



Proszowice, dnia 22.03.2024 r.

Uczestnicy
postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie
przetargu nieograniczonego
pn. Dostawa do magazynu Apteki Szpitalnej produktów leczniczych i produktów
leczniczych w ramach programów lekowych.
Oznaczenie sprawy: 04/ZP/2024

W związku z wniesieniem pytań przez Wykonawcę, Zamawiający przedstawia treść pytań i udziela pisemnych wyjaśnień, zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późniejszymi zmianami).

Pytanie 1

„Załącznik nr 5

Do §1 ust. 7 wzoru umowy.

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §1 ust. 7 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 20% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego?

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że zapis §1 ust. 7 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 20%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 19% (co stanowi bardzo dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach publicznych na dostawy leków) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §1 ust. 7 wzoru umowy, wskazując, że 20% próg uprawniający do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia jest uzasadniony ze względu na zapewnienie większej stabilności cenowej umowy w okresie jej obowiązywania.

Pytanie 2

„Załącznik nr 5

Do §1 ust. 9 wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w umowie? Wyjaśniamy, że możliwość taka została przewidziana w art. 48 ust. 1 zdanie wspólne in fine ustawy z dnia 7 października 2022 r.



SZPITAL W PROSZOWICACH

o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz. U. z 2022 r. poz. 2185)."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §1 ust. 9 wzoru umowy, wskazując, że maksymalny 10% próg podwyższenia wynagrodzenia brutto jest odpowiedni biorąc pod uwagę czasokres zawieranej umowy.

Pytanie 3

„Załącznik nr 5

Do §1 ust.7-9 projektu umowy prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §11 ust. 7-9 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zastrzeżenia do wzoru umowy aby w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §1 ust. 7-9 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych. Dodanie takiego zapisu podważyłoby bowiem stabilność umowy w okresie jej obowiązywania.

Pytanie 4

„Załącznik nr 5

Do §5 ust. 1 lit. a) wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za opóźnienie dostawy zamówienia lub dostawy towarów wolnych od wad w wysokości 0,5% wartości towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień zwłoki?"

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §5 ust. 1 lit. a, uznając, że stawka kary umownej naliczana w wysokości 1% niezrealizowanej części dostawy, ma istotne znaczenie stabilności umowy i jej przestrzegania, obniżenie tej kary nie miałoby celu prewencyjnego.

Pytanie 5

„Załącznik nr 5

Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy?"

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §5 ust. 1 lit. b, uznając, że stawka kary umownej w wysokości 20% brutto wartości umowy ma większe znaczenie dla zachowania stabilności umowy i jej przestrzegania.

Pytanie 6

„Załącznik nr 5

Do §6 ust.2 lit. d) wzoru umowy prosimy o dopisanie: "...na okres nie dłuższy niż 3 kolejne miesiące".

Odpowiedź:



SZPITAL W PROSZOWICACH

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do zapisu 6 ust. 2 lit. d) wzoru umowy treści "...na okres nie dłuższy niż 3 kolejne miesiące".

Pytanie 7

„Załącznik nr 5a

Do §1 ust. 6 lit. f) wzoru umowy.

Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §1 ust. 6 lit. f) wzoru umowy, wskazując, że 10% próg uprawniający do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia jest uzasadniony ze względu na zapewnienie większej stabilności cenowej umowy w okresie jej obowiązywania.

Pytanie 8

„Załącznik nr 5a

Do §1 ust. 7 wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 20% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §1 ust. 2 wzoru umowy? Możliwość taka została przewidziana w art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.), według którego wzrost ceny spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekracza 50% wartości pierwotnej umowy."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §1 ust. 7 wzoru umowy, wskazując, że maksymalny 10% próg podwyższenia wynagrodzenia jest odpowiedni biorąc pod uwagę czasokres zawieranej umowy.

Pytanie 9

„Załącznik nr 5a

Do §1 ust. 6-12 wzoru umowy.

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §1 ust. 6-12 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych."

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zastrzeżenia do wzoru umowy aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §1 ust. 6-12 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych. Dodanie takiego zapisu podważyłoby bowiem stabilność umowy w okresie jej obowiązywania.



SZPITAL W PROSZOWICACH

Pytanie 10

„Załącznik nr 5a

Do §5 ust. 1 lit. a) wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za opóźnienie dostawy zamówienia lub dostawy towarów wolnych od wad w wysokości 0,5% wartości towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień zwłoki?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §5 ust. 1 lit. a, uznając, że stawka kary umownej naliczana kwotowo ma większe znaczenie stabilności umowy i jej przestrzegania.

Pytanie 11

„Załącznik nr 5a

Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §5 ust. 1 lit. b, uznając, że stawka kary umownej w wysokości 20% niezrealizowanej części umowy ma większe znaczenie dla zachowania stabilności umowy i jej przestrzegania.

Niniejsze wyjaśnienia Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 22.03.2024 r.