Łódź dnia 10.11.2023 r.

**WSZYSCY WYKONAWCY**

***Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego: „*Dostawy radiofarmaceutyków/ zestawów do znakowania technetem dla Centralnego Szpitala Klinicznego Uniwersytetu Medycznego   
w Łodzi*” - Sprawa nr ZP/125/2023***

Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 poz. 1605 ze zm.), w odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, SP ZOZ Centralny Szpital Kliniczny UM w Łodzi wyjaśnia co następuje:

Pytania do wzoru umowy:

1. Prosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego

postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny

materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem:

1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia,

2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia,

3)sposobu określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy,

4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, - wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych? Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, zarówno Wykonawca jaki 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? Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy. Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 12 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy. Nadto wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych.

Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź:** 1. w par. 6 umowy dodaje się ust. 6  w brzmieniu:

 6. Zamawiający przewiduje możliwość waloryzacji wynagrodzenia na następujących zasadach:

a) zmiana wynagrodzenia może odbyć się nie częściej niż raz na 6 miesięcy z zastrzeżeniem, iż pierwsza zmiana wynagrodzenia nie może się odbyć wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy oraz z zastrzeżeniem treści art. 439 ust. 3 ustawy Pzp,

b) zmiana wynagrodzenia będzie możliwa, jeśli cena materiałów lub kosztów związanych z realizacją przedmiotu zamówienia zmieni się o min. 5%, Strona wnioskująca o zmianę wynagrodzenia będzie zobowiązana udokumentować zmianę kosztów i cen w odniesieniu do okresów, o których mowa w pkt c),

c) podstawą waloryzacji będą wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych (inflacja) za okres od dnia podpisania umowy do dnia z wystąpienia z wnioskiem o waloryzację (odpowiednio od dnia podpisania aneksu do umowy do dnia wystąpienia z wnioskiem o waloryzację), ogłaszane w tabelach Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym GUS dla poszczególnych grup towarów objętych umową,

d) zmiana cen materiałów lub kosztów mających wpływ na wykonanie zamówienia co najmniej o wartość, o której mowa w pkt b), spowoduje zmianę wynagrodzenia Wykonawcy w wysokości połowy wartości ustalonej, faktycznej zmiany cen ww. materiałów i kosztów,

e) dopuszcza się zmianę całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy, wynikającego z umowy, z tytułu waloryzacji o maks. 50%.

2. Do §2 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o zmianę miejsca dostawy przedmiotu umowy dla zadania nr 2 w taki sposób, aby następowała ona w tym zakresie wyłącznie do pomieszczeń apteki szpitalnej Zamawiającego. Jednocześnie wyjaśniamy, że NANOKOLOID typu NanoScan nie zawiera otwartych źródeł promieniowania, nie jest zatem uznawany za materiał radioaktywny, w konsekwencji czego jego dostawa nie odbywa się w reżimie określonym przez Prawo atomowe (czyli na przykład do dedykowanych pomieszczeń Zakładu Medycyny Nuklearnej Zamawiającego), a co za tym idzie podlega ogólnym regułom określonym przez Prawo farmaceutyczne i DPD. Dostawa takich produktów do podmiotu leczniczego, analogicznie jak wszystkich innych produktów leczniczych, może być prowadzona wyłącznie do pomieszczeń apteki szpitalnej.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.**

3. Do §5 ust. 2 pkt 1) oraz §5 ust. 2 pkt 2) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §5 ust. 1 pkt 1) oraz pkt 2) do wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu dziennie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody**

Powyższe odpowiedzi i zmiany są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Zmiany dot. umowy zostaną wprowadzone do zawieranej umowy.

Zamawiający na podstawie art. 135 ust. 3 ustawy Pzp. przedłuża termin składania ofert.

Zamawiający dokonuje zmiany terminu składania ofert na 16.11.2023 r. godz. 14:00

i zmiany terminu otwarcia ofert na 16.11.2023 r. godz. 14:15.

Wykonawca związany jest złożoną ofertą zgodnie z art. 220 ust. pkt. 1 przez okres 90 dni.

Zamawiający określa w dokumentach zamówienia termin związania ofertą przez wskazanie daty,   
tj. 13.02.2024 r.

Pozostałe zapisy bez zmian.

Dziękujemy za złożone zapytania.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Tomasz Miazek