



# SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów  
ul. Topolowa 16

Sekretariat  
☎ 32 624 70 29  
☎ 32 623 94 28

Centrala  
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

Znak: SZP 128/03/2021

Chrzanów, 01.03.2021 r.

## Wykonawcy

### Dotyczy: odpowiedzi na zapytania do sprawy nr 13/2021 na dostawę rękawic sterylnych chirurgicznych.

- 1. Pakiet nr 1 poz. 1, 2, 3:** Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie przez to, że rękawice chirurgiczne w ww. pozycjach mają być przeznaczone do wykonywania zabiegów wysokiego ryzyka? Jakie parametry w związku z tym zapisem w opisie przedmiotu zamówienia mają posiadać rękawice? Opis rękawic chirurgicznych w pozycjach 1-3 wskazuje na rękawice przeznaczone do chirurgii ogólnej.

***Odp.:** Rękawice mają stanowić ochronę przed substancjami chemicznymi, zgodnie z normą EN ISO 374-1:2016, ochrona przed mikroorganizmami. Wszystkie zabiegi jakie wykonywane są na sali operacyjnej z użyciem środka ochrony indywidualnej.*

- 2. Pakiet nr 1 poz. 1, 2, 3:** Prosimy o dopuszczenie w ww. pozycjach rękawic chirurgicznych przeznaczonych wyłącznie do stosowania w chirurgii ogólnej, do zabiegów chirurgicznych, czynności wymagających warunków jałowych oraz zabiegów wymagających dużej precyzji.

***Odp.:** Rękawice mają stanowić ochronę przed substancjami chemicznymi, zgodnie z normą EN ISO 374-1:2016, ochrona przed mikroorganizmami. Wszystkie zabiegi jakie wykonywane są na sali operacyjnej z użyciem środka ochrony indywidualnej.*

- 3. Projekt umowy – par. 4 ust. 9, 12:** Prosimy o wydłużenie terminu wymiany towaru po uznaniu reklamacji z 2 na 7 dni roboczych. Wykonawca, aby wymienić reklamowany asortyment w przypadku reklamacji jakościowej musi najpierw zbadać zwrócony towar i następnie podjąć decyzję o uznaniu reklamacji. Załatwienie reklamacji wymaga spełnienia określonych procedur, co jest czasochłonne, dlatego też właściwe rozpatrzenie reklamacji i wymiana towaru w ciągu 2 dni jest trudne do wykonania. W razie pozostawienia zapisu wątpliwa będzie jego ważność w świetle przepisów kodeksu cywilnego, bowiem zapis nosi znamiona świadczenia niemożliwego.

***Odp.:** Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu w par. 4 ust. 9 do 5 dni roboczych, a w ust. 12 do 3 dni roboczych.*

- 4. Projekt umowy – par. 6 ust. 2 lit. c):** Prosimy o odniesienie kary umownej na 10% wartości brutto części umowy pozostałej do realizacji.



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108

Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



# SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów  
ul. Topolowa 16

Sekretariat  
☎ 32 624 70 29  
☎ 32 623 94 28

Centrala  
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

**Odp.:** Zamawiający wyraża zgodę na zapis w par. 6 ust.2 lit.c): „ za rozwiązanie umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę w wysokości 10% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy”.

- 5. Projekt umowy – par. 7 lit. 1 i 2** – ustawowa zmiana stawki podatku VAT: Prosimy o zmianę par. 7 ust. 1 i 2 umowy poprzez wprowadzenie zapisu, że ceny brutto ulegną zmianie przy podwyższeniu oraz obniżeniu stawki podatku VAT. Przy utrzymywaniu cen brutto na niezmiennym poziomie w przypadku podwyżki stawki podatku VAT, może zaistnieć sytuacja, że przez część trwania umowy, wykonawca będzie sprzedawał towar ze stratą. Wykonawca nie może sobie pozwolić na złożenie oferty z góry zakładając, że będzie ponosić stratę, w związku z czym od razu będzie musiał wliczyć ewentualną podwyżkę podatku w przygotowanej ofercie. Takie rozwiązanie jest z kolei niekorzystne dla Zamawiającego, ponieważ spowoduje przekroczenie wartości przeznaczonych na realizację, jak również uzyskanie wyższych cen od początku trwania umowy przetargowej. Dodatkowo powszechnie przyjęta zasada na gruncie orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej mówi o konstrukcyjnej zasadzie neutralności VAT dla podatnika - podatek ten powinien obciążyć nabywcę (odbiorcę) towarów, nie zaś Wykonawcę (dostawcę) - celem uniknięcia konieczności wprowadzenia zmian do treści umowy w przypadku urzędowej zmiany stawki podatku VAT. Obciążanie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawki podatku VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą.

**Odp.:** Nie, zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

- 6. Wnosimy o wykreślenie § 3 ust. 10 projektu umowy. UZASADNIENIE:** Kwestia cesji wierzytelności względem samodzielnego powszechnego zakładu opieki zdrowotnej została już uregulowana treścią powszechnie obowiązującego prawa, tj. w treści art. 54 ust 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (Dz.U. 2018 poz. 2190, ze zm.), w brzmieniu: „Czynność prawna mająca na celu zmianę wierzyciela samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej może nastąpić po wyrażeniu zgody przez podmiot tworzący. Podmiot tworzący wydaje zgodę albo odmawia jej wydania, biorąc pod uwagę konieczność zapewnienia ciągłości udzielania świadczeń zdrowotnych oraz w oparciu o analizę sytuacji finansowej i wynik finansowy samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej za rok poprzedni. Zgodę wydaje się po zasięgnięciu opinii kierownika samodzielnego publicznego zakładu opieki zdrowotnej.”

