



ZPO:ZP/5/2024

Toruń, dnia 02.04.2024 r.

**Wykonawcy**  
biorący udział w postępowaniu

dotyczy: postępowania w trybie podstawowym (art. 275 pkt. 1) na dostawę produktów do żywienia doustnego, dojelitowego i sprzętu medycznego do ich podaży - ZPO:ZP/5/2024.

W związku z otrzymanymi zapytaniami do Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela poniższych odpowiedzi:

**1. Dotyczy § 1 ust. 3 Załącznika nr 6 do SWZ.**

„... 3. Z uwagi na charakter i specyfikę zamówienia tj. zmieniające się faktyczne zapotrzebowanie na poszczególne pozycje w okresie realizacji zamówienia, które zależne jest od schorzeń i liczby pacjentów, Zamawiający w przypadku zaistnienia takiej potrzeby zastrzega sobie możliwość zakupu większej liczby niektórych pozycji asortymentowych przy równoczesnym zmniejszeniu liczby innych pozycji asortymentowych pod warunkiem zachowania obowiązujących cen jednostkowych przedmiotu umowy i niezmienionej całkowitej wartości przedmiotu umowy (zadania).”

Mając na względzie powyższy zapis projektu Umowy, zwracamy się o wyjaśnienie, czy w celu przygotowania rzetelnej oferty z zachowaniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania podmiotów Zamawiający może określić maksymalny procentowy zakres zmiany asortymentu w okresie obowiązywania Umowy dla poszczególnych zadań?

**Odpowiedź:** Zgodnie z istniejącym zapisem w rozdziale V pkt 4.1 SWZ oraz w § 1 ust. 4 wzoru umowy (Zał. Nr 6 do SWZ) „Zamawiający zastrzega sobie prawo zakupu mniejszej ilości przedmiotu umowy, przy czym gwarantuje jego realizację na poziomie 80% wartości brutto zamówienia podstawowego. Niezrealizowanie pozostałej części nie będzie skutkowało roszczeniami odszkodowawczymi ze strony Wykonawcy”. Jest to oczywista deklaracja realizacji zamówienia w każdym z zadań na poziomie 80% wartości brutto zamówienia.

Wskazana przez Zamawiającego „możliwość zakupu większej liczby niektórych pozycji asortymentowych przy równoczesnym zmniejszeniu liczby innych pozycji asortymentowych pod warunkiem zachowania obowiązujących cen jednostkowych przedmiotu umowy i niezmienionej całkowitej wartości przedmiotu umowy (zadania)” nie jest możliwa do określenia odrębnie dla każdej pozycji, gdyż - co wynika z dotychczasowych doświadczeń - nawet przy dochowaniu najwyższej staranności na etapie opisu zamówienia, jest ona w przyszłości uwarunkowana faktycznymi potrzebami w zakresie diet żywieniowych, które wynikają z procesu opieki i leczenia pacjentów z różnymi schorzeniami. Zakres przedmiotu zamówienia został opisany z należytą starannością na podstawie dotychczasowego zużycia produktów, ale faktyczny zakres wykorzystania procentowego każdej z pozycji w każdym zadaniu, w przyszłości może być jednak inny, a tym samym nie jesteśmy w stanie opisać dodatkowo tolerancji wykorzystania (minimalnego progu) dla każdej z pozycji w ramach każdego zadania.

**2. Dotyczy § 3 ust. 6 Załącznika nr 6 do SWZ.**

„... 6. W przypadku zwłoki w dostarczeniu przedmiotu umowy, a także w przypadkach, o których mowa w ust. 5, Zamawiający może również (bez konieczności wyznaczenia Wykonawcy terminu dodatkowego ani upoważnienia przez sąd) kupić przedmiot umowy (lub jego odpowiednik o takich samych lub zbliżonych parametrach) od osoby trzeciej i żądać od Wykonawcy zapłaty różnicy pomiędzy ceną zapłaconą osobie trzeciej a ceną przedmiotu umowy wynikającą z niniejszej umowy.”

1. Czy Zamawiający mając na względzie powołane zapisy przewiduje poinformować Wykonawcę o tzw. „Nabyciu zastępczym” oraz o przewidywanych kosztach zakupu? Dodatkowo czy Zamawiający przewiduje możliwość wskazania Zamawiającemu miejsca „Nabycia zastępczego”?
2. Mając na względzie zachowanie zasad równości stron przyszłej umowy, czy nie byłoby zasadnym aby Zamawiający określił ramy czasowe (np. 14 dni), w sytuacji wykonania Nabycia zastępczego na przekazanie w tym czasie odpowiedniej Noty do Wykonawcy? Z całkowitą pewnością byłoby to z korzyścią dla Stron Umowy, gdyż Nabycie zastępcze (jego wielkość), pomniejsza wielkość zawartą w Umowie.

