

Kętrzyn, dnia 13.06.2018 r

Nr sprawy: 13/PP/2018

## Tablica ogłoszeń / Strona internetowa

### Wyjaśnienia nr 1 do zapytania ofertowego

W nawiązaniu do prowadzonego przez Szpital Powiatowy w Kętrzynie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pt. „Dostawa papieru do KTG / EKG, elektrod do EKG i żelu do USG do Szpitala Powiatowego w Kętrzynie” znak postępowania 13/PP/2018, Zamawiający udziela wyjaśnień do zapytania ofertowego o następującej treści:

**Pytanie/Wniosek 1:**

Pozycja 7. Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie ww. pozycji elektrody o wymiarach 45 x 42 mm (okrągła – średnica 42 mm, z języczkiem ułatwiającym zakładanie – średnica 45 mm), pozostałe parametry oferowanych elektrod będą zgodne z opisem przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź 1:**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie/Wniosek 2:**

Pozycja 7. Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie ww. pozycji elektrody prostokątnej o wymiarach 44 x 30 mm, pozostałe parametry oferowanych elektrod będą zgodne z opisem przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź 2:**

Nie, Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie/Wniosek 3:**

Rozdz. VI Zapytania ofertowego pkt. 1 ppkt. 2). Prosimy o dopuszczenie możliwości załączenia również ulotek dystrybutora, które będą spełniały wszystkie wymogi wymienione w rozdziale VI pkt. 1 ppkt. 2).

**Odpowiedź 3:**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie/Wniosek 4:**

Projekt Umowy §8 ust. 1. Wnosimy o wykreślenie postanowień § 8 ust.1 Projektu Umowy przewidujących nałożenie na wykonawcę kar umownych w przypadku opóźnienia w dostawie towaru bądź wymiany towaru posiadającego wady na produkty wolne od wad. W tym przypadku zastosowanie znajdują ogólne reguły prawa cywilnego określające odpowiedzialność sprzedawcy za wady rzeczy (rękojmia) oraz odpowiedzialność gwarancyjną (gwarancja).

Alternatywnie wnosimy o zmniejszenie wysokości kar umownych jak wygórowanych i niewspółmiernie wysokich do poziomu 0,3% wartości towaru objętego opóźnieniem za każdy dzień zwłoki. Jednocześnie wnosimy o wprowadzenie uprawnień dla wykonawcy polegającego na możliwości nałożenia kary umownej na zamawiającego w przypadku dopuszczenia się przez niego zwłoki w płatności za dostarczony towar w wysokości 0,1%/dzień opóźnienia oraz kary umownej w przypadku złożenia nieuzasadnionej reklamacji w wysokości dwukrotnej wysokości kosztów poniesionych przez wykonawcę na jej rozpatrzenie.

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany umowy.

**Pytanie/Wniosek 5:**

Projekt Umowy §8 ust. 2,3. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę wysokości kar umownej za odstąpienie od umowy do części niezrealizowanej umowy zamiast wartości nominalnej umowy, tj. w § 8 ust. 2,3 projektu umowy zamiast zwrotu „wartości brutto umowy (§6 ust. 1)” wpisanie zwrotu: „wartości niezrealizowanej części umowy”

Wskazanie 10%% całkowitej wartości umowy za odstąpienie od części umowy jest nieadekwatne do szkody, którą Szpital może z tego tytułu ponieść. Obwarowanie Wykonawcy tak wysokimi karami umownymi stoi w sprzeczności z istotą instytucji kary umownej. Zgodnie z Orzecznictwem Sądu Najwyższego (Wyrok z dnia 29.12.1978r., IV CR 440/798) "Kara umowna – jako rażąco wygórowana powinna ulec zmniejszeniu w stopniu dostosowanym do tej dysproporcji. W przeciwnym razie kara umowna – tracąc charakter surogatu odszkodowania (art.483 § 1 k.c.) - prowadziłaby do nie uzasadnionego wzbogacenia wierzyciela".

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 139 ustawy prawo zamówień publicznych w do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się posiłkowo przepisy kodeksu cywilnego. Kluczowy natomiast przepis kodeksu cywilnego dotyczący zasady swobody zawierania umów, art. 3531 k.c., odwołuje się do takich klauzul generalnych jak „właściwość (natura) stosunku prawnego” oraz „zasady współzycia społecznego”. Zamawiający, będąc stroną narzucającą treść umowy, kształtując jej treść, musi mieć na względzie w/w przepis i mieć na uwadze fakt, że treść i cel umowy nie może sprzeciwiać się w/w klauzulom generalnym. Prawo Zamawiającego do kształtowania umowy jest ograniczone również art. 5 kc, zgodnie z którym nie można czynić ze swojego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno – gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współzycia społecznego, a działanie polegające na czynieniu takiego użytku nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. Bez wątpienia nakładanie na Wykonawcę kary umownej odnoszącej się do wartości całej umowy, a nie tylko jej niezrealizowanej części w przypadku odstąpienia od umowy powoduje bezpodstawne wzbogacenie się Zamawiającego, bowiem jego ewentualna szkoda ogranicza się jedynie do wartości niezrealizowanej na skutek odstąpienia części umowy.

**Odpowiedź 5:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany umowy.

**Pytanie/Wniosek 6:**

Projekt Umowy §8 ust. 2,3. Wnosimy o zmniejszenie wysokości kar umownych w przypadku rozwiązania lub odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Wykonawcy oraz w przypadku rozwiązania lub odstąpienia przez Wykonawcę od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego jak wygórowanych i niewspółmiernie wysokich do poziomu 3% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

**Odpowiedź 6:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany umowy.

**DYREKTOR**  
Szpitala Powiatowego w Ketrzynie  
*Jerzy Godlewski*  
.....  
(podpis Zamawiającego)