



WOJEWÓDZKA STACJA SANITARNO-EPIDEMIOLOGICZNA W KRAKOWIE

Kraków, dnia 6 marca 2025 r.

znak sprawy: AGZ.272.3.2025

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na: „Dostawę podłoży mikrobiologicznych” ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 27.02.2025 r., nr 2025/BZP 00123767/01.*

Odpowiedź na wnioski o wyjaśnienie treści SWZ

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z **art. 284 ust. 2** ustawy z dnia 11 września 2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (t. j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskami o wyjaśnienie treści SWZ. W związku z powyższym Zamawiający udostępnia treść zapytań oraz udziela następujących wyjaśnień:

Wniosek nr 1:

(§ 4 ust. 1 pkt. a) (§ 6 ust. 1 pkt. a) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,5% wartości **niezrealizowanej części zamówienia** za każdy dzień zwłoki w dostawie liczonej od dnia określonego w § 1 ust. 1?

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.

Wojewódzka Stacja Sanitarно-Epidemiologiczna w Krakowie
31-202 Kraków, ul. Prądnicka 76

<https://www.gov.pl/web/wsse-krakow> e-mail: wsse.krakow@sanepid.gov.pl
adres do e-Doręczeń: AE:PL-95748-35700-DTCIG-18, adres skrytki na ePUAP: [/wssekrakow/skrytka](#)
centrala tel.: (+48) 12 25 49 400, 12 25 49 555, sekretariat tel.: (+48) 12 25 49 500
REGON: 000297394 / NIP: 677-10-27-767

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych.

Umowa, zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy Pzp określa maksymalną wysokość kar umownych, pozwalając wykonawcy oszacować ryzyko. Ustawa nie limituje przy tym górnej granicy tych kar.

Aby kara umowna skutecznie pełniła swoje funkcje, w szczególności funkcję odszkodowawczą (kompensacyjną), stymulacyjną i symplifikacyjną nie może być znikoma i pomijalna - wprost przeciwnie, musi być dotkliwa, by spełnić te funkcje. Należy przy tym zaznaczyć, że Zamawiający musi przestrzegać dyscypliny finansów publicznych.

Bezpośrednią podstawą wprowadzenia kary umownej do umowy jest art. 483 kodeksu cywilnego. Ze względu na fakt, iż świadczenie zamawiającego ma charakter wyłącznie pieniężny (zapłata za dostawę) nie ma możliwości zastrzegania kar umownych wobec zamawiającego (stosowane są jedynie do świadczeń niepieniężnych), a zatem nie ma tu podstaw do stwierdzenia nierówności stron umowy.

Wniosek nr 2:

(§ 4 ust. 1 pkt. b) (§ 6 ust. 1 pkt. b) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,5% ceny NETTO wadliwych testów/podłoży za każdy dzień zwłoki liczonej od dnia wyznaczonego na wymianę wadliwych lub niezgodnych z swz testów/podłoży.

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych.

Umowa, zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy Pzp określa maksymalną wysokość kar umownych, pozwalając wykonawcy oszacować ryzyko. Ustawa nie limituje przy tym górnej granicy tych kar.

Aby kara umowna skutecznie pełniła swoje funkcje, w szczególności funkcję odszkodowawczą (kompensacyjną), stymulacyjną i symplifikacyjną nie może być znikoma i pomijalna - wprost przeciwnie, musi być dotkliwa, by spełnić te funkcje. Należy przy tym zaznaczyć, że Zamawiający musi przestrzegać dyscypliny finansów publicznych.

Bezpośrednią podstawą wprowadzenia kary umownej do umowy jest art. 483 kodeksu cywilnego. Ze względu na fakt, iż świadczenie zamawiającego ma charakter wyłącznie pieniężny (zapłata za

dostawę) nie ma możliwości zastrzegania kar umownych wobec zamawiającego (stosowane są jedynie do świadczeń niepieniężnych), a zatem nie ma tu podstaw do stwierdzenia nierówności stron umowy.

