



LZ.261.15.2024.DJ

Warszawa, dn. 03.09.2024 r.

Dot.: Odpowiedzi na zapytania nr 1-2 w postępowaniu na **Dostawę środków kontrastowych oraz tłoków do wstrzykiwacza kontrastu do Pracowni TK i MR** - nr sprawy 15/D/2024

Działając na podstawie art. 284 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 z późn.zm.) udzielamy odpowiedzi na pytania.

Zapytanie nr 1

Pytanie dotyczy pak.4 poz.1

Czy Zamawiający dopuści zestaw ze złączem niskiego ciśnienia bez zaworka zwrotnego?

Odpowiedź: Zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Zapytanie nr 2

Pytania do wzoru umowy:

1. Do §1 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o zmianę miejsca dostawy przedmiotu umowy tak, aby następowała ona w tym zakresie wyłącznie do pomieszczeń apteki szpitalnej Zamawiającego. Jednocześnie wyjaśniamy, że wymienione preparaty, nie zawierają otwartych źródeł promieniowania, nie są zatem uznawane za materiał radioaktywny, w konsekwencji czego ich dostawa nie odbywa się w reżimie określonym przez Prawo atomowe (czyli na przykład do dedykowanych pomieszczeń Pracowni Tomografii Komputerowej oraz Pracowni Rezonansu Magnetycznego), 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: Treść Projektowanych postanowień umowy pozostaje bez zmian. Zamawiający nie jest szpitalem, nie ma też własnej apteki.

2. Do §2 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o rezygnację z zapisów dotyczących konieczności przekazywania zestawienia z wykonywania umowy, ze względu na to, że monitorowanie stanu realizacji zakupów powinno leżeć po stronie Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się do wykonywania umowy w zgodzie z bieżącymi potrzebami Zamawiającego poprzez ścisłą realizację składanych zamówień, zatem Zamawiający, na każdym etapie wykonywania zamówienia, jest w posiadaniu aktualnej wiedzy na temat postępów jego realizacji.

Odpowiedź: Treść Projektowanych postanowień umowy pozostaje bez zmian. Również Wykonawca, jako profesjonalny uczestnik obrotu gospodarczego jest w posiadaniu wiedzy na temat stopnia wykorzystania umowy. Porównanie danych posiadanych przez Zamawiającego i uzyskanych od Wykonawcy umożliwi właściwą kontrolę realizacji zamówienia.



3. Do §4 ust. 3 wzoru umowy Prosimy o dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość jej potrącenia będzie uzasadniona aktualnymi oraz powszechnie obowiązującymi normami prawnymi.”.

Odpowiedź: Treść Projektowanych postanowień umowy pozostają bez zmian.

4. Do §6 ust. 2 pkt 4 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika preparatu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę? Jednocześnie, zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości dostawy równoważnika, również w przypadku, niezależnej od Wykonawcy, czasowej niedostępności produktu w obrocie.

Odpowiedź: Treść Projektowanych postanowień umowy pozostają bez zmian.

5. Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §6 ust. 5 pkt 1) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że minimalny poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia wynosi 15% w stosunku do cen lub kosztów z miesiąca, w którym złożono ofertę Wykonawcy, poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 3%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §6 ust. 5 pkt 1) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 15%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych 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 14% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych) 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.

W tym miejscu – celem uzupełnienia treści uprzednio złożonego pytania – wskazujemy, że powyższy zarzut odnieść można również do §6 ust. 5 pkt 3) wzoru umowy, który także jawi się jako naruszający zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Dopiero zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia Wykonawcy do 20% uznać będzie można za wystarczające dla zapewnienia równowagi kontraktowej stron.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §6 ust. 5 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: Treść Projektowanych postanowień umowy pozostają bez zmian.

z up. DYREKTORA SPZZLO WARSZAWA-ŻOLIBORZ
Z-CA DYREKTORA ds. ORGANIZACJI
I KONTRAKTÓW MEDYCZNYCH

Danuta Wąsowska
/podpisano elektronicznie/

