

**Warszawa 19 lutego 2020r.**

**DO: Wykonawców**

**OD: Zamawiającego**

**LICZBA STRON: 20**

**DOTYCZY: postępowania o zamówienie publiczne na dostawę materiałów opatrunkowych do Centrum Medycznego „Żelazna” sp. z o.o., sygn. sprawy: 03-W-D-02-2020.**

---

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2. ustawy Prawo zamówień publicznych przesyłam Państwu pytania zadane przez Wykonawców i odpowiedzi Zamawiającego:

**Pytanie 1**

**Dotyczy zakresu nr 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie przezroczystego opatrunku poliuretanowego o wymiarach 10cm x 12cm?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 2**

**Dotyczy zakresu nr 11**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie serwety gazowej niesterylnej z tasiemką i chipem RTG?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 3**

**Dotyczy zakresu nr 13**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie sterylnego opatrunku włókninowego w rozmiarze 6cm x 8cm z wycięciem do mocowania kaniuli, zawierającego chłonny wkład chroniący miejsce wkłucia. Opatrunek jest wyposażony w dodatkową podkładkę do umieszczenia pod skrzydłami kaniuli. Opatrunek zawiera hypoalergiczny klej poliakrylowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuszcza opatrunek o ww. parametrach, spełniających pozostałe wymogi SIWZ.

**Pytanie 4****Dotyczy zakresu nr 3, poz. 1:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie plastrów pakowanych po 12 szt., z przeliczeniem zamawianych ilości i zaokrągleniem do pełnych opakowań?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi.

---

**Pytanie 5****Dotyczy zakresu 3, poz. 5:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie plastrów pakowanych po 100 szt., z przeliczeniem zamawianych ilości i zaokrągleniem do pełnych opakowań?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi.

---

**Pytanie 6****Dotyczy zakresu nr 10, poz. 1:**

Czy Zamawiający na pewno wymaga wyceny 1 szt. elastycznej siatki opatrunkowej?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający oczekuje 1 szt. = 100cm.

---

**Pytanie 7****Dotyczy zakresu nr 13, poz. 1:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie opatrunku w rozmiarze 5x7,2cm?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuści opatrunek w rozmiarze 5x7,2cm, spełniający pozostałe wymagania SIWZ.

---

**Pytanie 8****Dotyczy zakresu nr 11 poz. 1**

Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania serwety gazowej 20- nitkowej o wymiarach 45cm x 45cm (+/-10%) posiadającej element radiacyjny w postaci niebieskiej taśmy radiacyjnej - chipa pvc - wszytej w zwiniony brzeg serwety i tasiemką, poddanej procesowi prania wstępnego. Pozostałe parametry bez zmian.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi.

---

**Pytanie 9****Dotyczy zakresu nr 13 poz. 1**

Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania opatrunku do mocowania kaniuli w rozmiarze 6 x 8 cm, z nacięciem, pokrytego hypoalergicznym klejem kauczukowym bez zawartości tlenku cynku, pakowanego w opakowanie a' 50 szt. sterylizowanych tlenkiem etylenu.

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuszcza opatrunek o ww. parametrach, spełniający pozostałe wymogi SIWZ.

---

**Pytanie 10****Dotyczy zakresu nr 2, poz. 2**

Czy Zamawiający dopuści opatrunek w rozmiarze 5,8 x 8cm wykonany z folii PU z wycięciem posiadający wzmocnione włókniną skrzydełka z metką do opisu?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 11****Dotyczy zakresu nr 2, poz. 4**

Zwracamy się z prośbą o wydzielenie w/w pozycji do osobnego pakietu co umożliwi złożenie naszej firmie konkurencyjnej oferty.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 12****Dotyczy zakresu nr 2, poz. 5**

Czy Zamawiający dopuści plaster pakowany a'24szt z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuści plaster pakowany a'24szt z przeliczeniem zamawianej ilości, spełniający pozostałe wymogi SIWZ.

---

**Pytanie 13****Dotyczy zakresu nr 2, poz. 6**

Czy Zamawiający dopuści opatrunek w rozmiarze 6x7cm z wkładem chłonnym 3x4cm?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi, spełniający pozostałe wymogi SIWZ.

---

**Pytanie 14****Dotyczy zakresu nr 2, poz. 7**

Czy Zamawiający dopuści opatrunek do zamykania ran wykonany z elastycznego poliamidu wzmocniony nylonową włókniną typu spunbond?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 15****Dotyczy zakresu nr 3, poz. 1**

Czy Zamawiający dopuści przyłepiec pakowany a'6szt z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuści przylepiec pakowany a'6szt z przeliczeniem zamawianej ilości, spełniający pozostałe wymogi SIWZ.

---

**Pytanie 16**

**Dotyczy zakresu nr 3, poz. 4**

Czy Zamawiający dopuści przylepiec pakowany a'12szt z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi.

---

**Pytanie 17**

**Dotyczy zakresu nr 3, poz. 5**

Czy Zamawiający dopuści przylepiec o długości 1m, z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 18**

**Dotyczy zakresu nr 5**

Czy Zamawiający dopuści opatrunek w rozmiarze 15x20cm pakowany a'50szt z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 19**

**Dotyczy zakresu nr 9**

Czy Zamawiający dopuści podanie ceny za op. = 5kg z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w stosunku do zakresu 9 poz. 1, natomiast udziela pozytywnej odpowiedzi w stosunku do poz.2.

---

**Pytanie 20**

**Dotyczy zakresu nr 11**

Czy Zamawiający dopuści podanie ceny za op. = 20szt z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi.

---

**Pytanie 21**

**Dotyczy zakresu nr 8, poz. 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie gąbka hemostatyczna 80x50x1mm, z zachowaniem pozostałych opisów zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 22****Dotyczy zakresu nr 10, poz. 1**

Czy zamawiający wymaga siatek o rozmiarach odpowiadającym poszczególnym częściom ciała, rozmiary przedstawione poniżej – szerokość w milimetrach w stanie swobodnym?

