

Data zamieszczenia na stronie internetowej prowadzonego postępowania: 07.02.2023 r.

Wysokie Mazowieckie, 07.02.2023 r.

**Do wszystkich Wykonawców
ubiegających się o udzielenie
zamówienia publicznego**

Dotyczy postępowania: **Zakup leków**
Oznaczenie sprawy: **3/2023**

**Zapytanie nr 1. Załącznik nr 1 - Formularz cenowy
Pakiet nr 7, poz. 4**

Czy w zadaniu 7 poz. 4, Zamawiający wymaga, aby zaoferowany lek Imipenem 0,5 g + Cilastatinum 0,5 g po rozpuszczeniu posiadał stabilność do 2 godzin, co pozwoli na bezpieczne przeprowadzenie infuzji dożylniej?

Wyjaśnienie: Tak.

**Zapytanie nr 2. Załącznik nr 1 - Formularz cenowy
Pakiet nr 9, poz. 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie żelu na bazie wody w saszetkach po 5g, sterylizowanego promieniowaniem jonizującym (radiacyjnie)? Żel w opakowaniach zbiorczych po 150 szt., z możliwością zakupu pojedynczych sztuk w zależności od potrzeb Zamawiającego.

Wyjaśnienie: Zgodnie z SWZ.

Zapytanie nr 3. Dotyczy treści SWZ.

Prosimy Zamawiającego o modyfikację zapisów Rozdziału XII SWZ – Zawartość oferty:
„Zezwolenie, licencja, koncesja lub wpis do rejestru działalności regulowanej – w celu potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu dotyczących wymaganych uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej – jeśli dotyczy oferowanego asortymentu.”

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej
<https://platformazakupowa.pl/pn/szpitalwysmaz> zmodyfikowaną Specyfikację Warunków Zamówienia w zakresie rozdziału XII, XX i XXI.

**Zapytanie nr 4. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.
Dotyczy §6 ust. 2 lit. a) i b)**

Do §6 ust. 2 lit. a) i b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kary umowne za opóźnienie w realizacji dostawy lub reklamacji wynosiły 0,07% od wartości NIEDOSTARCZONEJ lub REKLAMOWANEJ części dostawy?

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

**Zapytanie nr 5. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.
Dotyczy §6 ust. 2 lit. c)**

Do §6 ust. 2 lit. c) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §6 ust. 2 lit. c) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

**Zapytanie nr 6. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.
Dotyczy §7 ust. 12**

Do §7 ust. 12 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §7 ust. 12 wzoru umowy poprzez: usunięcie postanowienia o możliwości waloryzacji, jeżeli zmiana wskaźnika cen przekroczy 15% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość poziomu zmiany cen materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia 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 §7 ust. 12, ustanawiający waloryzację, jeżeli zmiana wskaźnika cen przekroczy 15% nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. W obecnym brzmieniu tego zapisu, Wykonawca musi z góry założyć, że w razie wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 14% (co stanowi bardzo dużą wartość, uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz 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 kwestionowany zapis powinien zostać zmieniony w zaproponowany sposób.

Wskazujemy przy tym, że zgodnie z art. 7 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. Nr 122, poz. 696, z późn. zm.) obowiązuje maksymalna urzędowa marża hurtowa w wysokości 5% urzędowej ceny zbytu. W rzeczywistości oferowane w przetargach produkty, również nier refundowane, zawierają marże zdecydowanie niższe. Marża musi pokryć wszystkie koszty jakie ponosi Wykonawca zamówienia publicznego oraz ewentualny zysk. Brak możliwości waloryzacji cen produktów dostarczanych w ramach umowy przetargowej już od progu 5% narazi Wykonawcę zamówienia nie tylko na utratę spodziewanego zysku, ale także na realne straty.

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

**Zapytanie nr 7. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.
Dotyczy §7 ust. 12**

Do §7 ust. 12 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 50% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §5 ust. 1 wzoru umowy? Wyjaśniamy, że możliwość taka została przewidziana w postanowieniach art. 455 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2021 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.).

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

**Zapytanie nr 8. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.
Dotyczy §7 ust. 11, 12**

Do §7 ust. 11, 12 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §7 ust. 11, 12 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.

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

Zapytanie nr 9. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.

Dotyczy §8 ust. 4, §11 ust. 5 oraz §10 ust. 2 pkt 3

Do §8 ust. 4, §11 ust. 5 oraz §10 ust. 2 pkt 3 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów, zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 K.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

Zapytanie nr 10. Załącznik nr 4 – Projektowane postanowienia umowy.

Dotyczy §8 ust. 5

Do §8 ust. 5 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §8 ust. 5 następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.".

Wyjaśnienie: Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy Projektowanych postanowień umowy.

Kierownik Zamawiającego
Bożena Grotowicz