



Poznań, 12.04.2022 r.

ADZP-381-20/22

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu  
o udzielenie zamówienia publicznego**

**Odpowiedzi na wyjaśnienia w sprawie SWZ**

Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 poz.1129 ze zm.), prowadzonym w trybie **podstawowym bez negocjacji** w przedmiocie: „**Sukcesywna dostawa sprzętu ortopedycznego**” udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami.

Zamawiający niniejszym udziela odpowiedzi na zadane pytanie:

**PYTANIE 1: Czy Zamawiający zmieni termin określony w:**

- a. §2 ust. 2 z „48 godzin” na „2 dni robocze”,
- b. §2 ust. 4 z 2 dni na 2 dni robocze,
- c. §2 ust. 5 z „48 godzin” na „2 dni robocze”,
- d. §2 ust. 7 z „24 godzin” na „2 dni robocze”,
- e. §2 ust. 7 z „48 godzin” na „2 dni robocze”,
- f. §6 ust. 5 z „3 dni” na „4 dni robocze”?

Z uwagi na odległość pomiędzy siedzibą Wykonawcy a Zamawiającego termin dostawy wyznaczony w godzinach lub dniach bez dookreślenia, iż są to dni robocze jest dla Wykonawcy niekorzystny, ponieważ w sytuacji gdy zgłoszenie wpłynie w piątek pod koniec dnia pracy Wykonawca nie będzie w stanie zrealizować zgłoszenia na czas.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy umowy.

**PYTANIE 2: Czy Zamawiający dookreśli w §2 ust.4, iż własność towaru przechodzi na Zamawiającego z momentem pobrania towaru z depozytu i jego zaimplantowania?**

Obecny zapis pozwala dookreślić przejście własności nad towarem.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**PYTANIE 3: Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §6 ust. 5 z 5% na 0,5%?**

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. Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup>k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c. Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednocześnie umniejszanie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony w tej umowie. Takie działanie 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 działanie nie może korzystać z ochrony prawa.

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

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**PYTANIE 4:** Czy Zamawiający doda zapis w §10 ust. 1, 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.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Z poważaniem

Z-ca Dyrektora  
ds. Administracyjno-Eksploatacyjnych

Marek Dakowski

Sprawę prowadzi: Katarzyna Królska +48 61 61 62 559, [katarzyna.krolska@szoz.pl](mailto:katarzyna.krolska@szoz.pl), [zampub@szoz.pl](mailto:zampub@szoz.pl)