Rozmiar 1- palec – do 15 mm szer. w stanie spoczynku

Rozmiar 2- dłoń, palec – 10-25 mm j.w.

Rozmiar 3-dłoń, stopa – 15-35 mm j.w.

Rozmiar 4- podudzie, kolano, ramię, stopa, łokieć – 25-45 mm j.w.

Rozmiar 6-głowa, ramię, podudzie, kolano – 40-65 mm j.w.

Rozmiar 8 – udo, głowa, biodra – 50-95 mm, j.w.

Rozmiar 10 – biodra, brzuch – 65-135 mm. J.w.

Rozmiar 14 – klatka piersiowa , brzuch – 80-140 mm, j.w.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 23****Dotyczy zakresu nr 10, poz. 1**

Czy zamawiający oczekuje wyceny za 100 cm (1 mb) – w stanie spoczynku?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający oczekuje wyceny za 100 cm (1 mb) – w stanie spoczynku.

---

**Pytanie 24****Dotyczy zakresu nr 11**

Czy zamawiający dopuści serwety sterylne?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 25****Dotyczy zakresu nr 13, poz. 1**

Czy zamawiający dopuści plaster do mocowania kaniul, bez dodatkowej podkładki?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 26****Dotyczy zakresu nr 13 ,poz. 1**

Czy zamawiający dopuści plaster z opatrunkiem do mocowania kaniul o wymiarach 6 cm x 8 cm?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 000044579 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

---

**Pytanie 27****Dotyczy zakresu nr 11, poz. 1**

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania serwet gazowych niesterylnych 6 warstwowych, pozostałe parametry zgodne z siwz.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 28****Dotyczy zakresu 11, poz. 1**

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania serwet gazowych niesterylnych 20 nitkowych, pozostałe parametry zgodne z siwz.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 29****Dotyczy zakresu nr 8**

Zwracamy się z prośbą dopuszczenie gąbek hemostatycznych z terminem ważności minimum 12 miesięcy od daty sprzedaży. Gąbki hemostatyczne zazwyczaj mają termin ważności między 2 – 3 lata w zależności od producenta.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 30****Dotyczy zakresu nr 8**

Czy Zamawiający wymaga gąbki hemostatycznej z żelatyny wieprzowej, która osiąga hemostazę w ciągu 3-6 minut, upływnia się w ciągu 3-5 dni i ulega całkowitemu wchłonięciu w 3-4 tygodnie oraz posiada w instrukcji użytkowania potwierdzenie do stosowania w neurochirurgii?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 31****Dotyczy zakresu nr 6 poz. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem: Specjalistyczny opatrunek wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej) zbudowany z włókninowej wkładki wykonanej z włókien charakteryzujących się wysoką chłonnością, kohezynnością i właściwościami hydro-oczyszczającymi (polikarylan). Matryca TLC impregnowana srebrem. Opatrunek posiada silne właściwości przeciwbakteryjne, usuwa biofilm oraz resztki ran, które wpierają rozwój bakterii i tworzenie biofilmu. Rozmiar 10x10cm. Opakowanie a`10sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

---

**Pytanie 32****Dotyczy zakresu nr 6, poz. 2**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Opatrunek zbudowany z włókninowej wkładki wykonanej z włókien charakteryzujących się wysoką chłonnością, kohezyjnością i właściwościami hydro-oczyszczającymi (poliakrylan), w postaci taśmy. Opatrunek w kontakcie z wysiękiem żeluje go, w celu skuteczniejszej absorpcji, bez bocznego rozprzestrzeniania się wysięku. Rozmiar 5x40cm. Opakowanie a`5sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 33****Dotyczy zakresu nr 6, poz. 3**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Miękki, przylegający opatrunek z pianką wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej), składający się utrzymującej optymalnie wilgotne środowisko miękkiej przylegającej warstwy TLC połączonej z chłonną wkładką z pianki poliuretanowej oraz ochronnego, nietkanego, włókninowego podłoża poliuretanowego. Wskazany do ran z umiarkowanym i dużym wysiękiem. Opatrunek zapewnia wysoką chłonność wysięku, nie przywiera do rany, pozwala na miękką, atraumatyczną wymianę, chroni okaleczoną skórę przed maceracją. Rozmiar 10x10cm. Opakowanie a`10sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 34****Dotyczy zakresu nr 6, poz. 4**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Samoprzylepny, miękki opatrunek piankowy wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej) składający się z miękkiej przylegającej warstwy TLC połączonej z chłonną wkładką z pianki poliuretanowej, przepuszczalnej dla gazów, wodoodpornej zewnętrznej cienkiej warstwy z silikonowym przylepcem na brzegach. Opatrunek utrzymuje odpowiednią wilgotność w łóżysku rany przy jednoczesnej wysokiej absorpcji wysięku oraz stymuluje proliferację fibroblastów. Chłonna warstw odprowadza wysięk, chroniąc skórę przed maceracją. Rozmiar 10x10cm. Opakowanie a`10sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 35****Dotyczy zakresu nr 6, poz. 5**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Samoprzylepny, miękki opatrunek piankowy wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej) składający się z miękkiej przylegającej warstwy TLC połączonej z chłonną wkładką z pianki poliuretanowej, przepuszczalnej dla gazów, wodoodpornej, zewnętrznej cienkiej warstwy z silikonowym przylepcem na brzegach. Opatrunek utrzymuje odpowiednią wilgotność w łóżysku rany przy jednoczesnej wysokiej absorpcji wysięku oraz stymuluje proliferację