Wniosek nr 3:

(§ 4) i (§ 6) Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Uzasadnienie:

VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych. Wyjaśnienie i podstawy prawne podane zostały powyżej, tj. w odpowiedzi na wniosek nr 2. Ponadto w myśl art. 7 pkt 1 ustawy Pzp przez cenę należy rozumieć cenę w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. *o informowaniu o cenach towarów i usług* (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 168), zgodnie zaś z art. 3 ust. 2 ww. ustawy: *W cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru lub usługi podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług lub podatkiem akcyzowym*. Podatek VAT jest więc składnikiem ceny. Jeżeli zatem dana usługa czy dostawa jest opodatkowana podatkiem od towarów i usług, przez „wynagrodzenie wykonawcy” będziemy więc rozumieć kwotę brutto wynagrodzenia, zawierającą podatek VAT. Tym samym z przytoczonych przepisów wynika, że podstawą naliczenia kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zamówienia publicznego, podlegającego opodatkowaniu podatkiem VAT, powinna być wartość wynagrodzenia brutto, tj. wynagrodzenia uwzględniającego już podatek VAT.

Wniosek nr 4:

(§ 4 ust. 1 pkt. c) i (§ 6 ust. 1 pkt. c) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej części dostawy w przypadku odstąpienia od umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco

zawyżony. W takiej sytuacji nie budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych. Ponieważ, aby kara umowna skutecznie pełniła swoje funkcje, w szczególności funkcję odszkodowawczą (kompensacyjną), stymulacyjną i symplifikacyjną nie może być znikoma i pomijalna - wprost przeciwnie, musi być dotkliwa, by spełnić te funkcje.

Wniosek nr 5:

(§ 4 ust. 2) (§ 6 ust. 2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości netto niezrealizowanej części dostawy w przypadku jeśli zwłoka, o której mowa w ust. 1 lit. a i lit. b przekroczy 5 dni roboczych.

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych. Umowa, zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy Pzp określa maksymalną wysokość kar umownych, pozwalając wykonawcy oszacować ryzyko. Ustawa nie limituje przy tym górnej granicy tych kar. Aby kara umowna skutecznie pełniła swoje funkcje, w szczególności funkcję odszkodowawczą (kompensacyjną), stymulacyjną i symplifikacyjną nie może być znikoma i pomijalna - wprost przeciwnie, musi być dotkliwa, by spełnić te funkcje. Należy przy tym zaznaczyć, że Zamawiający musi przestrzegać dyscypliny finansów publicznych. Bezpośrednią podstawą wprowadzenia kary umownej do umowy jest art. 483 kodeksu cywilnego. Ze względu na fakt, iż świadczenie zamawiającego ma charakter wyłącznie pieniężny (zapłata za dostawę) nie ma możliwości zastrzegania kar umownych wobec zamawiającego (stosowane są jedynie do świadczeń niepieniężnych), a zatem nie ma tu podstaw do stwierdzenia nierówności stron umowy.

Wniosek nr 6:

(§ 4 ust. 4) (§ 6 ust. 4) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w kwocie do 35%. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary tj. Łączna kwota kar umownych nie przekroczy 20% wynagrodzenia.

Uzasadnienie:

W przypadku braku zgody na powyższe, proszę o podanie podstaw prawnych wraz z uzasadnieniem swojej odpowiedzi.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości zmiany postanowień dot. kar umownych. Ponieważ, aby kara umowna skutecznie pełniła swoje funkcje, w szczególności funkcję odszkodowawczą (kompensacyjną), stymulacyjną i symplifikacyjną nie może być znikoma i pomijalna - wprost przeciwnie, musi być dotkliwa, by spełnić te funkcje. Należy przy tym zaznaczyć, że Zamawiający musi przestrzegać dyscypliny finansów publicznych.

Bezpośrednią podstawą wprowadzenia kary umownej do umowy jest art. 483 kodeksu cywilnego.

Odpowiedź na powyższe wnioski stanowi integralną część specyfikacji warunków zamówienia.

Zastępca Dyrektora Wojewódzkiej Stacji
Sanitarno-Epidemiologicznej w Krakowie
ds. Administracyjno-Technicznych

mgr inż. Alina Jamka

Pismo wydane w postaci elektronicznej
i podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym