

Warszawa, dnia 01.06.2023 r.

### Wyjaśnienia treści SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia klasycznego o wartości zamówienia nie przekraczającej progów unijnych tj. 215 000 euro w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo Zamówień Publicznych, na **dostawę wyrobów medycznych jednorazowego i wielorazowego użytku. Oznaczenie sprawy: TP-35/23/JS.**

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęło zapytanie do treści SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia co następuje.

#### Pytanie nr 1:

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę treści SWZ poprzez zmodyfikowanie zapisu dot. § 13 ust.1.1 wzoru Umowy. Zamawiający w § 13 ust. 1.1 wskazał: Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kar umownych w przypadku:

- 1) niedostarczenia zamówionego towaru w terminie określonym w Umowie- w wysokości 1% wartości brutto towaru niedostarczonego w terminie, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki;

W ocenie Wykonawcy zaproponowana wysokość kary umownej za nieterminową dostawę jest niewspółmierna do ewentualnego uchybienia w sposobie realizacji świadczenia, do którego jest on zobowiązany w ramach Umowy, wysokość kary umownej na poziomie 1% za każdy dzień uchybienia terminowi, nie ma żadnego związku z funkcją jaką mają pełnić kary umowne, a może jedynie prowadzić do wzbogacenia Zamawiającego, co tym samym w sposób jednoznaczny narusza zasadę równości stron umowy. Zdaniem Wykonawcy postanowienie Umowy o wskazanej treści daleko wykracza poza cel, dla którego zastrzegana jest kara umowna, która ma kompensować negatywne dla wierzyciela konsekwencje wynikające ze stanu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i stanowić swego rodzaju zryczałtowane odszkodowanie. Odszkodowanie zaś powinno być adekwatne do szkody jaką może ponieść Zamawiający. Natomiast kara umowna w wysokości 1% za jeden dzień opóźnienia, w żaden sposób nie może odpowiadać ewentualnej szkodzie jaką może ponieść Zamawiający.

W kwestii rażąco wygórowanych kar umownych KIO zajęło stanowisko w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., Sygn. akt: KIO 2219/17, KIO 2228/17, KIO 2232/17, KIO 2234/17, gdzie stwierdziła, że „W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną”

W konsekwencji powyższych rozważań Wykonawca wnosi o zmianę treści SWZ poprzez zmianę postanowienia zawartego w § 13 ust 1.1 wzoru Umowy i obniżenie kary umownej do 0,5% wartości.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Z poważaniem

ZASTĘPCA KIEROWNIKA  
DZIAŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

  
Wioletta Dmowska

SPECJALISTA  
ds. Zamówień Publicznych  
  
mgr Joanna Stradomska