

Kraków, dn. 07.09.2023r.

wg rozdzielnika

NR POSTĘPOWANIA: DZP.271-24/23

Przetarg nieograniczony pn. „**Sukcesywna dostawa produktów leczniczych**”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA_2

I. Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie działając na podstawie art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych udziela odpowiedzi na następujące pytania:

PYTANIA III

1. Do §5 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez zapis o karze w wysokości 1% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia? Wskazujemy, że podana w §5 ust. 1 wysokość kary za opóźnienie spełnienia świadczenia przez wykonawcę jest niewspółmiernie wysoka do wysokości kary za niespełnienie świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego. Kara za opóźnienie dostawy wynosić ma 1825% w skali roku (5% x 365 dni), natomiast kara za opóźnienie płatności przez Zamawiającego wynosić może maksymalnie 14,75% w skali roku.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do 3%. W związku z tym, §5 ust. 1 załącznika nr 4 do SWZ – projekt umowy otrzymuje brzmienie: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w dostawie towaru w wysokości 3% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdy dzień zwłoki w dostawie, z uwzględnieniem ust. 2.”

2. Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za niedostarczenie towaru lub wymianę reklamacyjną powyżej 3 dni do wysokości 3% wartości brutto niedostarczonego towaru?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do 8%. W związku z tym, §5 ust. 2 załącznika nr 4 do SWZ – projekt umowy otrzymuje brzmienie: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 8% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru, w przypadku nie dostarczenia przez Wykonawcę tego towaru, jeżeli zwłoka będzie trwała dłużej niż 3 dni od dnia uzgodnionego jako dzień dostawy, jak też w przypadku wymiany towaru na pełnowartościowy, o którym mowa w §7 ust. 3.”

3. Do §11 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust. 3 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 10% 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 §11 ust. 3 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 10%, 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 9% (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 wyraża zgodę. W związku z tym, §11 ust. 3 załącznika nr 4 do SWZ – projekt umowy otrzymuje brzmienie: „Strony przewidują możliwość dokonania zmiany umowy poprzez waloryzację wynagrodzenia o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych (kwartał do poprzedniego kwartału) ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako „wskaźnik waloryzacji”), przy łącznym spełnieniu następujących postanowień:

- 1) strona Umowy może wystąpić z pierwszym wnioskiem o waloryzację po upływie 6 miesięcy od podpisania Umowy jeżeli wskaźnik waloryzacji określony wyżej zmieni się o co najmniej 5% w stosunku do kwartału poprzedzającego złożenie wniosku o waloryzację;
- 2) w przypadku wzrostu lub obniżenia wskaźnika waloryzacji, waloryzacja będzie polegała odpowiednio na wzroście lub obniżeniu wynagrodzenia za dostawy realizowane po dniu złożenia wniosku o wartość procentową wskaźnika waloryzacji, przy czym strona Umowy może wystąpić z wnioskiem o każdą kolejną waloryzację nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji oraz przy wzroście lub obniżeniu wskaźnika waloryzacji o co najmniej 5%, obliczonego na podstawie średniej wskaźników waloryzacji za 2 ostatnie kwartały poprzedzające złożenie wniosku o waloryzację, przy czym waloryzacja nie dotyczy dostaw zrealizowanych przed datą złożenia wniosku przez którąkolwiek ze stron Umowy,
- 3) wskaźnik waloryzacji nie dotyczy dostaw zrealizowanych przed datą złożenia wniosku o zmianę wysokości wynagrodzenia przez którąkolwiek ze Stron umowy,
- 4) maksymalna wartość wzrostu wynagrodzenia brutto, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania niniejszych postanowień, nie przekroczy 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, ustalonego w dniu zawarcia Umowy.”

4. Do §11 ust.3 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. 3 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.

PYTANIA IV

W celu złożenia oferty zgodnej z zapotrzebowaniem Zamawiającego prosimy o potwierdzenie, czy Zamawiający w pakiecie 14 pozycji 1 oczekuje zaferowania produktu opartego na wolnych aminokwasach o równoważniku białka 2,8 g w 100 ml gotowego do spożycia produktu dostępnego w 3 wersjach smakowych?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza produkt oparty na wolnych aminokwasach o równoważniku białka 2,8 g w 100 ml, gotowy do spożycia produkt dostępny w 3 wersjach smakowych.

Odpowiedzi do pytań i zmiana treści SWZ stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Z poważaniem,

Otrzymują:

- ✓ strona internetowa prowadzonego postępowania
- ✓ a/a

Załączniki:

- ✓ Załącznik nr 4 do SWZ – projekt umowy po zmianie_3