

Znak: ZOZ.V.010/DZP/75/22

Sucha Beskidzka dnia 12.08.2022r.

Dotyczy: Przetargu nieograniczonego na dostawę leków w ramach programów lekowych uzupełnienie III.

Dyrekcja Zespołu Opieki Zdrowotnej w Suchej Beskidzkiej odpowiada na poniższe pytania:

Pytania do wzoru umowy:

Prosimy o wykreślenie z umowy zapisu §1 ust. 3. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia oraz umożliwiając dowolne ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 ze zm.). Ponadto, wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na decyzje dotyczące finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności rozwiązania umowy w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ. Niniejsza argumentacja znajduje też potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 08.11.2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

2. Do §8 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisu §8 ust. 3 jako niezgodnego z normami współżycia społecznego i będącego nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługującego 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 ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

Z poważaniem:

Z-ca Dyrektora d/s Lecznictwa  
Zespołu Opieki Zdrowotnej  
w Suchej Beskidzkiej

dr n. med. Józef Fortuna

Kierownik  
Działu Zamówień Publicznych  
mgr Sabina Steczek

Kierownik  
Działu Zamówień Publicznych  
Zespołu Opieki Zdrowotnej  
w Suchej Beskidzkiej

Janika Kubiś