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

fibroblastów. Chłonna warstwa odprowadza wysięk, chroniąc skórę przez maceracją. Opatrunek przeznaczony do stosowania na kość krzyżową. Rozmiar 20x20cm. Opakowanie a`5sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 36**

**Dotyczy zakresu nr 6, poz. 6**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Elastyczny, nieokluzyjny opatrunek stanowiący warstwę kontaktową, wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej). Opatrunek wykonany jest z siatki poliestrowej z zastosowaniem technologii lipidowo-koloidowej (TLC), która zapewnia wilgotne środowisko w ranie. Dzięki TLC opatrunek nie przylega do rany, co pozwala na bezurazową i bezbolesną wymianę. Technologia TLC zawiera cząsteczki hydrokoloidu w matrycy z wazeliny, olej parafinowy, wazelinę i polimery nośnikowe. W kontakcie z wysiękiem rany opatrunek ulega żelowaniu, tworząc wilgotne środowisko, sprzyjające gojeniu. Właściwości gojące. Stymuluje proliferację fibroblastów. Wskazany do stosowania do ran z małym wysiękiem. Rozmiar 10x12cm. Opakowanie a`10 sztuk.

W przypadku zgody na zaoferowanie wyżej opisanego opatrunku prosimy o określenie ilości oczekiwanych przez Zamawiającego opakowań a`10sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 37**

**Dotyczy zakresu nr 6, poz. 7**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:

Elastyczny, nieokluzyjny opatrunek stanowiący warstwę kontaktową, wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej). Opatrunek wykonany jest z siatki poliestrowej z zastosowaniem technologii lipidowo-koloidowej (TLC), która zapewnia wilgotne środowisko w ranie. Dzięki TLC opatrunek nie przylega do rany, co pozwala na bezurazową i bezbolesną wymianę. Technologia TLC zawiera cząsteczki hydrokoloidu w matrycy z wazeliny, olej parafinowy, wazelinę i polimery nośnikowe. W kontakcie z wysiękiem rany opatrunek ulega żelowaniu, tworząc wilgotne środowisko, sprzyjające gojeniu. Właściwości gojące. Stymuluje proliferację fibroblastów. Wskazany do stosowania do ran z małym wysiękiem. Rozmiar 15x20cm. Opakowanie a`10 sztuk.

W przypadku zgody na zaoferowanie wyżej opisanego opatrunku prosimy o określenie ilości oczekiwanych przez Zamawiającego opakowań a`10sztuk.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 38**

**Dotyczy zakresu nr 14, poz. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku zgodnie z poniższym opisem:



Opatrunek wykonany w technologii TLC (lipido-koloidowej) zbudowany z włókninowej wkładki wykonanej z włókien charakteryzujących się wysoką chłonnością, kohezynnością i właściwościami hydro-oczyszczającymi (poliakrylan). Opatrunek zatrzymuje gromadzące się w ranie bakterie oraz zapewnia właściwości hemostatyczne. Rozmiar 10x10cm. Opakowania a`10sztuk.

W przypadku zgody na zaoferowanie wyżej opisanego opatrunku prosimy o dopuszczenie opakowań a`10sztuk z jednoczesnym przeliczeniem zamawianej ilości na 10 op. a `10sztuk tj. 100 sztuk opatrunków.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 39**

**Dotyczy zakresu nr 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie przezroczystego opatrunku poliuretanowego o wymiarach 10cm x 12cm pakowanego a`50 sztuk z jednoczesnym przeliczeniem ilości zaoferowanych opakowań?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 40**

**Dotyczy zakresu nr 4, poz. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku hydrokoloidowego na piętę o rozmiarze 14 x 19,8 cm, pozostałość zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 41**

**Dotyczy zakresu 4, poz. 2**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku hydrokoloidowego na kość krzyżową o rozmiarze 16,9 x 20 cm, pozostałość zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 42**

**Dotyczy zakresu 10, poz. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie elastycznej siatki opatrunkowej o szerokości 10-13,5 cm, pozostałość zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 43**

**Dotyczy § 1 ust. 2 Umowy**

Zgodnie z treścią § 1 ust. 2 Umowy, Zamawiający podał, że:

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

Określone w Załączniku nr 2 do niniejszej umowy ilości są wielkością szacunkową, uzależnioną od ilości przyjętych pacjentów, posiadanych środków finansowych oraz treści wynegocjowanych kontraktów z Narodowym Funduszem Zdrowia. Na podstawie wymienionych przesłanek, określone w załączniku nr 2 do SIWZ szacunkowe ilości mogą ulec zmniejszeniu i mogą zostać zredukowane do faktycznych potrzeb szpitala (są one wartościami maksymalnymi zamówienia) z zastrzeżeniem jednak, iż zmniejszenie zamówienia nie będzie większe niż 20%.

Wykonawca wskazuje, że Zamawiający w zacytowanym postanowieniu, pozostawił sobie możliwość arbitralnego kształtowania wielkości przedmiotu umowy, a więc również arbitralnego kształtowania zobowiązania Wykonawcy. Jest to naruszenie zarówno przepisów Kodeksu Cywilnego w szczególności art. 353<sup>1</sup> KC, jak i ustawy PZP, co potwierdza orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej prezentowane między innymi w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r. sygn. akt: KIO 2219/17:

*Przed omówieniem grupy zarzutów i żądań odwołania zawartych w pkt 9 i 10, Izba zaznacza, że swoboda Zamawiającego w kształtowaniu zapisów umownych podlega zawsze badaniu pod względem zgodności nie tylko z przepisami ustawy pzp ale również z postanowieniami kodeksu cywilnego regulującego stosunki zobowiązaniowe. Ponadto **art. 29 ust. 1 ustawy pzp obliguje Zamawiającego do precyzyjnego formułowania opisu przedmiotu zamówienia, tak aby zapewnić wykonawcom przygotowanie oferty z uwzględnieniem wszystkich składników ceny i wszelkich czynników mających wpływ na jej wysokość.** Na tym tle Izba dokonała dalszych rozważań odnośnie podniesionych zarzutów.*

Na gruncie niniejszej sprawy Wykonawca nie ma możliwości przygotowania oferty z uwzględnieniem wszystkich składników ceny i wszelkich czynników mających wpływ na jej wysokość, bo nie ma wiedzy na temat realnej wielkości zamówienia.

Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z następującym pytaniem:

*Czy Zamawiający wykreśli § 1 ust. 2 Umowy jako uniemożliwiający prawidłową kalkulację ceny oferty i nadający zbyt szerokie uprawnienia zamawiającemu w zakresie kształtowania wielkości zobowiązania wykonawcy?*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

#### **Pytanie 44**

##### **Dotyczy § 3 ust. 4 Umowy**

W § 3 ust. 4 Umowy Zamawiający ustanowił, że:

*Wykonawca zobowiązuje się nie dokonywać cesji wierzytelności bez zgody Zamawiającego.*

Wykonawca wskazuje, że postanowienie o powyższej treści w rzeczywistości ustanawia zakaz cesji wierzytelności i jako takie, w sposób nadmierny ogranicza uprawnienia wykonawcy w dochodzeniu przez niego roszczeń i późniejszej ewentualnej egzekucji w przypadku niewypłacalności Zamawiającego.

Postanowienia, w sposób nadmierny ograniczające uprawnienia wykonawcy, są z zasady niezgodne z ustawą, co potwierdza również orzecznictwo między innymi wyroku z dnia 4 czerwca 2013 r. (sygn. akt: KIO 1126/13, KIO 1128/13, KIO 1132/13, KIO 1133/13):

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

*zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego prawo zamawiającego do ustalenia warunków umowy ma jednak swoje ograniczenie - zamawiający nie może prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to i z zasady swobody umów (treść lub cel stosunku nie może sprzeciwiać się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego) i z brzmienia jednej z najważniejszych zasad prawa cywilnego wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego, zgodnie z którym nie można czynić ze swego prawa użytku, który by był sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Takie działanie lub zaniechanie uprawnionego nie jest uważane za wykonywanie prawa i nie korzysta z ochrony. (...)*

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie przedmiotowego postanowienia i zadaje pytanie o następującej treści:

*Czy Zamawiający wykreśli § 3 ust. 4, jako zawierający nieuzasadnione ograniczenie uprawnień wykonawcy?*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 45**

**Dotyczy § 6 ust. 7 Umowy**

Zgodnie z § 6 ust. 7 Umowy:

*Termin gwarancji dostarczonego produktu liczony od daty dostarczenia towaru do Zamawiającego wynosi 12 miesięcy. Dla produktów z zakresu nr 8 termin gwarancji dostarczonego produktu wynosi minimum 24 miesiące licząc od dnia ich dostawy.*

Żądanie przez Zamawiającego, zapewnienia aż 24 miesięcznego okresu gwarancyjnego w przypadku produktów z zakresu 8 oraz 12 miesięcznego okresu gwarancyjnego dla pozostałych produktów jest bezzasadne.

Postanowienie SIWZ o następującej treści może zostać uznane za utrudniające dostęp do uzyskania zamówienia, gdyż generuje zbyt duże koszty uniemożliwiając wykonawcom działającym na rynku złożenie oferty.

Ponadto wysokość kosztów związanych z wydłużeniem okresów gwarancyjnych, aż do 24 miesięcy, spowoduje wzrost ceny przewidywanej za wykonanie Zamówienia, co może okazać się niekorzystne dla Zamawiającego w zakresie wydatkowania środków publicznych, bowiem wzrost ceny nie będzie proporcjonalny do jakości wykonanego przedmiotu zamówienia.

Wobec powyższego Zamawiający zwraca się z następującym pytaniem:

*Czy Zamawiający skróci okres gwarancji wskazany w § 6 ust. 7 Umowy poprzez ustanowienie 12 miesięcznego terminu gwarancji produktów z zakresu nr 8 oraz 6 miesięcznego terminu gwarancji dla pozostałych produktów?*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

#### **Pytanie 46**

##### **Dotyczy § 6 ust. 3 Umowy**

Zamawiający w § 6 ust. 3 Umowy wskazał, że:

*Reklamacje Zamawiającego będą załatwiane przez Wykonawcę niezwłocznie, nie później jednak niż:*

- *w ciągu 3 dni w przypadku braków ilościowych, poprzez dostarczenie brakującego towaru,*
- *w ciągu 7 dni w przypadku wad jakościowych, poprzez dostarczenie towaru wolnego od wad jakościowych,*

Wykonawca wskazuje, że tak krótkie terminy do załatwienia reklamacji oraz dostarczenia produktów należy uznać za nierealne. Wykonawca stoi na stanowisku, że w niniejszym postanowieniu wkradł się błąd, bowiem Zamawiający zamiast określenia: „czas załatwienia reklamacji”, powinien był wpisać do postanowienia: „czas rozpatrzenia reklamacji”.

Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z następującym pytaniem:

*Czy Zamawiający zmieni treść § 6 ust. 3 Umowy poprzez nadanie mu następującej treści:*

*Reklamacje Zamawiającego będą rozpatrzone przez Wykonawcę niezwłocznie, nie później jednak niż:*

- *w ciągu 3 dni w przypadku braków ilościowych,*
- *w ciągu 7 dni w przypadku wad jakościowych, oraz załatwiane w ciągu 7 dni poprzez dostarczenie odpowiednio towaru brakującego lub wolnego od wad.*

##### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

#### **Pytanie 47**

##### **Dotyczy § 7 ust. 1 Umowy**

Zgodnie z treścią § 7 ust. 1 Umowy, Zamawiający podał, że:

*Wykonawca w razie nie dostarczenia przedmiotu niniejszej Umowy w terminie zapłaci Zamawiającemu (na żądanie Zamawiającego) karę umowną w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki.*

Zamawiający w/w postanowieniu Umowy przewidział naliczanie kar umownych w wysokości 1 % liczone od wartości brutto zamówionego, a niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki. Wykonawca wskazuje, że określenie kary umownej w wysokości 1 % wartości danej dostawy znacznie przekracza szkodę jaką może ponieść Zamawiający w przypadku niedotrzymania terminu dostawy przez Wykonawcę.

