

Toruń, dnia 10-03-2025 r.

**W.Sz.Z: TZ–280–27/25**

dotyczy: postępowania na świadczenie usług serwisowych i konserwacyjnych urządzeń, instalacji klimatyzacyjnych i wentylacji mechanicznej dla jednostek Wojewódzkiego Szpitala Zespółonego w Toruniu.

W związku z otrzymanymi zapytaniem do Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający zgodnie z art.135 ust.2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U.z 2024r. poz.1320), zwanej dalej Pzp, udziela poniżej odpowiedzi:

**Pytanie Nr 1 dot. treści SWZ:**

Zamawiający w SWZ informuje potencjalnych wykonawców usługi, że „termin wykonania w pierwszym roku świadczenia usług będzie liczony od dnia podpisania umowy, a w drugim roku realizacji umowy, od dnia poinformowania przez Zamawiającego o konieczności przystąpienia do wykonania drugiej części usług.” Jednocześnie Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do wskazania w formularzu ofertowym terminu realizacji usługi (termin realizacji - kryterium oceny ofert).

W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o wskazanie planowanej daty rozpoczęcia usługi.

**Odpowiedź:**

Termin realizacji dla usług w pierwszym roku będzie liczony od dnia podpisania umowy (dzień podpisania umowy nie może być określony jednoznacznie, gdyż uzależniony on jest od zakończenia niniejszego postępowania).

Kolejne terminy będą wynikać z pierwszego terminu, gdyż usługi w latach następnych będą musiały być rozpoczęte i wykonane (z zachowaniem terminu, który deklaruje Wykonawca) przed okresem wygaśnięcia przeglądów z okresu poprzedniego.

**Pytanie Nr 2 dot. wzoru umowy:**

Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego. Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Dodatkowo, samą wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną, a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnie z jej naturą i przeznaczeniem. Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję oraz utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje również fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar umownych wkalkuluje w cenę oferty, co spowoduje, że złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

**Pytanie Nr 3 dot. wzoru umowy:**

Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 30% na 10%.

Wskazujemy, że zgodnie z aktualną linią orzecniczą sądów powszechnych wysokość kar, która w stosunku do wartości zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, uznawana jest za nadmierną dolegliwość, świadczącą o niewspółmierności w rozumieniu art. 484 § 2 k.c. (tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r.; sygn. akt: VI Ga 173/13, w ramach którego Sąd za niewspółmierną uznał karę umowną na poziomie 40% należnego wynagrodzenia). Co więcej w orzecznictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie dostępującej od umowy wzajemnej, jeśli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (wyrok SN z dn. 14.06.2018 r. sygn. akt: V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy która w niniejszym postępowaniu wynosi **10%**.

Wnosimy o zmianę i sformułowanie postanowienia §5 ust. 5 projektu umowy w następujący sposób:

***„Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony, wynosi 10% wartości brutto przedmiotu umowy.”***

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapis §5 ust. 5 wzoru umowy.

**Pytanie Nr 4:**

Zwracamy się z wnioskiem o potwierdzenie, że każdorazowe naliczenie kary umownej poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, w ramach którego Wykonawca będzie miał możliwość zaprezentowania własnego stanowiska w zakresie zasadności nałożenia kary umownej. W szczególności każdorazowe naliczenie kary umownej z tytułu niewłaściwego wykonania Umowy uzależnione będzie od uprzedniego sporządzenia protokołu, potwierdzającego niewłaściwe wykonanie usługi, podpisanego przez obie Strony, pod rygorem bezskuteczności.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że naliczenie kary umownej z tytułu nienależytego świadczenia usług (§5 ust. 2) poprzedzone będzie postępowaniem wyjaśniającym, zgodnie z treścią powołanego ustępu.

**Pytanie Nr 5:**

Zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu umożliwiającego rozwiązanie umowy na mocy porozumienia stron z trzymiesięcznym okresem wypowiedzenia.

Warto podkreślić, iż w przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 3 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie Nr 6:**

Prosimy o informację do kiedy obowiązuje bieżąca umowa.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie posiada obowiązującej umowy na świadczenie usług serwisowych i konserwacyjnych urządzeń, instalacji klimatyzacyjnych i wentylacji mechanicznej. Poprzednio obowiązująca umowa wygasła z dniem wykonania usługi tj. 13.06.2024r.

**Pytanie Nr 7:**

Czy obecny wykonawca został obciążony przez Zamawiającego karami umownymi? Jeśli tak, prosimy o wskazanie wartości kar netto.

**Odpowiedź:**

Poprzedni wykonawca nie został obciążony karami umownymi.

**Pytanie Nr 8:**

Zwracamy się z prośbą o informację czy Zamawiający zalega z płatnościami w stosunku do obecnego Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zalega z płatnościami w stosunku do Wykonawcy, który świadczył usługi w związku z realizacją poprzedniej umowy.

**Pytanie Nr 9:**

Uprzejmie prosimy o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> ?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z zapisem §4 ust. 2 ppkt 2.1. wzoru umowy.

**Pytanie Nr 10:**

Chcielibyśmy wziąć udział w wizji lokalnej. Proponowany przez nas termin to 12.03. godz. 10.30. Spółka: Impel Synergies Sp. z o. o., przedstawiciel na wizji: Pan Sebastian Gaść (tel. 510 012 428).

Uprzejmie proszę o informację zwrotną czy akceptują Państwo termin i godzinę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający akceptuje możliwość wizyty we wskazanym terminie.

Osobą do kontaktu w tej sprawie jest Kierownik Działu Technicznego Robert Bogacki dostępny pod numerem telefonu (56) 679 37 72 lub (56) 679 37 71.

Wszelkie dopuszczenia, zmiany wynikające z powyższych odpowiedzi na pytania należy uwzględnić w składanych ofertach.

Z poważaniem