



**Wojewódzka Stacja Pogotowia Ratunkowego
i Transportu Sanitarnego „Meditrans” SP ZOZ w Warszawie**

ul. Poznańska 22; 00-685 Warszawa; tel. +48 22 52 51 405; fax +48 22 52 51 380

ISO 9001:2015; ISO 14001:2015; ISO45001:2018;

WSPRiTS/ZP/133/2023
ZP.261.15.2023

Warszawa, dnia 4 kwietnia 2023 r.

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym ogłoszonego w BZP nr 2023/BZP 00155523 z dnia 29.03.2023 r. na zakup leków różnych [Nr postępowania: 15/ZP/2023].

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ (CZ. II)

Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy – Prawo zamówień publicznych, Wojewódzka Stacja Pogotowia Ratunkowego i Transportu Sanitarnego „MEDITRANS” SPZOZ w Warszawie udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

Dotyczy zapisów Wzoru umowy:

1) **PYTANIE: §4 ust. 14** – Prosimy o modyfikację treści §4 ust. 14, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §4 ust. 14 wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia. Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków,

Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyjaśnia, że w ust. 16 gwarantuje wykonanie na poziomie nie mniejszym niż 60% wartości Umowy, więc minimalna wartość świadczenia została wskazana i od początku potencjalny Wykonawca zna jej wartość. Ewentualne zmiany w powyższym zakresie, tj. zmniejszanie lub zwiększanie ilości produktów w pozycjach, mają charakter sporadyczny, a nie konieczny.

2) **PYTANIE:** §5 ust. 5 lit. a) – Prosimy o obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej dla §5 ust. 5 lit. a) wzoru umowy do wysokości 0,5% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu dziennie.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Wyjaśnienia i wprowadzone zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty.

Sprawę prowadzi:
Julia Wizlińska-Motyka
Inspektor ds. Zamówień Publicznych
Tel. /22/ 52 51 243