Zdaniem Wykonawcy naliczanie kar umownych w ustalonej przez Zamawiającego wysokości narusza równość stron umowy, zasady współzycia społecznego i słuszności kontraktowej. 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.

Wykonawca wskazuje również, że określenie kary umownej w wysokości 1 % wartości danej dostawy znacznie przekracza szkodę jaką może ponieść Zamawiający w przypadku

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl [www.szpitalzelazna.pl](http://www.szpitalzelazna.pl)

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

niedotrzymania terminu dostawy przez Wykonawcę. Należy wskazać, że 1 % za każdy dzień opóźnienia liczone od wartości brutto zamówionego, a nie dostarczonego towaru, stwarza dla Wykonawcy ryzyko, że w przypadku nieterminowej dostawy, wysokość kary umownej będzie większa niż zysk jaki CONVATEC może osiągnąć z realizacji przedmiotu zamówienia.

Podkreślić trzeba, że przygotowane przez Zamawiającego postanowienie Umowy w zakresie kar umownych naruszają zasadę równości stron umowy i przepisy Kodeksu Cywilnego w zakresie zasad współżycia społecznego i słuszności kontraktowej.

Powyższe stanowisko Wykonawca znajduje uzasadnienie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 31 października 2017 r., Sygn. akt: KIO 2163/17:

*„Okoliczność, że to zamawiający formułuje postanowienia wzoru umowy **nie oznacza, że ma prawo czynić to w sposób bezwzględnie obowiązujący i przy tym mogący nadużywać równowagę stron** (zamawiający - wykonawca). W prawie cywilnym podstawową formą odpowiedzialności dłużnika jest jej ukształtowanie na zasadzie obowiązku należytej staranności, co wynika z treści art. 472 k.c. zgodnie z którym jeżeli ze szczególnego przepisu ustawy albo z czynności prawnej nie wynika nic innego, dłużnik odpowiedzialny jest za niezachowanie należytej staranności.”*

*„W ocenie Izby odwołujący **zasadnie podniósł argumentację co do naruszenia postanowieniami § 9 wzoru umowy w zakresie kar umownych na zasadzie opóźnienia a nie zwłoki postanowienia** art. 353<sup>1</sup> kodeksu cywilnego. Zgodnie z przywołanym artykułem strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, **byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się** właściwości (naturze) stosunku, ustawie lub zasadom współżycia społecznego.”*

*„W tym kontekście **obciążanie wykonawcy na zasadzie opóźnienia obarcza z jednej strony jego działalność nadmiernym ryzykiem** a z drugiej strony zamawiającego naraża na dodatkowe koszty wynikające z potrzeby ubezpieczenia tych ryzyk przez wykonawcę.”*

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:

*„**Nie jest przy tym dozwolone zastrzeżenie we wzorcu umownym kary umownej rażąco wygórowanej**(tak też: wyrok Sądu Najwyższego z dnia 25 maja 2007 r., sygn. akt: I CSK 484/06). O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. **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.** Kara umowna może być **"rażąco wygórowana"** już w chwili jej zastrzeżenia lub stać się taką w następstwie późniejszych okoliczności, do których można przykładowo zaliczyć to, że szkoda wierzyciela jest znikoma, skutkiem czego zachodzi rażąca dysproporcja pomiędzy jej wysokością a wysokością należnej kary (tak też: Gudowski Jacek (red.), Kodeks cywilny. Komentarz. Księga trzecia. Zobowiązania, 2013). Izba zważyła, że **Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył w istocie ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej Zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy kodeksu cywilnego. Uprawnienie Zamawiającego do konstruowania zapisów umownych w sprawie***

zamówienia publicznego **nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego poprzez ustalenie rażąco wygórowanych kar umownych.**"

Podobne stanowisko zajęła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15, gdzie stwierdziła:

*„Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Jednakże na potrzeby niniejszych rozważań szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. **śluszości (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia śluszości kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalenie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci. Chodzi zatem o konieczność zapewnienia zarówno wzajemności lub odpowiedniości uprawnień.**”*

Dodatkowo należy wskazać, iż Zamawiający nie ma całkowitej swobody w kształtowaniu wzoru umowy, powinien w tym zakresie kierować się zasadami określonymi w Kodeksie Cywilnym. Takie stanowisko KIO zajęła m.in. w wyroku z dnia 27 grudnia 2011 r. sygn. akt 2649/11:

