



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
Wojewódzka Stacja Pogotowia Ratunkowego  
i Transportu Sanitarnego w Płocku**



Płock, dnia 29 września 2023 r.

TZPiZI.264.2106.23

**Wykonawcy uczestniczący  
w postępowaniu o udzielenie zamówienia  
publicznego nr postępowania  
TZPiZI-ZO.264/11/D/23**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego wartość zamówienia mniejsza jest od kwoty 130.000,00 zł, o której mowa w art. 2 ust. 1 pkt. 1 ustawy PZP z dnia 11 września 2019 roku, w związku z czym postępowanie Zamawiający prowadzi w formie zapytania ofertowego, zgodnie z Zarządzeniem nr 2/2021 z dnia 01 lutego 2021 roku Dyrektora SP ZOZ WSPRITS w Płocku w sprawie wprowadzenia *Regulaminu udzielania zamówień publicznych*.

**I. Do przedmiotowego zapytania ofertowego pn. „Sukcesywny zakup tlenu medycznego” wpłynęły następujące pytania:**

**Pytanie 1 :** Czy Zamawiający podpisze umowę z Wykonawcą w sprawie przedmiotowego zamówienia publicznego, podpisaną przez osobę/osoby upoważnione kwalifikowany podpisem elektronicznym, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę/osoby umocowane (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza zgodnie z zapisami zapytania ofertowego pkt VII ppkt 7.

**Pytanie 2 :** Prosimy Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

2. Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy, o której mowa w § 3 ust. 3 w przypadku, gdy dojdzie do odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca.

3. Zamawiający jest obowiązany zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy, o której mowa w § 3 ust. 3

**25<sup>lat</sup> Mazowsze**

KRS: 0000029842 NIP: 774-10-02-289 REGON: 610317845

Telefon: 24 267-84-00; fax: 24 267-84-15

e-mail: [sekretariat@wspritsplock.pl](mailto:sekretariat@wspritsplock.pl) <http://wspritsplock.pl>

Administratorem Państwa danych osobowych jest SP ZOZ Wojewódzka Stacja Pogotowia Ratunkowego i Transportu Sanitarnego w Płocku 09-400 Płock ul. Narodowych Sił Zbrojnych 5.

Więcej informacji dotyczących przetwarzania danych osobowych znajdą Państwo na stronie: <http://wspritsplock.pl> w zakładce ochrona danych.

w przypadku, gdy dojdzie do odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający.

Obecne zapisy dotyczące kar umownych (cytowany § 5 ust.2 i w konsekwencji 3) prowadzą do ustanowienia nadmiernych i nieadekwatnych obciążeń wykonawcy, naruszających zasadę proporcjonalności, w szczególności w stosunku do specyfiki zamówienia i uwarunkowań rynkowych, oraz naruszających zasadę równego traktowania i równości stron umowy, a także mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia zamawiającego względem wykonawcy (kary umowne), co powoduje nieuprawnione uprzywilejowanie zamawiającego. Na podstawie obecnych zapisów umowy w przypadku konieczności zerwania umowy w ostatnim okresie jej trwania, wykonawcy zostaną naliczone kary od wartości całej umowy, niezależnie od tego, iż do tej pory realizował należycie i sumiennie. Takie jednostronne ustanawianie warunków Umowy nie mieści się w granicach swobody zawierania umów i nie stanowi jej realizacji oraz stanowi przejaw czynienia ze swojego prawa użytku, który jest sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa oraz z zasadami współzycia społecznego.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy zapytania ofertowego. 5% wartość kary umownej dotyczy zarówno Zamawiającego jak i Wykonawcy, w związku z tym absolutnie nie można mówić tu o jednostronności zapisów umowy.

**Pytanie 3 : - Wzór umowy § 5 ust. 5** Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

5. Jeśli szkoda Zamawiającego byłaby wyższa od kar umownych, o których mowa w ust. 1, 2 Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych, jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytoczonym zakresie w nawiązaniu do długości oraz przede wszystkim wartości przyszłego kontraktu, stoją w opozycji do art. 431 ustawy Pzp oraz art. 354 § 1 i 2 KC w zw. z art. 3531 KC w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wykorzystanie pozycji dominującej organizatora przetargu i rażące uprzywilejowanie w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współzycia społecznego i właściwości stosunku prawnego, w sposób stanowiący nadużycie prawa.

