



70/PNE/SW/2019

Sosnowiec, 10.12.2019r.

Dotyczy: postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pt. „Sprzęt jednorazowy do leczenia udaru niedokrwiennego, tętniaków wewnątrzczaszkowych, malformacji tętniczo-żylnych i przetok oponowych; zestaw do znieczulenia podpajęczynówkowego; zestaw do wkłucia centralnego”

#### INFORMACJA DLA WYKONAWCÓW

Zamawiający informuje, iż zachodzą przesłanki opisane w art. 12a ust 1, ustala nowe terminy składania i otwarcia ofert tj.

- Oferty oraz wadium należy składać do dnia 18.12.2019 r., do godz. 09:00
- Otwarcie ofert odbędzie dnia 18.12.2019 r., o godz. 10:00

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst ujednolicony Dz.U. 2019., poz. 1843 ze zm), udostępniamy treść zapytań wraz z wyjaśnieniem wszystkim uczestnikom postępowania, bez ujawniania źródła zapytania.

#### ZESTAW 1

##### Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie pozycji 18 (mikrocewnik z balonem dwukanałowym) z Części nr 3?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

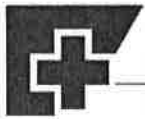
#### ZESTAW 2

##### Pytanie 1

Dot. części 11

Czy Zamawiający dopuści zestaw do wkłucia centralnego z serwetą 80 cm x 75 cm z otworem 6 cm x 15 cm i przyklepcem wokół otworu + 4 przylepce na rogach serwety zamiast serwety ok. 60 cm x 50 cm (nie mniejsza) z otworem 10 cm i przyklepcem wokół otworu + 2 przylepce na rogach górnej, węższej części?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zgodnie z SIWZ .



## Pytanie 2

Dot. części 11

Czy Zamawiający dopuści zestaw do wklucia centralnego z imadłem metalowym 15 cm zamiast 13cm?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że dopuszcza.

## Pytanie 3

Dot. części 12

Czy Zamawiający dopuści zestaw do znieczulenia podpajęczynówkowego z serwetą 80 cm x 75 cm z otworem 6 cm x 15 cm i przyplepcem wokół otworu + 4 przylepce na rogach serwety zamiast serwety ok. 60-50 cm (nie mniejsza) z otworem 10 cm i przyplepcem wokół otworu +2 przylepce na rogach górnej, węższej części?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że dopuszcza.

## Pytanie 4

Dot. części 12

Czy Zamawiający dopuści zestaw do znieczulenia podpajęczynówkowego z serwetą z warstwą chłonną 60x60cm zamiast serwety z warstwą chłonną ok 60 x 50 cm?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że dopuszcza.

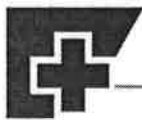
## ZESTAW 3

### Pytanie nr 1

#### Dot. Części nr 12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w części nr 12 niżej opisanego zestawu?

- serweta z laminatu 2-warstwowego na plecy 60x50 cm z otworem 6x8cm cm i przyplepcem wokół otworu, gramatura min. 60 g/m<sup>2</sup> – 1 szt.
- serweta foliowana z warstwą chłonną 75 x 45 cm do zawinięcia zestawu – 1 szt.,
- pęseta plastikowa zielona – 1 szt.
- kompresy gazowe włókninowe 30g, 4W 7,5 x 7,5 cm 10 szt
- strzykawka 3 ml – 1 szt
- strzykawka 5 ml – 1 szt
- igła iniekcyjna 1,2 x 40mm – 1 szt.



- Iгла iniekcyjna 0,5 x 25mm – 1 szt.

-opatrunek włókninowy z wkładem chłonnym ok 5x7 cm- 1 szt.

Zestawy sterylne, składniki zestawu umieszczone w misce nerkowatej 300ml i opakowane papier-folia z etykietą w języku polskim zawierają pełną identyfikację wyrobu i składu z minimum 2 naklejkami do wklejania do dokumentacji medycznej

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że zgodnie z SIWZ.

