Toruń, dnia 24.01.2024 r.

**L.dz. SSM.DZP.200.03.2024**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publiczne w trybie podstawowym na **„Dostawę sprzętu do wieży artroskopowej firmy Smith&Nephew oraz dostawa ostrzy do pił pulsacyjnych firmy Stryker System 6 i System 7”**

W związku ze skierowanymi zapytaniami o wyjaśnienie treści SWZ Specjalistyczny Szpital Miejski im. M. Kopernika w Toruniu udziela, zgodnie z art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), następujących wyjaśnień:

1. **Pytanie do projektu umowy § 12:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę bądź modyfikację zapisu ust. 2, 3 i dodanie informacji o terminie na zgłoszenie reklamacji: na: „ W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego niewłaściwej ilości lub wad jakościowych zakupionego asortymentu Zamawiający sporządza protokół, który stanowić będzie podstawę do wymiany asortymentu wadliwego na pozbawiony wad. Dla swojej ważności, reklamacja musi zostać zgłoszona pisemnie na formularzu Wykonawcy, w ciągu 24h od chwili powzięcia wiadomości o zaistniałych nieprawidłowościach, na adres e-mail: ……………… . Za datę zgłoszenia reklamacji uznaje się dzień pisemnego zawiadomienia (na podstawie formularza)”?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

1. **Pytanie do projektu umowy § 6:**

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej. Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych. W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o obniżenie kar umownych:

* W § 6 ust. 1 pkt 2) – z 5% na 2%;
* W § 6 ust. 3 – z 30% na 20%;

UZASADNIENIE: Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Biorąc pod uwagę powyższa zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje treść załącznika SWZ projektowane postanowienia umowne w następujący sposób:

a) § 6 ust. 1 pkt 2 otrzymuje następujące brzmienie:

*§ 6 ust. 1 pkt 2) w razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w wysokości 3% wartości brutto umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej umowy.*

1. § 6 ust. 3 otrzymuje następujące brzmienie:

*§ 6 ust. 3 Łączna maksymalna wysokość kar umownych dochodzonych przez Odbiorcę od Dostawcy na podstawie postanowień niniejszej Umowy nie może przekroczyć 20% wartości umowy brutto, określonej w § 4 ust. 1 niniejszej umowy.*

1. **Pytanie *Dotyczy SWZ***

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej