Kraków, dn. 18.10.2022 r.

NR POSTĘPOWANIA: DZP.271-38/22
Postępowanie pn. „Sukcesywna dostawa leków i szczepionek”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA_3

Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie działając na podstawie art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2022.1710 t.j.) udziela odpowiedzi na następujące pytania:

PYTANIA III

1. Do §1 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 2, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (30%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, co oznaczało będzie, że każdy z określonych w formularzu asortymentowo – cenowym produktów może zostać zamówiony przez Zamawiającego w ilości maksymalnie o 30% większej niż pierwotnie zakładano. Aktualna treść §1 ust. 2 wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Zastrzeżenie bowiem prawa opcji jako „30% ilości” w praktyce oznaczać może, że jedne z wycenianych pozycji mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne o niczym nieograniczoną ilość uwarukowaną jedynie granicą wynoszącą „30% ilości”. Wyjaśniamy, że zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) daleko idącą dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.
Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że (prawo opcji) stanowi możliwość realizacji przedmiotu zamówienia na poziomie +/-30% od ilości wskazanych przez Zamawiającego w Opisie przedmiotu zamówienia (zał. nr 2 do SWZ), stanowiącym element oferty. Tym samym Zamawiający dopełnia obowiązek określony w 433 ust. 4 określając minimalny poziom realizacji zamówienia.

Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy
im. św. Ludwika w Krakowie
ul. Strzelecka 2, 31-503 Kraków
tel.(12) 619 86 01, fax.(12) 619 86 10
e-mail: info@dzieciecyszpital.pl, www.dzieciecyszpital.pl
NIP: 6751199459, KRS: 0000009118

MAŁOPOLSKA
CERTYFIKAT 2021/38
Szpital akredytowany
ISO 9001
BUREAU VERITAS
Certification
Certyfikat ISO 9001:2015

2. Do §5 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez zapis o karze w wysokości 1% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia? Wskazujemy, że podana w §5 ust. 1 wysokość kary za opóźnienie spełnienia świadczenia przez wykonawcę jest niewspółmiernie wysoka do wysokości kary za niespełnienie świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego. Kara za opóźnienie dostawy wynosić ma 1825% w skali roku, natomiast kara za opóźnienie płatności przez Zamawiającego wynosić może maksymalnie 14% w skali roku.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę w zakresie §5 ust. 1 załącznika nr 4 do SWZ – wzór umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w dostawie towaru w wysokości 3% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdy dzień zwłoki w dostawie, z uwzględnieniem ust. 2."

3. Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary za niedostarczenie towaru lub wymianę reklamacyjną powyżej 3 dni, do 1% jego wartości?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na następującą zmianę w zakresie §5 ust. 2 załącznika nr 4 do SWZ – wzór umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 8% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru, w przypadku nie dostarczenia przez Wykonawcę tego towaru, jeżeli zwłoka będzie trwała dłużej niż 3 dni od dnia uzgodnionego jako dzień dostawy, jak też w przypadku wymiany towaru na pełnowartościowy, o którym mowa w §7 ust. 3."

4. Do treści §5 ust. 5 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."

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody w powyższym zakresie.

Odpowiedzi do pytań wprowadzone niniejszym pismem stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Signed by / Podpisano przez:

Piotr Maciej Staszak

Date / Data: 2022-10-18 11:42

Otrzymują:
- ✓ strona internetowa prowadzonego postępowania
- ✓ a/a

Wojewódzki Specjalistyczny Szpital Dziecięcy im. św. Ludwika w Krakowie
ul. Strzelecka 2, 31-503 Kraków
tel.(12) 619 86 01, fax.(12) 619 86 10
e-mail: info@dzieciecyszpital.pl, www.dzieciecyszpital.pl
NIP: 6751199459, KRS: 0000009118

MAŁOPOLSKA
CERTYFIKAT 2021/38
Szpital akredytowany
ISO 9001 BUREAU VERITAS Certification
Certyfikat ISO 9001:2015