*„Jedną z podstawowych zasad obowiązujących w prawie zobowiązań jest zasada swobody umów, wynikająca z przepisu art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego. W literaturze przedmiotu przyjmuje się, iż zasada ta oznacza, że istnieje swoboda zawarcia lub niezawarcia umowy, możliwość swobodnego wyboru kontrahenta, treść umowy może być co do zasady kształtowana w dowolny sposób, forma umowy zależy od woli stron. Swoboda stron doznaje ograniczeń co do celu i treści zawieranej umowy. Ograniczenia te wiążą się z tym, iż treść lub cel umowy nie mogą być sprzeczne z właściwością (naturą) stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Nie jest zatem możliwe takie ukształtowanie stosunku umownego, które prowadziłyby do naruszenia przepisów ustawy, w tym zarówno postanowień kodeksu cywilnego, jak też innych ustaw, w tym przepisów ustawy Pzp. Zgodzić się należy z argumentami, iż na gruncie przepisów Prawa zamówień publicznych dochodzi do modyfikacji zasady równości i swobody stron stosunku zobowiązaniowego choćby przy wyborze partnera, z którym zawierana będzie umowa w sprawie zamówienia publicznego. To Zamawiający jest gospodarzem postępowania i autorem specyfikacji istotnych warunków, która w swej treści zawierać powinna istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego, ogólne warunki umowy lub jej wzór. Tak więc to Zamawiający jest autorem sformułowań zawartych we wzorze umowy. **Nie oznacza to jednak, że postanowienia takiej umowy mogą być korzystne tylko dla jednej strony lub nakładać tylko na jedną stronę odpowiednio same obowiązki lub przyznawać jej same przywileje.** Zapropozowane przez Zamawiającego zapisy § 1 oraz § 3 wzoru umowy pozostawiają Zamawiającemu sporą uznaniowość w zakresie realizowanego w przyszłości zamówienia stoją tym samym w sprzeczności z podstawowymi zasadami zamówień publicznych oraz w swych skutkach doprowadzić mogą do niewłaściwego wydatkowania środków publicznych.”*

Mając na względzie powyższe, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z następującym pytaniem:

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl www.szpitalzelazna.pl

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

*Czy Zamawiający dopuści zmianę § 7 ust. 1 Umowy poprzez nadanie mu następującej treści: W przypadku zwłoki wykonawcy w spełnieniu świadczenia w całości lub w części zamawiający wyznaczy mu dodatkowy termin na wykonanie umowy, a w razie jego bezskutecznego upływu, może żądać zapłaty kary umownej, której wysokość określa się na 0,5 % wartości brutto zamówionego, a nie dostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki.*

**Odpowiedz Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 48**

**Dotyczy § 7 ust. 2 i 3 Umowy**

Zgodnie z treścią § 7 ust. 2 Umowy, Zamawiający podał, że:

*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu (na żądanie Zamawiającego) karę umowną w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części Zakresu (pakietu), gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn niezależnych od Zamawiającego.*

Zgodnie z treścią § 7 ust. 3 Umowy, Zamawiający podał, że:

*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu (na żądanie Zamawiającego) karę umowną w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części Zakresu (pakietu), gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z przyczyn zależnych Wykonawcy.*

Tymczasem w § 9 Zamawiający ustanowił dla siebie szerokie uprawnienia do rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym w szczególności w przypadku:

- 1. w przypadku dwukrotnego, w okresie trzech miesięcy, dostarczenia przez Wykonawcę towaru złej jakości lub ze zwłoką; zrealizowania dostawy spóźnionej lub nie zrealizowania bądź niewłaściwego zrealizowania świadczenia z tytułu gwarancji lub rękojmi;*
- 2. jeżeli Wykonawca odmówi dostarczenia towaru Zamawiającemu z jakiegokolwiek przyczyny, z wyjątkiem przypadku nieterminowego regulowania płatności za dwie dostawy przez Zamawiającego;*
- 3. w przypadku, gdy zwłoka w dostawie przedmiotu umowy, przekracza 7 dni niezależnie od przysługujących Zamawiającemu uprawnień do naliczenia kary umownych, z wyjątkiem przypadku nieterminowego regulowania płatności za dwie dostawy przez Zamawiającego;*
- 4. w przypadku dwukrotnego opóźnienia w ciągu trzech miesięcy w realizacji roszczeń gwarancyjnych wskazanych w §6 ust. 4 Umowy;*
- 8. w przypadku opisanym w §11 ust. 4 Umowy.*

Należy podkreślić, że zastrzeżenie kary umownej w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto przewidzianego Umową za wykonanie Zakresu jest znacznie wygórowane i przekracza szkodę jaką Zamawiający może ponieść w przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy. Postanowienie to jest wygórowane tym bardziej z jednoczesnym zbyt szerokim katalogiem przesłanek uprawniających do wypowiedzenia umowy i w sposób daleki odbiega od zasady równowagi kontraktowej.

Zdaniem Wykonawcy naliczanie kar umownych w ustalonej przez Zamawiającego wysokości narusza równość stron umowy, zasady współzycia społecznego i słuszności kontraktowej. Postanowienie Umowy o wskazanej treści daleko wykracza poza cel, dla którego zastrzegana

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl [www.szpitalzelazna.pl](http://www.szpitalzelazna.pl)

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

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.

Dodatkowym argumentem są przypadki, w których Zamawiający ma możliwość odstąpienia od Umowy ze skutkiem natychmiastowym, należy wskazać, że wymienione w § 9 ust. 1- 8 przypadki, takie jak np. dwukrotne nieterminowe wykonanie przedmiotu zamówienia, czy dwukrotna dostawa wadliwego przedmiotu umowy są bardzo restrykcyjne.

Przy takiej treści postanowień § 7 ust. 2 i 3, może dojść do sytuacji, w której Wykonawca zgodnie z żądaniem Zamawiającego będzie dostarczał towary objęte Umową w ramach dostaw częściowych, zgodnie z postanowieniami Umowy do dostarczenia zostanie tylko towar wartości 1000 zł, a Wykonawca już raz w okresie 3 miesięcy nieterminowo dostarczył towar z tego samego Zakresu. W tej sytuacji Wykonawca nieterminowo dostarczając ostatnią część zamówienia o wartości 1000 zł, opóźniając się nawet o jeden dzień, narażony jest na naliczenie kary umownej w wysokości 10 % wartości całego Zakresu, zatem kara ta znacznie przekroczy wartość ostatniej dostawy i nie będzie adekwatna do poniesionej przez Zamawiającego szkody, ponieważ towar został dostarczony, a jednodniowe opóźnienie nie może wywołać szkód u Zamawiającego o takiej wartości.

