

Gdańsk, dnia 5 czerwca 2020 r.

D10.251.36.F.2020

**WYKONAWCY UBIEGAJĄCY SIĘ  
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA**

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ**

*Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 PZP, zgodnie z Ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych na:*

**„ DOSTAWA MATERIAŁÓW DO STERYLIZACJI, BUTELEK JEDNORAZOWYCH,  
USTNIKÓW, PRZEŚCIERADEŁ JEDNORAZOWYCH, KOŃCÓWEK LAKTACYJNYCH,  
SYSTEMÓW WSPOMAGAJĄCYCH KARMIENIE”**

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

**ZESTAW 1**

Czy Zamawiający dopuści w Pakiecie nr 4 Ustniki do spirometru Lungtest w wersji papierowej/tekturowej w jednym rozmiarze? Rozwiązanie tożsame z wymaganiem.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia opis przedmiotu zamówienia, zgodnie ze zmodyfikowanym formularzem asortymentowo-cenowym.

**ZESTAW 2**

Czy Zamawiający w Pakiecie 2 dopuści sterylne, jednorazowego użytku butelki z PP (polipropylen) z gwintem i nakrętką, o pojemności 80ml, czytelna, w intensywnym czerwonym kolorze, nieścieralna skala z podziałką od 15 ml, co 5 ml, pole do wpisania indywidualnych oznaczeń, pakowane zbiorczo po 24 sztuki, posiadające otwarcie wielokrotne na strunę - taśmę klejącą, zapobiegające rozsterylizowaniu podczas korzystania z opakowania zbiorczego. Przeznaczone do zbierania, przechowywania, pasteryzacji, mrożenia i karmienia noworodków. Kompatybilne z nakrętkami wszystkich smoczków szpitalnych standard i z wymienionym w opisie laktatorem Medela ?

**Odpowiedź:** Podziałka musi obejmować również objętości poniżej 15 ml. Zgodnie z SIWZ.

Czy Zamawiający w Pakiecie 10 dopuści sterylne, jednorazowego użytku butelki z PP (polipropylen) z gwintem i nakrętką, o pojemności 140ml, czytelna, w intensywnym czerwonym kolorze, nieścieralna skala z podziałką od 15 ml, co 5 ml, pole do wpisania indywidualnych oznaczeń, pakowane w małe, higieniczne opakowania zbiorcze po 15

sztuki, posiadające otwarcie wielokrotne na strunę - taśmę klejącą, zapobiegające rozsterylizowaniu podczas korzystania z opakowania zbiorczego. Przeznaczone do zbierania, przechowywania, pasteryzacji, mrożenia i karmienia noworodków. Kompatybilne z nakrętkami wszystkich smoczków szpitalnych standard i z wymienionym w opisie laktatorem Medela ?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

Zgodnie z Ustawą o wyrobach medycznych z dn. 20.05.2010r. (Dz.U. nr 107 poz. 679) klasyfikacji i kwalifikacji wyrobów dokonuje wytwórca produktu. Asortymentu wymienionego w Pakiecie 2 i 10 wytwórca nie zaklasyfikował jako wyrób medyczny, ale oferowane, sterylne butelki o pojemności 80 ml, 140 ml posiadają deklaracje zgodności, certyfikat ISO i wszelkie wymagane certyfikaty potwierdzające najwyższą jakość i kompatybilność z akcesoriami szpitalnymi występującymi w oddziałach neonatologii i pediatrii. Zgodnie z ustawą brak statusu wyrobu medycznego nie dyskwalifikuje w/w wyrobów z używania w placówkach leczniczych, od kilkunastu lat są przedmiotem postępowań we wszystkich szpitalach w Polsce, butelki były przez wiele lat dostarczane do placówki Zamawiającego. Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie złożenia stosownego dokumentu, iż wymieniony asortyment nie został zaklasyfikowany jako wyrób medyczny w myśl Ustawy o wyrobach medycznych z dn. 20.05.2010 r. ale posiada wszystkie zgodnie z literą prawa dokumenty dopuszczające i zastosowanie zasady „o ile dotyczy”.