3. Mając na względzie fakt, że Zamawiający może obciążyć Wykonawcę kosztem Nabycia zastępczego wnosimy o wskazanie środków odwoławczych, które będą uwzględniały fakt, że Zamawiający może dokonać obliczenia kwot obciążenia niezgodnych ze stanem faktycznym lub pomyłką.
4. Na jakiej podstawie, Zamawiający żąda wyrażenia zgody przez Wykonawcę na potrącenie z należności wobec Wykonawcy różnicy pomiędzy ceną „Nabycia zastępczego” a ceną oferowaną, gdzie cena zakupu przez Zamawiającego może być znacząco wygórowana, gdyż z praktyki wynika, że w takich sytuacjach podmioty sprzedające nie stosują żadnych rabatów lub aktualnie funkcjonujących cen na rynku w obrocie gospodarczym.

**Odpowiedź:** Mając na względzie pytania zawarte w pkt. 1-4, Zamawiający dokonuje zmiany w § 3 ust. 6 wzoru umowy (Załącznik nr 6 do SWZ) i nadaje mu nast. treść:

**„W przypadku zwłoki w dostarczeniu przedmiotu umowy przekraczającej 3 dni robocze, Zamawiający może również, informując Wykonawcę o nabyciu zastępczym, bez upoważnienia sądu, kupić zamówione u niego wyroby będące przedmiotem umowy (lub ich odpowiedniki o takich samych lub zbliżonych parametrach) od osoby trzeciej i żądać od Wykonawcy zapłaty różnicy pomiędzy ceną zapłaconą osobie trzeciej a ceną przedmiotu umowy wynikającą z niniejszej umowy. Informacja i dokumenty związane z dokonanym Nabyciem zastępczym, w tym obliczenia kwot obciążenia, zostaną przekazane Wykonawcy w terminie 14 dni od dnia dokonania tego zakupu”.**

Podstawą prawną zakupu zastępczego, jeśli Wykonawca (dostawca wyrobów) nie wywiąże się ze swojego zobowiązania jest art. 479 Kodeksu Cywilnego.

Ponadto Zamawiający informuje, że dokonuje sprostowania (doprecyzowania) omyłkowego zapisu w § 3 ust. 5 pkt 2) wzoru umowy (Załącznik nr 6 do SWZ) czyli:

Jest: „2) żądać wymiany wyrobów w terminie dni roboczych godzin od złożenia reklamacji, na przedmiot umowy zgodny z zamówieniem oraz postanowieniami ust. 4.”

Poprawia się na: „2) żądać wymiany wyrobów w terminie 2 dni roboczych od złożenia reklamacji, na przedmiot umowy zgodny z zamówieniem oraz postanowieniami ust. 4.”

### **3. Dotyczy § 4 ust. 1 Załącznika nr 6 do SWZ.**

„... 1. Zamawiający może (niezależnie od uprawnień, o których mowa w § 3 ust. 5 i 6) żądać od Wykonawcy zapłaty kar umownych:

- a) w razie zwłoki w dostarczeniu wyrobów – w wysokości 0,5% ceny brutto przedmiotu umowy niedostarczonego w terminie - za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- b) w razie zwłoki w wymianie wyrobów w sytuacjach określonych w § 3 ust.5 – w wysokości 0,5% ceny brutto wyrobów nie wymienionych w obowiązującym terminie - za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,
- c) w razie rozwiązania umowy przez Zamawiającego na podstawie § 4 ust. 2 lit b) lub c) – w wysokości 10% wartości przedmiotu umowy brutto, określonej w § 5 ust. 1.”

Mając na względzie fakt, że Zamawiający może zawrzeć Umowę z Wykonawcą na więcej niż jedną część/zadanie Postępowania, wnosimy o wyjaśnienie, czy w przypadkach zakreślonych w § 4 ust. 1 lit. „a”, przewiduje Zamawiający ewentualne kary odpowiednio do części/zadania dla której zaistnieje fakt nienależytego wykonania, niewykonania lub odstąpienia?

**Odpowiedź:** W przypadku zawierania umowy z tym samym Wykonawcą na więcej niż jedno zadanie, wartość przedmiotu umowy brutto będzie określona także odrębnie dla każdej z części/zadania. Tym samym, w przypadku ewentualnego naliczania kar, będą one obliczane odpowiednio do części/zadania dla której zaistnieje okoliczność upoważniająca do tej czynności.

Z poważaniem

DYREKTOR  
Zakładu Pielęgnacyjno-Opiekuńczego  
im. ks. Jerzego Popiełuszki

Aleksandra Wachowiak-Kaźmierczak