Zdaniem Wykonawcy zarówno postanowienia w zakresie 10 % kary umownej za odstąpienie od Umowy przewidziane w § 7 ust. 2, jak również postanowienia dotyczące odstąpienia od Umowy wyrażone w § 7 ust. 3 Umowy, naruszają zasadę równości stron umowy i przepisy Kodeksu Cywilnego w zakresie zasad współżycia społecznego i słuszności kontraktowej.

Tym bardziej, że zgodnie z przedstawioną regulacją Wykonawca odpowiada za wszelkie przypadki odstąpienia od umowy, poza tymi zawinionymi przez Zamawiającego.

W tym miejscu Wykonawca ponownie podnosi orzecznictwo KIO, które wskazuje na fakt, że Zamawiający nie ma nieograniczonej swobody w przygotowaniu postanowień umów i powinien kierować się przy tym podstawowymi zasadami Kodeksu Cywilnego.

Wykonawca przywołuje ponownie wyrok KIO z dnia 27 grudnia 2011 r. sygn. akt 2649/11:

*„Jedną z podstawowych zasad obowiązujących w prawie zobowiązań jest zasada swobody umów, wynikająca z przepisu art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego. W literaturze przedmiotu przyjmuje się, iż zasada ta oznacza, że istnieje swoboda zawarcia lub nie zawarcia umowy, możliwość swobodnego wyboru kontrahenta, treść umowy może być co do zasady kształtowana w dowolny sposób, forma umowy zależy od woli stron. Swoboda stron doznaje ograniczeń co do celu i treści zawieranej umowy. Ograniczenia te wiążą się z tym, iż treść lub cel umowy nie mogą być sprzeczne z właściwością (naturą) stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Nie jest zatem możliwe takie ukształtowanie stosunku umownego, które prowadziłoby do naruszenia przepisów ustawy, w tym zarówno postanowień kodeksu cywilnego, jak też innych ustaw, w tym przepisów ustawy Pzp. Zgodzić się należy z argumentami, iż na gruncie przepisów Prawa zamówień publicznych dochodzi do modyfikacji zasady równości i swobody stron stosunku zobowiązaniowego choćby przy wyborze partnera, z którym zawierana będzie umowa w sprawie zamówienia publicznego. To Zamawiający jest gospodarzem postępowania i autorem specyfikacji istotnych warunków, która w swej treści*

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl [www.szpitalzelazna.pl](http://www.szpitalzelazna.pl)

KRS 000044579 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł



zawierać powinna istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego, ogólne warunki umowy lub jej wzór. Tak więc to Zamawiający jest autorem sformułowań zawartych we wzorze umowy. **Nie oznacza to jednak, że postanowienia takiej umowy mogą być korzystne tylko dla jednej strony lub nakładać tylko na jedną stronę odpowiednio same obowiązki lub przyznawać jej same przywileje.** Zaproponowane przez Zamawiającego zapisy § 1 oraz § 3 wzoru umowy pozostawiają Zamawiającemu sporą uznaniowość w zakresie realizowanego w przyszłości zamówienia stoją tym samym w sprzeczności z podstawowymi zasadami zamówień publicznych oraz w swych skutkach doprowadzić mogą do niewłaściwego wydatkowania środków publicznych.”

Podobne stanowisko zajęła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15, gdzie stwierdziła:

„Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Jednakże na potrzeby niniejszych rozważań szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. **słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku.** Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. **O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca.** W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalenie, **czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci.** Chodzi zatem o konieczność zapewnienia zarówno wzajemności lub odpowiedniości uprawnień.”

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie § 7 ust. 2 Umowy oraz zadaje pytanie o następującej treści:

*Czy Zamawiający zmieni treść § 7 ust. 3 na następującą: Wykonawca zapłaci Zamawiającemu (na żądanie Zamawiającego) karę umowną w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części Zakresu (pakietu), gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z winy Wykonawcy.*

#### **Odpowiedz Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

#### **Pytanie 49**

W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe pytanie nr 48 Wykonawca zadanie następujące pytanie:

*Czy Zamawiający dokona zmiany postanowienia § 7 ust. 2 i 3 Umowy poprzez obniżenie wysokości kary umownej?*

#### **Odpowiedz Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

#### **Pytanie 50**

##### **Dotyczy § 9 ust. 1 – 8 Umowy**

Ponadto Wykonawca, odnosząc się do § 9 ust. 1 – 8 zadaje pytanie o następującej treści:

*Czy Zamawiający dokona zmiany postanowień § 9 ust. 1 – 8 Umowy, poprzez jego złagodzenie, w ten sposób, że Zamawiający zwiększy ilość możliwych uchybień w ramach realizacji Umowy*

---

Centrum Medyczne „Żelazna” sp. z o.o.

ul. Żelazna 90, 01-004 Warszawa

centrala 22 25 59 800, sekretariat 22 25 59 801, faks 22 25 59 913

szpital@szpitalzelazna.pl [www.szpitalzelazna.pl](http://www.szpitalzelazna.pl)

KRS 0000445779 REGON 012103423 NIP 527-01-04-746 kapitał zakładowy: 1 000 000,00 zł

*lub poprzedzi odstąpienie od Umowy wezwaniem Wykonawcy do zaprzestania naruszeń i wskaże, że kolejne, następujące po wezwaniu uchybienie będzie skutkowało odstąpieniem od Umowy?*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 51**

**Dotyczy § 7 ust. 6 Umowy**

Zgodnie z § 7 ust. 6 Umowy

*Za koszt, o którym mowa w ust. 5, uważa się zarówno obowiązek zapłaty pełnego kosztu zakupu interwencyjnego (cena brutto oraz koszty towarzyszące takiemu zakupowi: transport, rozładunek, ubezpieczenie w drodze) – w przypadku gdy Zamawiający zapłacił uprzednio Wykonawcy za towar, jak też różnicę w cenie zakupu towarów i kosztów towarzyszących (transport, rozładunek, ubezpieczenie w drodze) w sytuacji gdy przed dokonaniem zakupu interwencyjnego Zamawiający nie zapłacił Wykonawcy za towar (partię towaru). **Za ryzyko uważa się negatywne konsekwencje jakie Zamawiający poniósł lub w przyszłości poniesie w związku z faktem wadliwego zrealizowania dostawy np. nie dostarczy pacjentowi leku na czas co wywoła odpowiedzialność Zamawiającego wobec pacjenta.***

Wykonawca wskazuje, że pogrubiony fragment zacytowanego wyżej postanowienia stanowi niedozwolone rozszerzenie odpowiedzialności Wykonawców, które rażąco narusza omawiany już w treści pisma art. 353<sup>1</sup> Kodeksu Cywilnego.