**Odp.:** Nie, zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

- 7. Wnosimy o modyfikację § 4 ust. 8 projektu umowy** poprzez wydłużenie terminu realizacji reklamacji do 5 dni roboczych. UZASADNIENIE Zamawiający, jako podmiot uprawniony do właściwie jednostronnego kształtowania treści umowy o zamówienie publiczne, nie może swego prawa podmiotowego nadużywać.



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108  
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



# SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów  
ul. Topolowa 16

Sekretariat  
☎ 32 624 70 29  
☎ 32 623 94 28

Centrala  
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

Kształtując treść umowy, musi mieć na uwadze ograniczenia wynikające z art. 3531 KC, a także zasady prawa cywilnego, wynikającej z art. 5 KC, zgodnie z którą nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub zasadami współzycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. (Zobacz wyrok z dnia 27 marca 2014 r. KIO 487/14 podobnie KIO 897/15 oraz SO w Lublinie w Wyroku z dnia 20 sierpnia 2014 sygn. II Ca 450/14).

**Odp.:** § 4 ust. 8 projektu umowy ma inne brzmienie. Natomiast Zamawiający wyraził zgodę na wydłużenie terminu w par. 4 ust. 9 do 5 dni roboczych - zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 3.

8. Wnosimy o modyfikację **§ 4 projektu umowy** poprzez dodanie do niego ust. 15 o treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania *każdomiesięcznie nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.*” UZASADNIENIE: Pandemia COVID-19 - w zrozumiały sposób - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania - nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotyczące szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych. W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przewyciężyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest w tym momencie oszacowanie - na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

**Odp.:** Nie, zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

9. Wnosimy o modyfikację **§ 6 ust. 2 lit. c) projektu umowy** poprzez obniżenie przewidzianych nią kary umownej do wysokości 5% wartości niezrealizowanego przedmiotu umowy. UZASADNIENIE: Podkreślamy, że obecne postanowienia projektu umowy dotyczące kar umownych kształtują kary umowne na rażąco wygórowanym poziomie, co może prowadzić do naruszenia art. 353(1) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018 poz. 1025, ze zm., dalej jako: „Kodeks cywilny”) oraz art. 484 § 2 i art. 5 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz.



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108  
Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892



# SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32–500 Chrzanów  
ul. Topolowa 16

Sekretariat  
☎ 32 624 70 29  
☎ 32 623 94 28

Centrala  
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

2019, ze zm.) poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i uprzywilejowanie pozycji Zamawiającego wobec Wykonawcy, polegające na nałożeniu w SIWZ rażąco wygórowanych kar umownych na Wykonawcę.

**Odp.:** *Nie, zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.*

- 10.** Wnosimy o modyfikację **§ 6 ust. 4 projektu umowy** poprzez wykreślenie z jego treści uprawnienia do kumulacji kar umownych naliczonych tytułem nienależytej realizacji umowy oraz nie wykonanie umowy. **UZASADNIENIE:** Zgodnie z orzecznictwem kumulowanie kar umownych naliczanych za nienależyte wykonanie zobowiązania, z karą umowną za niewykonanie tego samego zobowiązania nie jest możliwe (wyrok SN z 28.01.2011 r., CSK 315/10, OSNC-ZD 2011/4, poz. 85).

**Odp.:** *Zamawiający zmniejsza wysokość kar w par.6 ust. 4 do 10%.*

- 11.** Wnosimy o wykreślenie **§ 6 ust. 8 projektu umowy**. **UZASADNIENIE:** Podkreślamy, iż zgodnie z treścią art. 15r1 ust. 1 Ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.” Mając na uwadze powyższe niniejsze postanowienie umowy należy traktować jako nieważne.

**Odp.:** *Zamawiający zmienia zapis w § 6 ust. 8 projektu umowy na: „Zamawiający może potrącić należną mu karę z dowolnej należności Wykonawcy, z zastrzeżeniem postanowień zawartych w art. 15r1 ustawy z dnia 2.03.2020 o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych”.*

- 12.** Wnosimy o modyfikację **§ 7 ust. 3 projektu umowy** poprzez nadanie mu następującej treści: „Zmiany umowy opisane w ust. 1 tiret pierwsze i drugie wymagają zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności”

**Odp.:** *Zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.*

- 13.** Wnosimy o modyfikację **§ 7 ust. 1 tiret trzecie projektu umowy** poprzez dodanie do jego treści *in fine*: „Zmiana taka następuje automatycznie i dla swojej ważności nie wymaga zawarcia aneksu w formie pisemnej.”

**Odp.:** *Zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.*





# SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów  
ul. Topolowa 16

Sekretariat  
☎ 32 624 70 29  
☎ 32 623 94 28

Centrala  
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

- 14.** Wnosimy o modyfikację **§ 7 projektu umowy** poprzez dodanie do niego ust. 5 o treści: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.” **UZASADNIENIE:** Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.

**Odp.:** Zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

- 15.** Wnosimy o modyfikację **§ 9 ust. 3 projektu umowy** poprzez dodanie do jego treści: „za wyjątkiem przypadków umową przewidzianych.”

**Odp.:** Zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

**Z poważaniem**

Sporządziła:



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej

Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XII Wydział Gospodarczy KRS, Nr 0000015881, NIP 628 19 16 916, REGON 000310108

Nr konta: BANK PEKAO S.A. 38 1240 4748 1111 0000 4877 1892