



Znak: AE/ZP-27-08/24

Tarnów, 2024-02-12

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości nie przekraczającej progów unijnych (poniżej 221.000 EURO) na dostawy leków i preparatów do żywienia dojelitowego**

W związku z zapytaniem Wykonawców o następującej treści:

1. **Do pkt 23.17 lit. b) wzoru umowy** - Prosimy o rezygnację z kary umownej zastrzeżonej na wypadek dokonania dostawy niezgodnej pod względem ilości, jakości i asortymentu, gdyż Zamawiający w pkt 23.17 lit. c) zastrzegł już karę za nieusunięcie wad towaru w wyznaczonym terminie.
2. **Do pkt 23.19 wzoru umowy** - Prosimy o usunięcie zapisów pkt 23.19 nakładającego na Wykonawcę dodatkową karę umowną w wysokości 300,00 zł naliczaną za każdy przypadek dokonania zakupu interwencyjnego spowodowanego niedostarczeniem towaru w terminie. Zamawiający zastrzegł w umowie inne środki dyscyplinujące oraz kompensacyjne, możliwe do wykorzystania w okolicznościach opóźnienia dostawy bądź jej braku. Wśród nich wymienić należy zastrzeżoną w pkt 23.17 lit. a) możliwość naliczenia kary umownej za opóźnienia w dostawie czy wynikającą z treści pkt 23.17 lit. a) możliwość rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym w przypadku niewywiązania się z terminu dostawy oraz zastrzeżoną w pkt 23.19 konieczność pokrycia przez Wykonawcę ewentualnej różnicy w cenie pomiędzy asortymentem oferowanym, a tym zakupionym w trybie interwencyjnym. Uważamy dodanie, do i tak już obszernego katalogu, kolejnego rodzaju kary za rażąco wygórowane oraz przekraczające granice motywacji Wykonawcy do realizacji zamówienia, a zatem mogące stanowić przyczynek dla Zamawiającego do wzbogacenia się.
3. **Do pkt 23.20 wzoru umowy** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej w pkt 23.20 za wypowiedzenie, rozwiązanie lub odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?
4. **Do pkt 23.25 wzoru umowy** - Prosimy o modyfikację pkt 23.25 poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść pkt 23.27 jest na tyle nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17.11.2023 r. (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO stwierdziła, że Zamawiający ma obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały i jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia, co wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. W dodatku, z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. Ponadto, Zamawiający ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia na podstawie art. 99 ust. 1 PZP. Zalicza się do tego określenie ilości produktu, którego zakres Zamawiający zamierza zwiększyć, ponieważ w przypadku zamówienia na dostawy, opis przedmiotu zamówienia to nie tylko określenie rodzaju rzeczy, ale także jej liczby, wykonawca zaś musi wiedzieć, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub być gotowy zbyć Zamawiającemu. Wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować, że opis przedmiotu zamówienia będzie niezgodny z art. 99 ust. 1 PZP. Chociaż Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj oraz ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowne, wprowadzone przez Zamawiającego, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP.





5. **Do pkt 37 lit. d) i i) wzoru umowy** - Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to raziło rażąco stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?
6. **Do pkt 39-44 wzoru umowy** - Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia pkt 39-44 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.
7. **Dotyczy projektowanych postanowień umowy (pkt 23.1.)** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w pkt. 23.1. Umowy: „Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie”?
8. **Dotyczy projektowanych postanowień umowy (pkt 23.19.)** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zapisu: „(...) a Zamawiający każdorazowo naliczy karę umowną w wysokości 300 złotych za niezrealizowane przez Wykonawcę zamówienie”?
9. **Dotyczy projektowanych postanowień umowy (pkt 23.20.)** - Czy Zamawiający w pkt 23.20 Umowy wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej w przypadku odstąpienia od umowy i rozwiązania/wypowiedzenia przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy z 20% na 10% niezrealizowanej wartości umowy brutto?

**Specjalistyczny Szpital im. E. Szczeklika w Tarnowie udziela następującej odpowiedzi:**

**Ad 1**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.17 SWZ.

**Ad 2**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.19 SWZ.

**Ad 3**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.20 SWZ.

**Ad 4**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.25 SWZ.

**Ad 5**

Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie adnotacji pod pakietem dla pozycji, dla których występuje przerwa w produkcji, okresowy brak dostępności w sprzedaży lub zakończenie produkcji, pod warunkiem, że brak lub zakończenie produkcji, wstrzymanie bądź wycofanie dotyczy każdego leku spełniającego wymagania Zamawiającego, w tym również leku równoważnego. Jednocześnie Zamawiający wymaga wyceny pozycji, dla których umieszczona jest adnotacja pod pakietem, a w przypadku wznowienia produkcji leku wycenionego lub równoważnego, Zamawiający zastrzega sobie możliwość zakupu wycenionego leku lub równoważnego w cenie podanej w ofercie.

**Ad 6**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.39-23.44 SWZ.

**Ad 7**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.1 SWZ.

**Ad 8**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.19 SWZ.

**Ad 9**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w dotychczasowych zapisach w pkt. 23.20 SWZ.

Otrzymują:  
Platforma Zamawiającego  
a/a

Zastępca Dyrektora  
*mgr Danuta Nosek*

