



L.dz. Adm 17A/2024/ 10316/2024

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na podst. art. 132 ustawy Pzp

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (t.j. Dz.U. 2024 r., poz. 1320 ze zm.) Zamawiający, w odpowiedzi na pytanie zgłoszone w toku przedmiotowego postępowania przez Wykonawcę, przekazuje poniżej treść zapytania i udziela następujących wyjaśnień dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu pn. **Dostawa leków – znak sprawy Adm 17A/2024.**

Lp.	Treść pytania	Treść wyjaśnienia udzielonego przez Zamawiającego
1	Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §1 ust. 14 projektu umowy: Prosimy o wydłużenie terminu na uzupełnienie brakującego towaru i/lub dokonanie wymiany towaru zareklamowanego do 72 godzin od złożenia reklamacji.	Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy.
2	Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §1 ust. 15 projektu umowy: Prosimy o informację czy w przypadku braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?	Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy, zgodnie z którymi w przypadku braku możliwości dostarczenia przedmiotu zamówienia w zakresie któregośkolwiek leku, Wykonawca jest zobowiązany dostarczyć produkt równoważny po cenie nie wyższej od ceny zawartej w umowie lub w przypadku braku zamiennika, Zamawiający dokona zakupu towaru na wolnym rynku, przy czym różnicę w cenie oraz odpowiedzialność za szkodę powstałą z tego tytułu ponosi Wykonawca.
3	Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §1 ust. 18 projektu umowy: Wskazujemy, że w naszej opinii zobowiązanie wynikające z § 1 ust. 18 projektu umowy przetargowej jest bezprzedmiotowe oraz nadmierne. Art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. o przeciwdziałaniu zagrożeniom przestępczością na tle seksualnym i ochronie małoletnich, na który powołuje się Zamawiający w §1 ust. 18 umowy, reguluje obowiązek pozyskania zaświadczenia o niekaralności z Krajowego Rejestru Karnego. Przepis ten stanowi, że ww. informacje powinny zostać pozyskane od osób	Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy. Jest to ogólny zapis w umowach Zamawiającego, dlatego zawarto w nim: „... w zakresie, w jakim jest to konieczne, w związku z wykonywaniem niniejszej umowy.”



	<p>dopuszczonych do wykonywania działalności związanej z wychowaniem, edukacją, wypoczynkiem, leczeniem, świadczeniem porad psychologicznych, rozwojem duchowym, uprawianiem sportu lub realizacją innych zainteresowań przez małoletnich, lub z opieką nad nimi. Trudno sobie natomiast wyobrazić, aby w toku wykonywania umowy przetargowej osoby zatrudnione przez Wykonawcę do realizacji dostaw miały bezpośredni kontakt z małoletnimi pacjentami Zamawiającego. Zwłaszcza, że dostawy będą się odbywać w Aptece Szpitalnej. Podobne wnioski należy odnieść do obowiązku znajomości oraz przestrzegania treści Standardów Ochrony Małoletnich, obowiązujących w Szpitalu.</p> <p>Mając na uwadze powyższe, jesteśmy zdania, że §1 ust. 18 powinien zostać wykreślony z treści umowy. Tak jak już bowiem wspominaliśmy, zważywszy na fakt, że w toku wykonania umowy Wykonawca nie będzie miał bezpośredniego kontaktu z małoletnimi, należy uznać, że obowiązki wynikające z ww. ustawy go nie obowiązują, a zatem zobowiązanie z §1 ust. 18 umowy się nie zaktualizuje.</p>	
4	<p>Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §6 ust.1 pkt 2 projektu umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za opóźnienie reklamacji w wysokości 1% wartości brutto niewykonanej części dostawy za każdy dzień zwłoki?</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy.
5	<p>Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §6 ust.1 pkt 3) projektu umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust.1 pkt 3) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?</p>	Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy.
6	<p>Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §7 ust. 1 pkt 5) projektu umowy: Prosimy o modyfikację §7 ust. 1 pkt 5) poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §7 ust. 1 pkt 5) jest na tyle nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że Zamawiający ma obowiązek w sposób</p>	Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy. Zamawiający określił minimalny poziom realizacji zamówienia, tj. 50% wartości umowy oraz przewidział możliwość zwiększenia wartości wynagrodzenia umowy maksymalnie o 20% z powodu zwiększonego zapotrzebowania Zamawiającego na asortyment objęty umową.



	<p>precyzyjny, zrozumiały i jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia, co wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. W dodatku, z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. Ponadto, Zamawiający ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia na podstawie art. 99 ust. 1 PZP. Zalicza się do tego określenie ilości produktu, którego zakres Zamawiający zamierza zwiększyć, ponieważ w przypadku zamówienia na dostawę, opis przedmiotu zamówienia to nie tylko określenie rodzaju rzeczy, ale także jej liczby, wykonawca zaś musi wiedzieć, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub być gotowy zbyć Zamawiającemu. Wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować, że opis przedmiotu zamówienia będzie niezgodny z art. 99 ust. 1 PZP. Choć Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj oraz ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowne, wprowadzone przez Zamawiającego, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP.</p>	
7	<p>Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy. Do §7 ust. 3 projektu umowy prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §7 ust.3 pkt 1), 2), 3) projektu 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.</p>	<p>Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy. Zamawiający opisał zasady zmiany wynagrodzenia w sposób jednoznaczny.</p>

Wykonała: Anna Żurańska
Dział Zamówień Publicznych
e-mail: dzpublicznych@wsp-bilikiewicz.pl
tel. 58 52 47 518