



Proszowice, dnia 08.05.2023 r.

Uczestnicy

postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp, pn. Dostawa do magazynu Apteki szpitalnej produktów leczniczych w ramach programów lekowych.

Oznaczenie sprawy: 06/ZP/2023

W związku z wniesieniem pytań przez Wykonawcę, Zamawiający przedstawia treść pytań i udziela pisemnych wyjaśnień, zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późniejszymi zmianami).

Pytanie 1

„Do §1 ust.6 ppkt f) wzoru umowy. Zwracamy się z prośbą o zmianę treści obligatoryjnej klauzuli waloryzacyjnej, zgodnie z art. 439 Pzp, z zastosowaniem następujących zapisów:

„Wykonawcy przysługuje prawo żądania zmiany wynagrodzenia w przypadku wystąpienia w czasie trwania Umowy zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Zmiana wysokości wynagrodzenia umownego możliwa jest najwcześniej po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy, a następnie nie częściej niż raz na każde 3 miesiące obowiązywania umowy, przy czym zmiany te mogą być dokonane z uwzględnieniem poniższych zasad:

- sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia: w oparciu o skumulowane miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszane przez Prezesa GUS - potocznie inflacja (poprzedni miesiąc = 100%) z 6 miesięcy poprzedzających moment dokonania waloryzacji;
- poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniającego do dokonania waloryzacji: kiedy wyżej opisane obliczenie (suma miesięcznych wskaźników cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszane przez Prezesa GUS z 6 miesięcy) wyniesie 5% lub więcej;
- okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy: pierwsza zmiana po upływie 6 miesięcy, każda kolejna po 3 miesiącach;
- maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o ww. zasadach wprowadzania zmian: 15% wysokości pierwotnego wynagrodzenia umownego.”

Wskazujemy, że opisany w §1 ust.6 ppkt f) wzoru umowy sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia oparty na wyliczeniach wykonawcy oraz niesprecyzowany „wzrost kosztów” są dalece niejednoznaczne i istotnie odbiegające od założeń ustawodawcy określonych w 439 ust. 2 PZP. Dlatego też prosimy, jak wyżej, o zastąpienie go automatyczną indeksacją wynagrodzenia opartą o konkretną obiektywną wartość, taką jak skumulowane miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszane przez Prezesa GUS (potocznie inflacja) z 6 miesięcy poprzedzających moment dokonania waloryzacji (tabela: Miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych od 1982 roku, poprzedni miesiąc = 100). Wyjaśniamy, że zgodnie z powszechnie przyjętym poglądem „podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody



SZPITAL W PROSZOWICACH

indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę w związku z realizacją robót budowlanych lub usług w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439).”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę zapisu §1. ust. 6 lit. ppkt. f wzoru umowy dotyczącą zmiany klauzuli waloryzacyjnej.

Pytanie 2

„Do §1 ust. 12 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy zapisów §1 ust.12 (nakładających na Wykonawcę karę umowną) jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będącego nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają następujące orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu o karze umownej. Zapis ten dotyczy kary umownej za brak podpisania przez dostawcę aneksu w sprawie uzgodnionej przez strony zmiany wysokości wynagrodzenia co jest istotne dla Zamawiającego i leży w jego interesie. Zapis ten nie narusza żadnych norm współżycia społecznego.

Pytanie 3

„Do treści §5 ust. 1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za opóźnienie dostawy zamówienia lub dostawy towarów wolnych od wad w wysokości 0,5% wartości towarów niedostarczonych w terminie za każdy dzień zwłoki?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zastrzeżonej w zapisie §5. ust. 1 lit. a wzoru umowy. kary umownej, wskazując, że dotyczy ona sytuacji braku terminowej dostawy leków przez Wykonawcę. Ze względu na przedmiot umowy, terminowe dostarczanie leków jest dla Zamawiającego bardzo istotne. Zastrzegamy przy tym, że w sytuacji gdy umowa będzie należycie wykonywana to problem zastrzeżonych kar umownych i ich wysokości nie powinien mieć większego znaczenia dla Wykonawcy.

Pytanie 4

„Do treści §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?”

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zastrzeżonej w zapisie §5. ust. 1 lit. b wzoru umowy. kary umownej, wskazując, że dotyczy ona sytuacji odstąpienia od umowy z przyczyn dotyczących Wykonawcy do czego Zamawiający nie chciałby dopuścić, stąd zastrzeżenie 20% kary umownej, mając nadzieję na prawidłową realizację umowy. Zastrzegamy przy tym ponownie, że w sytuacji gdy umowa będzie



SZPITAL W PROSZOWICACH

należycie wykonywana to problem zastrzeżonych kar umownych i ich wysokości nie powinien mieć większego znaczenia dla Wykonawcy.

Niniejsze wyjaśnienia Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 08.05.2023 r.