#### **ZESTAW 4**

##### **Pytanie nr 1**

Czy Zamawiający mając na myśli opakowania podlegające lub nie, recyklingowi lub biodegradacji miał na myśli opakowanie typu torebka papierowo-foliowa, blister lub opakowanie tyvek, w które asortyment jest bezpośrednio zapakowany czy też opakowanie zbiorcze zewnętrzne typu karton?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że wymóg dotyczy opakowań w które asortyment jest bezpośrednio zapakowany oraz opakowań zbiorczych.

##### **Pytanie nr 2**

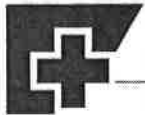
Czy Zamawiający zgodzi się na zaferowanie zestawu do wkłucia centralnego z serwetą główną pozbawioną 2 przyłepców na rogach serwety?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że dopuszcza.

##### **Pytanie nr 3**

Czy Zamawiający oczekuje zaferowania zestawu biozgodnego, czyli spełniającego wymagania normy PN-EN 10993-5, 10, (nie jest cytotoksyczny, nie powoduje drażnienia i uczulenia pacjenta)? Spełnienie normy należy potwierdzić kartą danych technicznych.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że dopuszcza.



#### Pytanie nr 4

Czy Zamawiający oczekuje zaofiarowania zestawu biozgodnego, czyli spełniającego wymagania normy PN-EN 10993-5, 10, (nie jest cytotoksyczny, nie powoduje drażnienia i uczulenia pacjenta)? Spełnianie normy należy potwierdzić kartą danych technicznych.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

#### Pytanie nr 5

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

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 151<sup>9</sup> § 1 Kodeksu Pracy za dni robocze w rozumieniu wzoru umowy uważane będą dni za od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy.

#### Pytanie nr 6

Ile minimalnie będą wynosić terminy dostaw wskazane przez Zamawiającego w harmonogramie dostaw, o którym mowa w § 3 ust. 4 i 6 wzoru umowy (ile dni od złożenia zamówienia)?

Odpowiedź na powyższe pytanie ma istotne znaczenie dla odpowiedniej kalkulacji oferowanej ceny

Odpowiedź: Zamawiający odsyła do treści SIWZ. Zamawiający informuje, że powyższy zapis wynika z zastosowanych kryteriów oceny ofert.

#### Pytanie nr 7

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 8 ust. 1 lit. a) wzoru umowy słowo „opóźnienia” zostało zastąpione słowem „zwłoki”? Uzasadnione jest aby kara była naliczana tylko za zwłokę (czyli opóźnienie zawinione przez wykonawcę), nie zaś za wszelkie opóźnienia, czyli także 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 niesłuszne 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



*proceeds to the disturbance of the balance of the contractual relationship, being its property, which remains in contradiction with the principle of freedom of contract, as stated in art. 353<sup>1</sup> k.c."*

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

#### **Pytanie nr 8**

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 8 ust. 1 lit. a) wzoru umowy wyrażenie „1% wynagrodzenia umownego brutto określonego dla danej części w § 5 ust. 3 umowy” zostało zastąpione wyrażeniem „1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie”?

Uzasadnione jest aby kara umowna za nieterminową dostawę była naliczana od wartości niedostarczonych towarów, nie zaś od wartości całej części zamówienia. W przeciwnym razie kara umowna byłaby niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niedostarczonych towarów, a nawet mogłaby przewyższać wartość niedostarczonych towarów. 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.