**Odpowiedź:** Zamawiający wymaga zaoferowania wyrobu medycznego.

### ZESTAW 3

Dotyczy Pakietu nr 7

1. Poz. 8 - Czy Zamawiający dopuści do oceny rękaw papierowo-foliowy płaski o szerokości 400 mm w miejsce rękawa o szerokości 420 mm?

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ.

2. Czy Zamawiający dopuści do oceny rękawy papierowo-foliowe do sterylizacji posiadające wszystkie oznaczenia, w tym kierunek otwierania, umieszczone na papierze od strony folii poza obszarem wypełnienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

3. Czy Zamawiający wymaga, aby na każdym rękawie papierowo-foliowym umieszczone było odniesienie do obowiązujących norm EN 868-3 i 5 oraz ISO 11607-1 i 2?

**Odpowiedź:** Dopuszcza, nie wymaga.

4. Czy Zamawiający wymaga zgodnie z pkt.4.6 normy PN EN 868-5, aby na każdym rękawie papierowo-foliowym umieszczona była nazwa wytwórcy?

**Odpowiedź:** Dopuszcza, nie wymaga.

5. Czy zgodnie z art. 11 ust. 8 Ustawy o Wyrobach Medycznych, który brzmi „zabronione jest umieszczanie znaków lub napisów, które mogą wprowadzić w błąd co do oznakowania znakiem CE lub numeru jednostki notyfikowanej lub które ograniczają widoczność lub czytelność znaku” Zamawiający wymaga, aby znak CE był umieszczony jedynie na opakowaniu zbiorczym i wewnątrz roli rękawów do sterylizacji? Takie oznakowanie stosuje większość przodujących producentów rękawów papierowo – foliowych, aby wykluczyć ryzyko błędnego odczytania oznaczenia CE przez personel medyczny. Szpital nie ma uprawnień do nadawania znaku CE wyrobom sterylizowanym.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ.

#### ZESTAW 4

Czy Zamawiający dopuści w Pakiecie nr 4 Ustniki do spirometru Lungtest w wersji papierowej/tekturowej w jednym rozmiarze? Rozwiązanie tożsame z wymaganiem.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia opis przedmiotu zamówienia., zgodnie z załączonym formularzem.

#### ZESTAW 5

1. Dotyczy Pakiet 3 - Prosimy o doprecyzowanie, że Zamawiający wymaga zestawów mikrobiologicznie czystych lub sterylnych. W opisie głównym Zamawiający pisze o wymogu zestawów sterylnych, a w wymaganiach ogólnych o mikrobiologicznie czystych lub sterylnych

**Odpowiedź:**

2. Dotyczy pakietów 2, 3, 9 i 10 – Prosimy o informację, czy Zamawiający wymaga dostarczenia, wraz z ofertą przetargową próbek produktowych, w celu przetestowania ich jakości i zgodności z zapisami SIWZ.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ Zamawiający w razie wątpliwości, czy oferowane dostawy spełniają wymagania określone przez Zamawiającego, zastrzegł sobie możliwość żądania min. po 1 sztuce próbek oferowanego wyrobu (bezpłatnych).

#### ZESTAW 6

Pakiet 1, poz. 2

Czy Zamawiający dopuści podkład o dł. 80m z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź:** Dopuszczalna jest wieka ilość podkładu w roli, z zachowaniem ilości sztuk zgodnie z SIWZ.

#### ZESTAW 7

1. Do §5 ust. 2 projektu umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego jako podmiotu działającego w branży medycznej, o

czym mowa w §5 ust. 2, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, iż jako spółka prawa handlowego ma obowiązek, w ciągu 15 dni od zatwierdzenia sprawozdania finansowego, do złożenia we właściwym sądzie rejestrowym, rocznego sprawozdania finansowego wraz z innymi dokumentami (uchwałą zatwierdzającą sprawozdanie finansowe, uchwałą o podziale zysku lub pokryciu straty, sprawozdania z działalności oraz opinii biegłego rewidenta). Powyższe dokumenty są składane do akt rejestrowych spółki i są one dostępne nieodpłatnie dla każdego, kto zamówi do przeglądu akta interesującej go spółki. Złożone przez Zamawiającego sprawozdanie pozwala na dostarczenie informacji użytkownikom zewnętrznym oraz zapewnienia przejrzystości działalności spółki. Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 8 ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym, Krajowy Rejestr Sądowy jest jawny, więc zainteresowany podmiot może mieć dostęp do informacji w nim ujawnionych. Ustawa o Krajowym Rejestrze Sądowym, w art. 10 wskazuje, iż każdy ma prawo przeglądania akt rejestrowych podmiotów wpisanych do Krajowego Rejestru Sądowego.

