



Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Sukcesywne dostarczanie rękawic diagnostycznych do Miejskiego Centrum Medycznego im. dr. Karola Jonschera w Łodzi.” (Numer postępowania: 06/2022).

ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO SWZ

W związku z zapytaniem do SWZ, jakie wpłynęły od Wykonawców, Zamawiający wyjaśnia:

1. **Pytanie: (Dot. § 7 ust. 2 wzoru umowy)** Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 2 projektu umowy poprzez obniżenie przewidzianej nim kary umownej do wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy. **UZASADNIENIE:** Podkreślamy, że Zamawiający kształtując wysokość kar umownych w projekcie umowy powinien mieć na uwadze, że wysokość ta nie powinna prowadzić do naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 ustawy z dnia 11 września 2019 roku prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.). 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 źródła dodatkowego zysku (zob. wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 28 września 2010 r., V ACa 267/10).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Oceny zasadności kar umownych nie należy dokonywać abstrakcyjnie, w oderwaniu od treści czynności, jakie owe kary mają zabezpieczać. Wskazać bowiem należy, że kara umowna stanowi nie tylko tzw. zryczałtowane odszkodowanie, ale poza swoim charakterem kompensacyjnym, zawiera również element dyscyplinujący Wykonawcę do terminowego i zgodnego z umową wykonania zamówienia. Wskazać bowiem należy, że przedmiotowe dostawy mają na celu zapewnienie ciągłości udzielanych w Centrum świadczeń medycznych i mają służyć zabezpieczeniu zarówno personelu medycznego, jak i pacjentów.

2. **Pytanie: (Dot. § 7 ust. 5 wzoru umowy)** Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 5 projektu umowy poprzez dookreślenie iż w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Brak możliwości potrącania przez Zamawiającego kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, z uwagi na okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, z wynagrodzenia Wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także dochodzenia zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania umowy, wynika wprost z art. 15r¹ ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych. W związku z powyższym, w ocenie Zamawiającego, nie ma konieczności uwzględnienia tego dodatkowo w umowie.

3. **Pytanie: (Dot. § 10 wzoru umowy)** Wnosimy o modyfikację § 10 projektu umowy poprzez dodanie ust. 5 o treści: „W przypadku zmiany stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia, cena ulegnie zmianie z dniem wejścia w życie aktu prawnego określającego zmianę stawki VAT, z zastrzeżeniem, że zmiana ulegnie wówczas wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian. Zmiana umowy w tym przypadku nastąpi automatycznie i nie wymaga zawarcia aneksu w formie pisemnej.” **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. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. uzależnieniem zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, dopuszczalne zmiany umowy w zakresie zmiany obowiązujących przepisów prawa zostały przewidziane w § 10 ust. 1 wzoru umowy.

4. **Pytanie: (Dot. § 10 wzoru umowy)** Wnosimy o modyfikację § 10 projektu umowy poprzez dodanie ust. 6 o treści: „Zamawiający dopuszcza możliwość 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 drodze zawarcia aneksu w formie pisemnej.” 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: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

5. **Pytanie: (Dot. Pakiet I, poz. 1)** Czy Zamawiający dopuści rękawice pakowane po 100 sztuk dla rozmiaru: S-L, natomiast w rozmiarze XL pakowane po 90 szt. w op.?)

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

6. **Pytanie: (Dot. Pakiet I, poz. 2)** Czy Zamawiający dopuści rękawice pakowane po 100 sztuk dla rozmiaru: S-L, natomiast w rozmiarze XL pakowane po 90 szt. w op.?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

7. **Pytanie: (Dot. Pakiet I, poz. 1-2)** Prosimy Zamawiającego o ustosunkowanie się, czy w przypadku wątpliwości co do zaoferowanego asortymentu, Zamawiający zastrzega sobie możliwość wezwania do próbek i kart katalogowych potwierdzających opisane parametry?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

*Dyrektor
Miejskiego Centrum Medycznego
im. dr Karola Jonschera w Łodzi
/-/ mgr Konrad Łukaszewski*