



Proszowice, dnia 04.11.2024 r.

**Uczestnicy  
postępowania prowadzonego w trybie podstawowym  
na postawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp, pn. „Dostawa gazów medycznych wraz  
z dzierżawą zbiornika kriogenicznego i butli.”  
Oznaczenie sprawy: 28/ZP/2024**

W związku z wniesieniem pytań przez Wykonawcę, Zamawiający – Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Proszowicach, ul. Kopernika 13, 32-100 Proszowice, przedstawia treść pytań i udziela pisemnych wyjaśnień, zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późniejszymi zmianami).

## **Pytanie 1**

### **„Podpisanie umowy**

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?

### **Uzasadnienie (Interpretacja UZP):**

<https://www.uzp.gov.pl/nowe-pzp/interpretacje/pytania-instytucji-kontrolujacych/czy-zgodnie-z-przepisami-nowej-ustawy-pzp-mozna-zawrzec-umowe-w-formie-elektronicznej,-czyli-w-postaci-elektronicznej-opatrzonej-kwalifikowanym-podpisem-elektronicznym-2020-12-04>”

### **Odpowiedź:**

Tak.

## **Pytanie 2**

### **„Kwota przeznaczona**

W nawiązaniu do art. 222 ust. 4 ustawy Pzp oraz faktem, że ustawodawca nie określił żadnego limitu czasowego (jedynie określenie: najpóźniej przed otwarciem ofert) wnosimy do Zamawiającego o udostępnienie na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacji o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Państwa zgoda umożliwi przygotowanie rzetelnej, wiarygodnej a jednocześnie jak najbardziej konkurencyjnej oferty pozwalającej osiągnąć Zamawiającemu najlepszą jakość dostaw, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na jego realizację.

W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o przekazanie informacji zawartych w pkt. 3 protokołu przedmiotowego postępowania: **Wartość dla poszczególnych części.”**

### **Odpowiedź:**

Kwota, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia wynosi: 839 067,87 zł (słownie: osiemset trzydzieści dziewięć tysięcy sześćdziesiąt siedem złotych osiemdziesiąt siedem groszy).



## SZPITAL W PROSZOWICACH

### Pytanie 3

#### „Projekt umowy § 7

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 7 Kary Umowne o dodatkowy zapis 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 nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie §7 w zakresie kar umownych. Zamawiający zwraca uwagę, że kary umowne mają na celu zdyscyplinowanie stron do prawidłowej realizacji umowy. Nie istnieje także żadne ryzyko tego, że kary umowne przekroczą wynagrodzenie brutto, gdyż w zapisie §7 ust. 3 wzoru umowy wskazana jest maksymalna wysokość kar umownych jakie mogą zostać naliczone zgodnie z umową.

### Pytanie nr 4

#### „Projekt umowy § 7

Wnosimy do Zamawiającego wniosek o modyfikację wzoru umowy poprzez rozszerzenie § 7 Kary Umowne o dodatkowy zapis 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 nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy poprzez dodanie do zapisu §7 zastrzeżenia, że siła wyższa powoduje zawieszenie wykonania umowy. Powyższe stanowisko Zamawiającego wynika ze specyfiki zakresu jego działalności i przedmiotu niniejszej umowy. Ewentualne zawieszenie wykonywania umowy stanowiłoby bowiem zagrożenie dla zdrowia i życia leczonych w Szpitalu Zamawiającego pacjentów.

### Pytanie 5

#### „Projekt umowy § 7 ust. 4

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy): 4. Szpital może dochodzić od Dostawcy odszkodowania przewyższającego wartość zastrzeżonych kar umownych na zasadach ogólnych, **jednak maksymalnie do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto należnego z umowy.**



## SZPITAL W PROSZOWICACH

---

Dodatkowo należy nadmienić, iż obecnie zapisy projektu umowy w przytaczanym 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 nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy poprzez zmianę zapisu §7 ust. 4 i ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy do wysokości całkowitego wynagrodzenia brutto.

W przypadku bowiem niewykonania lub nieprawidłowego wykonania umowy przez Wykonawcę w wyniku czego nastąpi pogorszenie stanu zdrowia lub zgon pacjenta oraz będzie miało miejsce pozwania Szpitala przez pacjenta lub jego rodzinę, Zamawiający musi mieć zapewnioną możliwość odzyskania poniesionej w takim przypadku szkody finansowej (zadośćuczynienie lub odszkodowanie) od Wykonawcy jako sprawcy szkody. Tym samym ograniczenie tej odpowiedzialności poprzez ograniczenie jej do wysokości wartości brutto umowy jest całkowicie nieuzasadnione.