2. Do treści §6 ust. 1 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia? Jednocześnie prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Przepis art. 522 Kc ma zastosowanie niezależnie od zapisów umownych.

3. Do treści §6 ust. 2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającej reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie reklamowanego zamówienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

4. Do treści §6 ust. 3 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.". Jednocześnie prosimy

wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowej kary umownej przez Zamawiającego, gdyż wcześniejsza część wskazanego zapisu przy dokonaniu zakupu zastępczego zobowiązuje już Zamawiającego do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

5. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §6 ust. 5 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

**Odpowiedź:** W stosunku do zamawiającego nie zachodzą przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością”.

7. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;
- weksła in blanco wraz z deklaracją;
- poręczenia podmiotu trzeciego, np. wspólnika lub organu założycielskiego;
- zabezpieczenia rzeczowego np. zastawu rejestrowego

lub w jakiegokolwiek innej formie stanowiącej zabezpieczenie wierzytelności Wykonawcy skuteczne w przypadku ewentualnego otwarcia w stosunku do Zamawiającego postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego? Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.



## ZESTAW 8

Dot. pakietu nr 2, oraz pakietu nr 10.

Pyt. Nr 1 - dotyczy pakietu nr 2 oraz 10 Zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych z dn. 20.05.2010r (Dz. U. Nr 107 poz. 679) klasyfikacji i kwalifikacji wyrobów dokonuje wytwórca produktu. Asortymentu wymienionego w pakiecie nr 2 oraz 10 wytwórca nie zaklasyfikował jako wyrób medyczny, ale oferowane produkty posiadają deklarację zgodności. Zgodnie z ustawą brak statusu wyrobu medycznego nie dyskwalifikuje jednak w/w wyrobów z używania w placówkach leczniczych - od kilkunastu lat są przedmiotem postępowań w większości szpitali w Polsce (butelki są wykorzystywane w bankach mleka i największych ośrodkach neonatologicznych). W związku z tym zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie wyżej wymienionego produktu który posiada dokument dopuszczający go do obrotu i zastosowanie zasady „o ile dotyczy”. Prosimy o dopuszczenie w/w asortymentu celem zaproponowania atrakcyjnej oferty. W przypadku odmowy prosimy o wyjaśnienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza.

Pyt. Nr 2- dotyczy pakietu nr 2 Czy Zamawiający dopuści do oceny butelki jednorazowego użytku z nakrętką mikrobiologicznie czyste lub sterylne gotowe do użycia wykonane z polipropylenu (PP) nie zawierające Bisphenolu A ze standardowym gwintem- kompatybilne m.in. z laktatorami szpitalnymi (producent Medela Polska Sp.z o.o.) oraz smoczkami do butelek, butelki szczelne i odporne na przecieki, z nieprzeskakującą nakrętką podczas dokręcania butelki, z wyraźnie zaznaczoną czytelną skalą o pojemności 50 ml o skali od 5ml do 50ml, umieszczona co 5ml, przeznaczone do użytku szpitalnego,(butelki przeznaczone są do pasteryzacji, przechowywania, zamrażania mleka kobiecego) na butelce nadrukowana jest informacja o dacie ważności i numer LOT natomiast na opakowaniu zbiorczym pozostałe informacje, co jest zgodne z prawem RP. Prosimy o dopuszczenie w/w asortymentu celem zaproponowania atrakcyjnej oferty. W przypadku odmowy prosimy o wyjaśnienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza.