Warto zacytować wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 marca 2011 r. KIO 475/11: „Izba podzieliła stanowisko Odwołującego, że kara umowa to surogat odszkodowania i zasadniczo powinna być ustalana na poziomie odzwierciedlającym wysokość ewentualnej szkody. Tymczasem zastosowany przez Zamawiającego mechanizm naliczania kar umownych od całej wartości umowy mógłby znaleźć zastosowanie także w przypadku zwłoki w dostawie urządzeń o małej wartości, które również wchodzi w skład przedmiotu zamówienia. Takie ukształtowanie stosunku prawnego w ocenie Izby stanowi nadużycie przyznanego Zamawiającemu prawa podmiotowego. Za uzasadnione należy uznać żądanie Odwołującego, aby kary umowne za zwłokę w dostawie poszczególnych urządzeń obliczane były w stosunku procentowym nie do wartości całego zamówienia, lecz w stosunku do tego elementu zamówienia, z dostawą którego wykonawca popadł w zwłokę.”

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zamawiający informuje również, iż instytucja kary umownej w głównej mierze spełnia funkcję stymulacyjną i prewencyjną. Wynika to z tego, że w warunkach kontraktu umowa pozostaje czasami jedynym środkiem dyscyplinującym i motywującym wykonawcę dłużnika do wykonania zobowiązania zgodnie z treścią umowy (KIO w wyrokach z dnia 29 stycznia 2013 r., sygn.. akt: 113/13, 117/13). Stanowisko to jest ściśle związane z wyrokiem Sądu Apelacyjnego z 12 października 2018 roku (sygn..akt. I Aga 111/18). W orzeczeniu tym sąd uznał, że „(...) o rażąco wygórowaniu kary umownej można mówić np. wtedy jej wysokość jest równa bądź zbliżona do wartości samego zobowiązania.(...)”.



### Pytanie nr 9

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 8 ust. 1 lit. b) oraz w 8 ust. 2 wzoru umowy wyrażenie „10% wynagrodzenia umownego brutto określonego dla danej części w § 5 ust. 3 umowy” 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, zwłaszcza w przypadku odstąpienia od umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna byłaby 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.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zamawiający uzasadnia swoje stanowisko wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 9 lutego 2005 (sygn.. akt II CK 420/04) zgodnie z którym „Kara umowna może być uznana za rażąco wygórowaną, gdy jest ona równa bądź zbliżona do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym je przewidziano. Nie jest jednak wykluczona w tej wysokości, jeżeli dłużnik za okres, za który została wyliczona, nie spełnił świadczenia w ogóle. W takim bowiem wypadku usiałby podważać ważność umowy w zakresie wysokości kary umownej, ze względu na jej sprzeczność z prawem bądź zasadami współżycia społecznego.”

### Pytanie nr 10

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 8 ust. 2 wzoru umowy zostało wykreślone wyrażenie „,bez konieczności uprzedniego wzywania Wykonawcy do należytej realizacji umowy,” oraz dodane zdanie o następującej (lub podobnej) treści: „Przed odstąpieniem od umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

## ZESTAW 5

### Pytanie nr 1

Czy Zamawiający dopuści możliwość zaofiarowania zestawu o następującym składzie i parametrach:

- 4 x tufery gazowe 20N, wielkości śliwki
- 1 x kleszczyki plastikowe, 14 cm
- 1 x pęseta plastikowa 12,5 cm
- 1 x strzykawka Luer Lock 10 ml
- 1 x igła podskórna zielona 21 G x 1 1/2 (0,8 x 40 mm) w niepirogennym opakowaniu
- 1 x ostrze - skalpel 6,5 cm – zakrzywiony- zapakowany



- 1 x samoprzylepny, przezroczysty opatrunek 10 cm x 15 cm
- 6 x kompresy gazowe, 8 warstw, 17 nitek, 7,5 cm x 7,5 cm
- 1 x metalowy igłotrzymacz Derf 13 cm
- 1 x nieprzylepna, barierowa serweta z włókniny (PP/PE)-55 g/m<sup>2</sup>, 45 cm x 75 cm
- 1 x serweta 2-częściowa (składa się z 2 oddzielnych serwet) z regulacją otworu, barierowa serweta z włókniny PP + PE, w rozmiarze 45 cm x 75 cm, o gramaturze - 55 g/m<sup>2</sup>, otwór przylepny
- 1 x igła podskórna, różowa, 18 G 1 1/2 (1,2 x 40 mm); w niepirogennym opakowaniu