Generalnie zgodnie z art. 484 §1 Kodeksu Cywilnego, w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Tak więc podstawowym rozwiązaniem z mocy prawa w razie braku odrębnego uregulowania jest brak odszkodowania przenoszącego wysokość kar umownych. Skoro już zostaje takie wprowadzone, limit jest uzasadniony żeby nie doszło do potencjalnej odpowiedzialności wyższej niż wynagrodzenie umowne, a tym samym rażącej dysproporcji stron.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zapytania ofertowego.**

**Pytanie 4:** Projekt umowy § 5 Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w postaci ust. 6

w brzmieniu: „Strony odpowiadają wyłącznie za normalne skutki swoich działań oraz zaniechań, z wyłączeniem utraconych korzyści.” Uzasadnienie: Powyższe zmiany mają na celu uniknięcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy. Nieograniczona odpowiedzialność Wykonawcy mogłaby naruszać art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ nieograniczona odpowiedzialność może przewyższać wynagrodzenie brutto należne wykonawcy, a tym samym naruszać zasadę proporcjonalności.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu.**

**Pytanie 5: Projekt umowy § 5** Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 5 Kary Umowne o dodatkowy zapis w postaci ust. 7 w brzmieniu: „W przypadku zaistnienia okoliczności siły wyższej, przez cały czas jej trwania, wykonanie obowiązków każdej ze Stron wynikających z niniejszej umowy ulegają zawieszeniu. Nie dotyczy to jednak obowiązku regulowania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Siła wyższa obejmuje wszelkie zdarzenia i okoliczności będące poza kontrolą Stron, niemożliwe do przewidzenia, którym Strona nie jest w stanie zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu biznesowo uzasadnionych środków, takie jak m.in. strajk, powódź, eksplozja, awaria urządzeń lub instalacji, powstanie zbrojne, trzęsienie ziemi, rozruchy, ograniczenia powstałe na skutek przeciwdziałania rozwojowi epidemii. O fakcie zaistnienia siły wyższej Strona objęta jej oddziaływaniem winna niezwłocznie powiadomić drugą Stronę, przesyłając, o ile to możliwe, potwierdzenie właściwego organu, na którego terenie wystąpiła siła wyższa i informując o przewidywanym okresie jej trwania.”

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu.**

**Pytanie 6:– Termin dostaw pilnych § 3 ust. 2** Wnosimy do Zamawiającego o wykreślenie zapisów dotyczących dostaw na „w sytuacjach awaryjnych” tj. w ciągu 12 godzin od momentu zgłoszenia zamówienia.

Wniosek nasz pragniemy poprzeć faktem, iż składowanie butli z tlenem medycznym, termin ważności, możliwość ustanowienia rezerwy czy też logistyka z nim związana nie wymaga jakiegokolwiek szczególnych działań ze strony personelu

Zamawiającego, uzasadniających zastosowanie, aż tak skróconego pilnego terminu dostawy.

Pragniemy zwrócić uwagę również na czasochłonność procesu prawidłowego napełniania butli oraz jego weryfikacji pod względem bezpieczeństwa (w tym również dla użytkownika), załadunku i transportu specjalnie do tego przeznaczonymi pojazdami przez specjalnie do tego przeszkolonych kierowców z zachowaniem rygorystycznych zasad obowiązującego prawa (ADR).

W przypadku odpowiedzi odmownej zwracamy się z wnioskiem o doprecyzowanie definicji „sytuacji awaryjnych”, a w szczególności merytorycznego i enumeratywnego opisanie przypadków ich wystąpienia.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zapytania ofertowego.**

**Pytanie 7: wzór umowy § 3 ust. 7 pkt. 1** Ze względu na długość planowanego kontraktu w przedmiotowym postępowaniu, przedmiot zamówienia (tlen medyczny – główny składnik cenotwórczy to energia elektryczna) oraz niestabilność na rynku cen energii elektrycznej, w szczególności cen nośników energii elektrycznej wnosimy

do Zamawiającego o obniżenie granicy wartości punktów procentowych (do 10 %) upoważniających wykonawcę (i Zamawiającego) do waloryzacji wartości wynagrodzenia, co pozwoli wykonawcom przygotować ważne oraz konkurencyjne oferty przy jednoczesnym braku ryzyka utraty części lub całości zysku w trakcie realizacji umowy.