Pyt nr 3- dotyczy pakietu nr 2 Czy Zamawiający dopuści do oceny butelki jednorazowego użytku z nakrętką mikrobiologicznie czyste lub sterylne gotowe do użycia wykonane z polipropylenu (PP) nie zawierające Bisphenolu A ze standardowym gwintem- kompatybilne m.in. z laktatorami szpitalnymi (producent Medela Polska Sp.z o.o.) oraz smoczkami do butelek, butelki szczelne i odporne na przecieki, z nieprzeskakującą nakrętką podczas dokręcania butelki, z wyraźnie zaznaczoną czytelną skalą o pojemności 100 ml o skali od 10ml do 100ml, umieszczona co 2ml, przeznaczone do użytku szpitalnego, (butelki przeznaczone są do pasteryzacji, przechowywania, zamrażania mleka kobiecego) na butelce nadrukowana jest informacja o dacie ważności i numer LOT natomiast na opakowaniu zbiorczym pozostałe informacje, co jest zgodne z prawem RP. Prosimy o dopuszczenie w/w asortymentu celem zaproponowania atrakcyjnej oferty. W przypadku odmowy prosimy o

wyjaśnienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza.

Pyt nr 4- dotyczy pakietu nr 10 Czy Zamawiający dopuści do oceny butelki jednorazowego użytku z nakrętką mikrobiologicznie czyste lub sterylne gotowe do użycia wykonane z polipropylenu (PP) nie zawierające Bisphenolu A ze standardowym gwintem- kompatybilne m.in. z laktatorami szpitalnymi (producent Medela Polska Sp.z o.o.) oraz smoczkami do butelek, butelki szczelne i odporne na przecieki, z nieprzeskakującą nakrętką podczas dokręcania butelki, z wyraźnie zaznaczoną czytelną skalą o pojemności 130 ml o skali od 10ml do 130ml, umieszczona co 2ml, przeznaczone do użytku szpitalnego, (butelki przeznaczone są do pasteryzacji, przechowywania, zamrażania mleka kobiecego) na butelce nadrukowana jest informacja o dacie ważności i numer LOT natomiast na opakowaniu zbiorczym pozostałe informacje, co jest zgodne z prawem RP. Prosimy o dopuszczenie w/w asortymentu celem zaproponowania atrakcyjnej oferty. W przypadku odmowy prosimy o wyjaśnienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza.

### ZESTAW 9

Pakiet nr 1 poz. 1 i 2:

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie średnicy rolki min. 12cm.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza. Zgodnie z SIWZ.

Do Umowy

Prosimy o dopisanie do umowy następujących punktów:

1. Żadna ze Stron Umowy nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy spowodowane przez okoliczności niewynikające z winy danej Strony, w szczególności za okoliczności traktowane jako Siła Wyższa.
2. Dla celów Umowy "Siła Wyższa" oznacza zdarzenie zewnętrzne, pozostające poza kontrolą Stron oraz niewiążące się z zawinionym działaniem Stron, którego Strony nie mogły przewidzieć i które uniemożliwia proces realizacji Umowy. Takie zdarzenia obejmują w szczególności: wojnę, rewolucję, pożary, powodzie, epidemie, akty administracji państwowej itp.
3. W przypadku zaistnienia Siły Wyższej, Strona, której taka okoliczność uniemożliwia lub utrudnia prawidłowe wywiązanie się z jej zobowiązań, niezwłocznie powiadomi drugą Stronę o takich okolicznościach i ich przyczynie. Wówczas Strony niezwłocznie ustalą zakres, alternatywne rozwiązanie i sposób realizacji Umowy. Strona zgłaszająca okoliczności musi kontynuować realizację swoich zobowiązań wynikających z Umowy w takim stopniu, w jakim jest to możliwe i musi szukać racjonalnych środków alternatywnych dla realizowania zakresu, jaki nie podlega wpływowi Siły Wyższej.
4. Jeżeli Siła Wyższa, będzie trwała nieprzerwanie przez okres 180 dni lub dłużej, Strony mogą w drodze wzajemnego uzgodnienia rozwiązać Umowę bez nakładania na żadną ze

Stron dalszych zobowiązań oprócz płatności należnych z tytułu prawidłowo wykonanych usług.