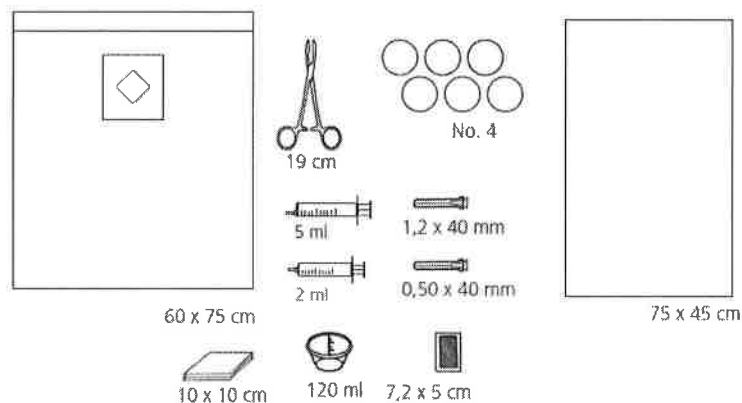
**Odpowiedź :** Zgodnie z SIWZ.

### Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania zestawu o następującym składzie i parametrach:

- 1 x serweta 2-warstwowa na stół narzędziowy 75 x 45 cm (opakowanie zestawu)
- 1 x serweta 2-warstwowa epiduralna przylepna 60 x 75 cm, otwór przylepny romb 10 x 10 cm decentralnie
- 1 x igła iniekcyjna 25 G, 0,50 x 40 mm
- 1 x igła iniekcyjna 18 G, 1,20 x 40 mm
- 1 x strzykawką 2 ml Luer, 2 części, biała, centralna
- 1 x strzykawką 5 ml Luer, 2 części, biała, decentralna
- 1 x opatrunek na ranę operacyjną 7,2 x 5 cm
- 1 x kleszczyki plastikowe proste do mycia pola operacyjnego 19 cm, niebieskie
- 3 x kompresy z włókniny 10 x 10 cm, 6 warstw, 30g/m<sup>2</sup>
- 6 x tuffer z gazy 24 x 24 cm, 20 nitek
- 1 x pojemnik plastikowy 120 ml (9,2 x 3 cm), z podziałką, przezroczysty niebieski

Zestaw zapakowany w foliowe opakowanie jednostkowe z etykietą w języku polskim zawierającą pełną identyfikację wyrobu i składu oraz min. 2 naklejki do wklejenia do dokumentacji medycznej.



**Odpowiedź :** Zgodnie z SIWZ.



### Pytanie nr 3

Czy Zamawiający zgadza się aby w §8 ust. 1a i 2a wzoru umowy słowo „opóźnienia” zostało zastąpione słowem „zwłoki”?  
Uzasadnione jest aby przesłanką naliczenia kary umownej była zwłoka (czyli opóźnienie zawinione przez wykonawcę), nie zaś za wszelkie opóźnienia, czyli także niezawinione przez wykonawcę. Nie ma uzasadnienia rozszerzenie 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.”

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

### Pytanie 4

Wnosimy o zmianę zapisów umowy dotyczących zasad zastrzegania kar umownych w następującym zakresie:

- § 8, ust. 1 pkt a) – w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części brutto zamówienia, za każdy dzień zwłoki względem terminów wskazanych w harmonogramie dostaw lub terminu głównego, o którym mowa w §3 ust. 6 umowy,
- § 8, ust. 1 pkt b) – w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy brutto
- § 8, ust. 2 – w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy brutto

Uzasadnione jest aby kara umowna była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy/dostawy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, 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.

Mając powyższe na uwadze, zwraca się z prośbą o obniżenie wysokości kar umownych oraz modyfikację zasad ich naliczania, jak na wstępie.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

DYREKTOR  
Z poważaniem  
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego Nr 5  
im. św. Barbary w Sosnowcu

dr n. med. Alicja Ceglowska