Na gruncie Kodeksu Cywilnego, w szczególności art. 436 § 1 KC do dochodzenia odpowiedzialności za szkodę potrzebne jest wykazanie powstania szkody, zdarzenia ją powodującego oraz adekwatnego związku przyczynowo – skutkowego pomiędzy zdarzeniem i szkodą.

W sytuacji opisanej w kwestionowanym postanowieniu, adekwatny związek przyczynowo skutkowy prawdopodobnie nigdy nie zajdzie.

W związku z powyższym Wykonawca zadaje następujące pytanie:

*Czy zamawiający zmieni treść § 7 ust. 6 poprzez wykreślenie z jego treści następującego fragmentu: **Za ryzyko uważa się negatywne konsekwencje jakie Zamawiający poniósł lub w przyszłości poniesie w związku z faktem wadliwego zrealizowania dostawy np. nie dostarczy pacjentowi leku na czas co wywoła odpowiedzialność Zamawiającego wobec pacjenta.***

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 52**

**Dotyczy § 11 ust. 4 Umowy**

Zgodnie z § 11 ust. 4 Umowy:

*W przypadku wystąpienia w czasie obowiązywania niniejszej Umowy zdarzenia o charakterze korupcyjnym, Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*

Wykonawca wskazuje, że w zacytowanym postanowieniu, brak jest definicji zdarzenia korupcyjnego, w szczególności nie określono przyczyny tego zdarzenia jak również brak jest informacji jakie to ma być zdarzenie oraz w jakich okolicznościach ma mieć ono miejsce.

Wykonawca podkreśla, że nie może być odpowiedzialny za działania pracowników Zamawiającego, niezwiązane z działaniami Wykonawcy.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o nadanie przedmiotowemu postanowieniu następującej treści:

*W przypadku wystąpienia w czasie obowiązywania niniejszej Umowy zdarzenia o charakterze korupcyjnym, spowodowanego zawinionym działaniem Wykonawcy, Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*

Biorąc pod uwagę przedstawione okoliczności wnoszę jak w treści niniejszego pisma.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający modyfikuje treść § 11 ust. 4 Umowy w następujący sposób:

*W przypadku wystąpienia w czasie obowiązywania niniejszej Umowy zdarzenia o charakterze korupcyjnym, spowodowanego ~~zawinionym~~ działaniem Wykonawcy, **jak również w przypadku niezgłoszenia przez Wykonawcę zachowania korupcyjnego ze strony Zamawiającego**, Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*

---

**Pytanie 53**

**Dotyczy zakresu nr 5 poz. 1**

Czy Zamawiający w zakresie 5 poz. 1 dopuści samoprzylepny, wodoodporny opatrunek na rany pooperacyjne, o wysokiej chłonności. Materiał chłonny wykonany z hydrowłókien, utrzymywany pomiędzy 2 warstwami hydrokoloidu, pokrytymi zewnętrzną błoną poliuretanową. Chroni przed wodą i bakteriami, nie odklejający się pod wpływem potu w rozmiarze 9x25 cm.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 54**

**Dotyczy zakresu nr 8**

Czy Zamawiający w Pakiecie nr 8 pod pojęciem „Sterylna, żelatynowa gąbka. Właściwości absorpcyjne. Do stosowania podczas zabiegów operacyjnych. Z efektem hemostatycznym w ciągu kilku minut. Wymiary 70 mm x 50 mm x 1 mm. Pakowane pojedynczo. Całkowicie wchłaniający po kilku dniach. Termin ważności minimum 24 miesiące (licząc od daty dostarczenia towaru do Zamawiającego)” rozumie i będzie wymagał jałową, nierozpuszczalną w wodzie, plastyczną wchłaniającą gąbką z żelatyny wieprzowej, przewidzianą do stosowania jako środek hemostatyczny nakładany na krwawiącą powierzchnię; gąbka jest porowata, w kolorze złamanej bieli; wskazaną do stosowania z trombiną lub jałową solą fizjologiczną; wchłania się całkowicie w ciągu 4 do 6 tygodni; po nałożeniu na krwawiące błony śluzowe gąbka ulega upłynnieniu w ciągu 2 do 5 dni. Hemostaza osiągnięta w czasie 2-8 minut. Wymiary 70 mm x 50 mm x 1 mm?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

---

**Pytanie 55**

**Dotyczy zakresu nr 7**

Czy Zamawiający zmieni w poz. 1 ilość sztuk w opakowaniu z 10 szt. na 5 szt. a tym samym ilości jednostek z 2 na 4?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający udziela pozytywnej odpowiedzi, spełniającej pozostałe wymogi SIWZ.

---

Zamawiający informuje, iż termin składania i otwarcia ofert ulega zmianie.

**Nowy termin składania ofert: do 24.02.2020 r. do godz. 10:00.**

**Nowy termin otwarcia ofert: 24.02.2020 r. godz. 10:30.**

Miejsce otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

**CZŁONEK ZARZĄDU**

**Agnieszka Łyda**