### **Pytanie 6**

#### **„Projekt umowy oraz Załącznik Nr 1a do SWZ**

Wnosimy o dopuszczenie możliwości zaoferowania butli z tlenem medycznym 2 l z zaworem zintegrowanym o pojemności 0,43 m<sup>3</sup>. Takie butle są aktualnie dostarczane do Zamawiającego."

### **Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza. Załącznik Nr 1a do SWZ i Załącznik Nr 2 do SWZ po zmianach.

### **Pytanie 7**

#### **„Przedmiot zamówienia Załącznik Nr 1a do SWZ poz. 1**

Wnosimy o dopuszczenie możliwości składania oferty na zielony ciekły tlen medyczny produkowany w 100% z odnawialnych źródeł energii przy zachowaniu statusu i parametrów jakościowych tlenu jako produktu leczniczego (potwierdzony przez jednostkę certyfikującą „Klimat i Energia"), co skutkuje znacznie niższym śladem CO<sub>2</sub> w porównaniu z konwencjonalnym procesem produkcyjnym i pozwala Zamawiającemu na możliwość uwzględnienia aspektów środowiskowych i/lub innowacyjnych zamówienia."

### **Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.

### **Pytanie 8**

#### **„Projekt umowy § 4 ust. 3**

**Prosimy o usunięcie wymogu dostaw wraz z fakturą.**



## SZPITAL W PROSZOWICACH

Uzasadnienie: Faktura w formie pisemnej może być wystawiona po zatwierdzeniu dostawy do Zamawiającego poprzez wczytanie danych do centralnego systemu w punkcie wydania butli Wykonawcy. Faktura jest wystawiana w ciągu 7 dni po fizycznej dostawie do Zamawiającego i przesyłana pocztą. W tej kwestii liczymy na zrozumienie specyfiki naszej branży i obrotu butlami na gazy sprężone. Wraz z dostawą Zamawiający otrzymuje Dowód Dostawy z podanymi ilościami butli i rodzajem gazu dostarczonego, numerami seryjnymi oraz ilościami butli pustych zwróconych przez Zamawiającego."

**Odpowiedź:**

Zamawiający usuwa wymóg dostawy wraz z fakturą.

**Pytanie 9**

**„Projekt umowy § 7 ust. 1**

Wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisów odnośnie kar umownych w następującym zakresie (proponowane zapisy):

b) w przypadku zaprzestania realizacji zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy przez okres co najmniej 14 dni – Dostawca zobowiązany będzie do zapłaty na żądanie Szpitala kary umownej w wysokości **15 % wartości brutto umowy pozostałej do realizacji**, o której mowa w § 3 ust. 1 powyżej,

c) w przypadku trzykrotnego stwierdzenia dostarczenia Gazów Medycznych posiadających wady, w szczególności o niewłaściwych parametrach - Dostawca zobowiązany będzie do zapłaty na żądanie Szpitala kary umownej w wysokości **5 % wartości brutto umowy pozostałej do realizacji**, o której mowa w § 3 ust.1 powyżej;

d) w przypadku wypowiedzenia i/lub odstąpienia od niniejszej Umowy przez Szpital z przyczyn leżących po stronie Dostawcy – Dostawca zobowiązany będzie do zapłaty na żądanie Szpitala kary umownej w wysokości **20 % wartości brutto umowy pozostałej do realizacji**, o której mowa w § 3 ust.1 powyżej;

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy poprzez dodanie do zapisu § 7 ust. 1. Powyższe stanowisko Zamawiającego wynika ze specyfiki zakresu jego działalności i przedmiotu niniejszej umowy.

Kary umowne mają na celu zdyscyplinowanie Wykonawcy do prawidłowego wykonania umowy zgodnie z zapisami umowy. Zastrzeżona w umowie wysokość kar umownych nie może być niska, lecz musi stanowić dla Wykonawcy dolegliwość w przypadku ewentualnego braku wywiązania się z umowy. Co więcej Zamawiający nie może dopuścić do sytuacji gdy Wykonawca kilkakrotnie nie wywiąże się z umowy nie poniesie za to odpowiedzialności. W przypadku bowiem niewywiązania się terminowego z umowy przez Wykonawcę zagrożone będzie zdrowie i życie pacjentów Zamawiającego.

Niniejsze wyjaśnienia Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 04.11.2024 r.