5. Stan Siły Wyższej powoduje odpowiednie przesunięcie terminów realizacji Umowy chyba, że Strony postanowiły inaczej.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody (dot. punktów od 1-5).

## ZESTAW 10

### **Pakiet 6:**

Czy zamawiający wymaga zaoferowania papieru, który posiada certyfikat niezależnej jednostki notyfikującej na potwierdzenie bariery mikrobiologicznej DIN 58953-6?

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ.

### **Pakiet 7:**

Czy Zamawiający oczekuje zaoferowania rękawów we wszystkich rozmiarach od jednego producenta? Każdy z producentów posiada indywidualne zalecenia dotyczące temperatury zgrzewów, więc przy stosowaniu rękawów pochodzących od różnych producentów istnieje konieczność każdorazowej zmiany ustawień zgrzewarki .

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

### **Pakiet 7:**

Czy Zamawiający wymaga zaoferowania rękawów do sterylizacji wykonanych z 7 warstwowego laminatu folii, (wraz z warstwą kleju), co minimalizuje ryzyko przedarcia i przekłucia opakowania, a zatem zwiększa bezpieczeństwo zawartości?

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ. Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

### **Pakiet 7:**

Czy Zamawiający wymaga zaoferowania rękawów do sterylizacji oznaczonych znakiem handlowym? Zgodnie z normą PN EN 868-5 pkt. 4.6.1.1. oznakowania rękawów powinny zawierać znak handlowy lub nazwę wytwórcy (pkt. C tej normy).

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ.

### **Pytanie dot. projektu umowy:**

1. Czy za dni robocze w rozumieniu wzoru umowy będą uważane dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy?

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza.

2. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 4 oraz w § 6 ust. 5 wzoru umowy zostało dodane zdanie o następującej (lub podobnej) treści: „Przed odstąpieniem od umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy;”?

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne odstąpienia od umowy, celowe jest aby przed odstąpieniem od umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie prawdopodobnie zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć odstąpienia od umowy i skutków odstąpienia od umowy, które są niekorzystne dla obu stron.



**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Zważywszy, że § 5 ust. 2 wzoru umowy zawiera oświadczenie wykonawcy, iż jest mu znany stan majątkowy Zamawiającego, jaki jest aktualnie stan majątkowy Zamawiającego (proszę o krótki opis)?

**Odpowiedź:** Zamawiający oświadcza, że na chwilę obecną nie zachodzą i według jego obecnej wiedzy nie będą zachodzić w okresie do końca trwania umowy przetargowej wobec Zamawiającego przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością”.

4. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 1 wzoru umowy wyrażenie „0,5% wartości brutto zamówienia częściowego” zostało zastąpione wyrażeniem „0,5% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie”?

Uzasadnione jest aby kara umowna była naliczana od wartości niedostarczonego towaru, nie zaś od wartości całego zamówienia. W przeciwnym razie, w przypadku częściowej realizacji zamówienia, kara umowna mogłaby być niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niedostarczonego towaru, a nawet mogłaby przewyższać wartość niedostarczonego towaru. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszałaby zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

5. Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 2 wzoru umowy wyrażenie „0,5% wartości brutto zamówienia częściowego” zostało zastąpione wyrażeniem „0,5% wartości brutto towaru niewymienionego w terminie na towar wolny od wad”?

Uzasadnione jest aby kara umowna była naliczana od wartości towaru niewymienionego w terminie na wolny od wad, nie zaś od wartości całego zamówienia. W przeciwnym razie, kara umowna mogłaby być niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości towaru niewymienionego w terminie na wolny od wad, a nawet mogłaby przewyższać wartość tego towaru. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszałaby zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 3 wzoru umowy słowo „opóźnienia” zostało zastąpione słowem „zwłoki”?