Proponowana wartość punktowa (20 %) wydaje się być zawyżona w stosunku do realnie mogącej wystąpić zmiany wskaźnika cen towarów i usług, upoważniającej wykonawcę do waloryzacji wartości wynagrodzenia, co czyni ten zapis martwym w stosunku do intencji ustawodawcy, a jednocześnie można go utożsamiać z rażącym uprzywilejowaniem w treści projektu umowy pozycji Zamawiającego, wbrew zasadom współżycia społecznego i właściwości stosunku prawnego.

**Odpowiedź: Zamawiający postanawia dokonać następujących zmian:**

**§ 3 pkt 1) otrzymuje brzmienie:**

- 1) każda ze stron uprawniona jest do wystąpienia o zmianę wynagrodzenia w razie zmiany cen materiałów lub kosztów związanych realizacją zamówienia o więcej niż 10% w stosunku do okresu, w którym sporządzono ofertę lub dokonano ostatniej zmiany wynagrodzenia;

**§ 3 pkt 4) otrzymuje brzmienie:**

- 4) maksymalna dopuszczalna zmiana wynagrodzenia Wykonawcy określonego w §3 ust. 1 nie może przekroczyć 5%.

**Pytanie 8: Formularz asortymentowo-cenowy**

W celu przygotowania przez Wykonawców rzetelnej i wiarygodnej oferty, pozwalającej Zamawiającemu na wydatkowanie publicznych środków zgodnie z rzeczywistymi ilościami zakupionych gazów i usług z nimi związanych (tlen medyczny, dzierżawa butli oraz transport), w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację (płatność za rzeczywiste i realne dostarczone gazy i usługi z nimi związane bez ponoszenia dodatkowych, niezasadnych kosztów), prosimy o możliwość określenia przez Wykonawców jednostkowych kosztów dotyczących dzierżawy 1 szt. butli w okresie 1 dnia oraz kosztów transportów gazów w oparciu o koszt jednej dostawy. Takie rozwiązanie spowoduje, iż Zamawiający zapłaci za rzeczywiście wykorzystane ilości dzierżawionych butli oraz rzeczywiste ilości zrealizowanych dostaw, a złożone oferty będą nadal porównywalne i umożliwią wybór oferty najkorzystniejszej przy zachowaniu zasad uczciwej konkurencji.

Proponowana modyfikacja formularza asortymentowo-cenowego:

Lp.	Nazwa Przedmiotu Zamówienia	J.m.	Ilość
<b>1.</b>	<b>2.</b>	<b>3.</b>	
1.	Tlen medyczny w butlach o pojemności 10 litrów bez kołnierza	butla	505
2.	Tlen medyczny w butlach o pojemności 2 litrów bez kołnierza	butla	875
3.	Dzierżawa 1 sztuki butli z tlenem medycznym z poz. 1 lub 2 w ciągu jednego dnia	dość	1
4.	Dostawa (Transport) butli z tlenem medycznym z poz. 1 i/lub 2	transport	1

W obecnej formie załączonego formularza asortymentowo cenowego, Zamawiający wymaga aby w cenie tlenu medycznego zawarte zostały koszty transportu oraz dzierżawy butli jednocześnie podając w treści zapytania, iż ilości tych usług są orientacyjne i mogą ulec zmianie w zależności od potrzeb Zamawiającego.

Taka forma wyceny może doprowadzić do sytuacji , iż cena oferty Wykonawcy, który złożył najtańszą ofertę, uwzględnić będzie koszty, które poniesie Zamawiający, a w rzeczywistości nie wykorzystał tych usług w danym okresie rozliczeniowym.

W przypadku dzierżawy butli powszechnie stosowane rozwiązanie co do określenia wartości ich dzierżawy : Koszt dzierżawy butli wyliczany jest w oparciu o rzeczywiste ilości butli dzierżawionych w okresie 1 miesiąca. Na tej podstawie , na koniec miesiąca wystawiana jest faktura za dzierżawę butli w danym miesiącu. W takim przypadku Zamawiający ponosi koszty rzeczywiście dzierżawionych butli.

W przypadku kosztów transportu fakturowane są rzeczywiście zrealizowane dostawy.

W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy zapytania ofertowego.**

- II. Wyjaśnienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty.
- III. Pozostałe zapisy zapytania ofertowego pozostają bez zmian.

**DYREKTOR**

**SP ZOZ**

Wojewódzkiej Stacji Pogotowia Ratunkowego  
i Transportu Sanitarnego w Płocku  
mgr Lucyna Kęsicka