listopada 2018 roku

### Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

## I N F O R M A C J A

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Sukcesywne dostawy endoprotez cementowych stawu kolanowego, endoprotez połowicznych stawu biodrowego, obłożeń jednorazowych, śrub kaniulowanych” - nr sprawy 59/18.

W odpowiedzi na pytania wykonawców informujemy:

#### Zapytania do w/w postępowania, dot. zapisów projektu umowy nr 2:

1. Czy Zamawiający w §3 ust. 2 lit a) oraz e) dookreśli, iż dwukrotne przekroczenie w realizacji dostawy uprawniające do ewentualnego odstąpienia od umowy musi nastąpić w jednym miesiącu? Z uwagi na okres obowiązywania umowy oraz sposób realizacji zamówienia koniecznym jest dookreślenie w jakim terminie będą liczone opóźnienia w dostawie uprawniające do odstąpienia od umowy/ częstotliwość reklamacji.
2. Czy Zamawiający doda zapis w §3 ust. 2, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?  
Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.
3. Czy Zamawiający dookreśli w §5 ust. 2, iż w przypadku wyrobów na które nie został określony jednoznacznie okres ważności towaru, okres gwarancji wynosi 12 miesięcy od daty zakupu?

**Odpowiedź:** (dotyczy pytań 1-3) Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy i nie wyraża zgody na jego modyfikację.

4. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6 ust. 1 z 0,5% całkowitej wartości umowy na 0,5% wartości niedostarczonego w terminie towaru?  
Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej.

Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SIWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.  
W rozumieniu art. 484 §1 k.c. (vide: wyrok SN z 20 maja 1980 r., sygn. akt I CR 229/80, OSNC 1980/12/243). Należy pamiętać, iż zastrzeżenie kary umownej podlega kontroli ze względu na ogólne zasady dotyczące treści czynności prawnych (art.58k.c.), jak i zakresu swobody stron w zakresie kształtowania stosunku prawnego (art. 3531 k.c.). W konkretnych okolicznościach żądanie kary umownej może zostać uznane za sprzeczne z tymi zasadami.

Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednoczesne umniejszenie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony w tej umowie. Takie działania Zamawiającego jest niedopuszczalne. Zamawiający, korzystając w sposób nieuprawniony ze swojej silniejszej pozycji w ramach postępowania, narzuca treść umowy (w odniesieniu do wysokości kar umownych) w sposób sprzeczny z przeznaczeniem swojego prawa, dlatego takie działania nie może korzystać z ochrony prawa.

Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje zapisy §6 ust. 1 Projektu umowy nr 2 oraz §7 ust. 1 Projektu umowy nr 1

- **§6 ust. 1 Projekt umowy nr 2 otrzymuje poniższą treść:**

„ 1. W przypadku niedostarczenia towaru w terminie określonym w § 4 ust. 1 bądź niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 5 ust. 3 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % za każdy dzień zwłoki, licząc od wartości zamówionego, a niedostarczonego zgodnie z zamówieniem towaru.”

- **§7 ust. 1 Projekt umowy nr 1 otrzymuje poniższą treść:**

„ 1. W przypadku niedostarczenia towaru w terminie określonym w § 5 ust. 4 lit. a lub c bądź niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 6 ust. 3 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % za każdy dzień zwłoki, licząc od wartości zamówionego, a niedostarczonego zgodnie z zamówieniem towaru.”

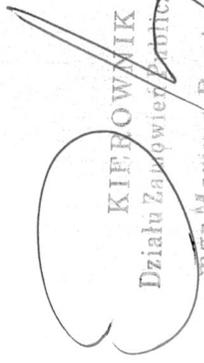
**5.** Czy Zamawiający dookreślił w §7 ust. 4, iż rozpoczęciem drogi polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zapłaty za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty?

Obecny zapis wymaga doprecyzowania w celu prawidłowej realizacji umowy. Jednoznacznie brak jest przesłanek do tego aby występowała potrzeba przeprowadzania oddzielnego postępowania w części dotyczącej ustalenia terminu zapłaty za dostarczony towar.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy i nie wyraża zgody na jego modyfikację.

*Zamawiający informuje, że treść powyższych wyjaśnień stanowi zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018r., poz. 1986 tekst jednolity ) zmianę treści SIWZ i jest wiążąca dla wszystkich wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu.*

*W przypadku zaferowania przez wykonawcę parametru/rozwiązania dopuszczonego przez zamawiającego w niniejszych wyjaśnieniach należy odpowiednio dokonać zmiany w formularzach ofertowych załączonych do oferty.*

  
KIPPOWNIK  
Działu Zakupów Publicznych  
mgr Mariusz Pawlaczuk

tel. centr. +48 62 765 12 51  
tel. sekr. +48 62 765 13 56  
fax. +48 62 767 72 45

**WOJEWÓDZKI SZPITAL  
ZESPOLONY**

Im. Ludwika Perzyny w Kaliszu  
ul. Poznańska 79, 62-800 Kalisz  
www.szpital.kalisz.pl

NIP 618 20 25893  
REGON 300224440  
KRS 000251663