Uzasadnione jest aby kara była naliczana tylko za zwłokę (czyli opóźnienie zawinione przez wykonawcę), nie zaś także za wszelkie inne opóźnienia, czyli niezawinione przez wykonawcę. Nie ma uzasadnienia rozszerzanie odpowiedzialności wykonawcy także na niezawinione naruszenie terminu. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2014 r. KIO 1338/14; KIO 1377/14, „kara umowna należy się za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy (art. 483 i nast. Kodeksu cywilnego), a więc tradycyjnie za zwłokę, a nie każde opóźnienie w wykonaniu umowy.” Podobne stanowisko Krajowa Izba Odwoławcza zajęła w wyroku z dnia 3 sierpnia 2015 r. KIO 1546/15 stwierdzając „uprawnienie do dochodzenia kar umownych w wypadku zaistnienia opóźnienia (a nie zwłoki) powoduje niestuszne obciążanie wykonawcy skutkami okoliczności, za które nie będzie on ponosił winy i nie będzie miał żadnego wpływu na ich zaistnienie. Obciążenie wykonawcy ryzykiem za wszelkie zdarzenia prowadzące do nieterminowego spełnienia świadczenia w sposób oczywisty prowadzi do zachwiania

*równowagi stron stosunku zobowiązaniowego, będącej jego właściwością, co pozostaje w sprzeczności z zasadą swobody umów, o jakiej mowa w art. 353<sup>1</sup> k.c."*

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 6 ust. 4 wzoru umowy wyrażenie „10% wartości brutto określonej w § 1 ust. 5” zostało zastąpione wyrażeniem „10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy”?

Uzasadnione jest aby kara umowna za odstąpienie od umowy była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, w przypadku odstąpienia od umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna mogłaby okazać się niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara byłaby rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszałaby zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Udzielając odpowiedzi na powyższe pytania proszę wziąć pod uwagę bieżące orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej dotyczące umów.

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 r. KIO/UZP 767/09, „*mimo iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy Wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były jak najbardziej zrównoważone*”. Podobne stanowisko Krajowa Izba Odwoławcza zajęła w wyroku z dnia 21 lutego 2008 r. KIO/UZP 97/08, w wyroku z dnia 27 grudnia 2011 r. KIO 2649/11, w wyroku z dnia 17 grudnia 2012 r. KIO 2631/12, KIO 2655/12 oraz w wielu innych orzeczeniach.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

## ZESTAW 11

Dotyczy pakietu nr 2

1. Czy Zamawiający dopuści do oceny butelki o pojemności 50 ml lub 130 ml, spełniające wszystkie pozostałe wymogi SIWZ?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza. Wymagania zgodnie z SIWZ.

2. Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający oczekuje produktów pojedynczo pakowanych (a'1 szt.) czy zbiorczo pakowanych (a'40 szt.)?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza obydwie możliwości.

Dotyczy pakietu nr 3

3. Czy Zamawiający dopuści zestaw osobisty spełniający wymagania SIWZ z membraną oddzielnie pakowaną?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza. Wymagania zgodnie z SIWZ.

Dotyczy pakietu nr 10

4. Czy Zamawiający dopuści do oceny butelki o pojemności 130 ml, spełniające wszystkie pozostałe wymogi SIWZ?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza (min. 140 ml)

5. Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający oczekuje produktów pojedynczo pakowanych (a'1 szt.) czy zbiorczo pakowanych (a'40 szt.)?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza obydwie możliwości.

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 pzp modyfikuje treść SIWZ w w/w zakresie. Wszelkie wyjaśnienia, dopuszczenia i zmiany SIWZ stanowią integralną część SIWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty. Jednocześnie Zamawiający załącza zmodyfikowany załącznik nr 1 A do SIWZ z uwzględnieniem wprowadzonych zmian.

W związku z powyższym Zamawiający wyznacza nowy termin składania ofert tj. **22.06.2020 r.** do godz. **10:00**. Otwarcie ofert w tym samym dniu o godz. **11:00**.

**Zatwierdził:**

  
WICEPREZES  
ds. ekonomicznych  
Piotr Wróblewski

**Załączniki:**

- zał. 1 A do SIWZ
- sprostowanie ogłoszenia o zamówieniu

*Sporządził Sekretarz komisji  
Marta Muszyńska- Orciuch*