



Opole, 14.05.2024r.

Nr sprawy : **NZP.2800.32.1.2024-TP.AK**

WYJAŚNIENIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym, zgodnie z art. 275 pkt. 1 Ustawy PZP z dnia 11 września 2019 r., którego przedmiotem jest: „**Dostawa generatorów elektrochirurgicznych kompatybilnych z posiadanym przez Zamawiającego systemem zamykania naczyń dla SP ZOZ OCO w Opolu**”. Nr NZP.2800.32.2024-TP.

Działając w oparciu o art. 284 i art. 286 z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2023 poz. 1605) Zamawiający udziela wyjaśnień w zakresie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Pytania I

Pytanie nr 1

Dotyczy § 1 ust. 7 pkt. b) projektowanych postanowień umowy

Wnosimy do Zamawiającego o dopuszczenie możliwości, że asortyment jest własnością spółki/firmy należącej do tej samej grupy kapitałowej co Wykonawca, przy jednoczesnym oświadczeniu Wykonawcy, że ma prawo tym sprzętem rozporządzać i czerpać z tego tytułu korzyści, jest wolny od wad fizycznych i prawnych, nie jest obciążony żadnymi prawami osób trzecich oraz nie jest przedmiotem żadnego postępowania egzekucyjnego i zabezpieczenia.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu Załącznika nr 3 Projektu Umowy § 1 ust. 7 pkt. b. Pozostałe wymogi zgodnie z projektem umowy.

Pytanie nr 2

Dotyczy § 8 ust. 5 projektowanych postanowień umowy

Wnosimy o dokonanie zmiany § 8 ust 5 projektowanych postanowień umowy poprzez obniżenie określonej w nim maksymalnej wysokości kar umownych z 45% do 20 % wynagrodzenia netto Wykonawcy. Rolą art. 436 pkt 3 PZP nakazującego określenie maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony jest ochrona interesów wykonawców przed nieuzasadnionym zastrzeganiem w umowie wysokich kar umownych (M. Sieradzka (red.), Komentarz do art. 436 PZP [w:] Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Warszawa 2022). Zawarta w umowie maksymalna wysokość kar w wysokości aż 45% wynagrodzenia Wykonawcy jest rażąco wygórowana. Tak określona kara umowna prowadzi do zachwiania relacji pomiędzy wysokością wynagrodzenia za dostawę produktów na podstawie umowy a wysokością kary umownej. Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej maksymalna wysokość kar umownych powinna wynosić od 10% wynagrodzenia netto do 30% wynagrodzenia brutto (wyrok KIO z 22.08.2023 r., 2327/23). Co więcej, w orzecznictwie uznaje się, że



nawet 20% wynagrodzenia umownego może być uznana za karą rażąco wygórowaną (por. wyrok Sądu Najwyższego z 27.04.2022 r., II CSKP 59/22, wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z 29.06.2022 r., I AGa 205/21). Co prawda 436 pkt 3 PZP nie określa maksymalnego poziomu kar wiążącego wszystkich zamawiających, jednak w jednej z wersji projektu ustawy proponowano, aby łączna wysokość kar umownych nie mogła przekroczyć właśnie 20% wartości netto umowy (E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2024, art. 436). Powyższe uzasadnia obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych co najmniej do 20% wynagrodzenia netto Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany Załącznika nr 3 – Projekt Umowy w § 8 ust 5 poprzez obniżenie określonej w nim maksymalnej wysokości kar umownych z 45% na 35 % wynagrodzenia brutto Wykonawcy.

Zamawiający modyfikuje terminy wskazane w SWZ i Ogłoszeniu poprzez:

- 1) zmianę w SWZ
- 2) zmianę Załącznika nr 3 – Projekt Umowy
- 2) zmianę Ogłoszenia

Zamawiający modyfikuje:

Termin składania ofert: na 17.05.2024 r. godz. 09:00

Termin otwarcia ofert: na 17.05.2024 r. godz. 09:05

Termin związania wykonawcy ofertą upływa w dniu: 15.06.2024 r.

Opracowały:

K. Wojdyła
A. Kubów

Zatwierdził:

Marek Staszewski

Dyrektor

Opolskiego Centrum Onkologii w Opolu

/dokument podpisany elektronicznie/