

Warszawa, dnia 25.10.2024 r.

Pismo znak: DZP.26.37.PN.2024.02.JS

Zamawiający:

NARODOWY INSTYTUT
GERIATRII, REUMATOLOGII I REHABILITACJI
IM. PROF. DR HAB. MED. ELEONORY REICHER
ul. Spartańska 1, 02-637 Warszawa

Informacja o pytaniach do SWZ

Dotyczy postępowania pn.:

Dostawa produktów leczniczych z podziałem na 4 części

Sygnatura postępowania:

37/PN/2024/JS

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), – dalej: ustawa Pzp, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1:

Z uwagi na to, że umowa dla części nr 1 zawierana będzie na okres 24 miesięcy, a dla części 2 -4 na okres 12 miesięcy z możliwością jej przedłużenia, zgodnie z art. 436 pkt 4) PZP prosimy o uzupełnienie wzoru umowy o jego obligatoryjne elementy takie jak:

- a) określenie zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego oraz
- b) określenie zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne, zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1342 oraz z 2022 r. poz. 1079).

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści Załącznika 3 do SWZ (Projektowanych postanowień umowy), poprzez dodanie w § 15 ustępów 2 - 10 o treści zgodnej z załącznikiem nr 1 do pisma.

Pytanie 2:

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez

podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść tych zapisów jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza 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 dostawę produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605). Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, jak również uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że chociaż Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj i ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowy, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP, art. 433 pkt 4 PZP i art. 441 ust. 1 PZP. Izba potwierdziła, że norma wynikająca z art. 433 pkt 4 PZP, która zakazuje wprowadzania postanowień przewidujących możliwość dowolnego ograniczenia zakresu zamówienia, bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron oraz norma wynikająca z art. 441 ust. 1 PZP, która określa zasady korzystania z prawa opcji, nakazująca opisywać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, mają charakter bezwzględnie obowiązujący. Ponadto, żadne inne przepisy PZP nie ograniczają ani nie wyłączają zastosowania tych norm w przypadkach wystąpienia okoliczności mających wpływ na rodzaj i ilość towarów stanowiących zapotrzebowanie podmiotów udzielających świadczenia zdrowotne. KIO stwierdziła też, że wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować naruszenia art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia, w tym przypadku poprzez podanie liczby asortymentu, do której zamierza zmniejszyć lub zwiększyć zakres zamówienia w zakresie każdego produktu.

Krajowa Izba Odwoławcza wskazała, że w przypadku zamówienia udzielanego w częściach, każda z części zamówienia stanowi odrębne zamówienie. W związku z tym, opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny, nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, co potwierdza art. 31 ust. 2 PZP, z którego wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. KIO wywnioskowała także, że gdy przedmiotem zamówienia są dostawy, opcja stanowi instrument, który pozwala Zamawiającemu na nabycie produktów w ilości adekwatnej do zmian w zakresie jego potrzeb, występujących po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający ma więc możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia oraz „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu

zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości w jednym postanowieniu umowy czy też powiązanie ich ze sobą, ale przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z treści art. 433 pkt 4 PZP, natomiast w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, należy stosować się do reguł wynikających z art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z treścią rozdz. IV ust. 12 SWZ:

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość dokonywania zmian ilości zamawianego asortymentu w ramach całkowitej wartości Przedmiotu Umowy brutto (w ramach danej części zamówienia).”

Jednocześnie zgodnie z treścią rozdz. IV ust. 11 i 12 SWZ:

*„Zamawiający zastrzega sobie prawo niepełnej realizacji umowy w zakresie danej części. Zamówienie realizowane będzie zgodnie z bieżącymi potrzebami Zamawiającego. **Wartość świadczenia stron nie będzie jednak niższa niż 70% całkowitej wartości Przedmiotu Umowy brutto (każdej z części zamówienia).**”*

Powyższe postanowienia zostały równolegle zawarte w § 4 projektu umowy. W ocenie Zamawiającego powyższe zapisy wypełniają dyspozycję art. 433 pkt 4 ustawy Pzp. Tym samym Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ.

Pytanie 3:

Do §8 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ.

Pytanie 4:

Do §8 ust. 1 pkt 2, 3, 4 wzoru umowy: Jakimi obiektywnymi względami uzasadnione jest obliczanie kary umownej za opóźnienie jako procentu od całej wartości danego przedmiotu umowy, skoro opóźnienie dotyczyłoby tylko pewnej części? Jednocześnie prosimy o rozważenie możliwości zmiany zapisu §8 ust. 1 pkt 2, 3, 4 wzoru umowy poprzez karę w wysokości 0,2% za każdy dzień zwłoki przy dostawach zwykłych i reklamacji lub 0,02% za każdą godzinę zwłoki przy dostawach na cito, ale liczonej od wartości NIEDOSTARCZONEGO przedmiotu zamówienia. W uzasadnieniu wskazujemy, iż dotychczasowy zapis powoduje wprowadzenie do umowy nierównych sankcji dla różnych Wykonawców. Za opóźnienie dostawy produktu o tej samej wartości, wykonawcy mogą zostać ukarani drastycznie różnymi karami (zależnie od wartości zawartej z Zamawiającym umowy). Nadmieniamy przy tym, że faktyczna zwłoka dostawy może dotyczyć niewielkiej części zamówienia lub całego przedmiotu umowy (np. 5%) i nieuzasadnionym jest karanie wykonawcy również za część zamówienia dostarczoną terminowo.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ.

Zamawiający podkreśla, że kary umowne wskazane w § 8 ust. 1 pkt 2-4 dotyczą zwłoki w wykonaniu umowy, a nie opóźnienia.

Odnosząc się do kwestii obliczania kary umownej za opóźnienie jako procentu od całej wartości danego przedmiotu umowy, skoro opóźnienie dotyczyłoby tylko pewnej części –

Zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych (z wyłączeniem umów o roboty budowlane):

- 1) jednym z elementów umowy o udzielenie zamówienia publicznego jest określenie łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony;
- 2) w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy – umowa powinna określać wysokości kar umownych naliczanych wykonawcy z tytułu braku zapłaty lub

nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ww. ustawy;

- 3) projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem.

Biorąc pod uwagę, że ustawodawca w ustawie Prawo zamówień publicznych nie reguluje dalszych kwestii z naliczaniem kar umownych należy zastosować odpowiednio przepisy ustawy Kodeks cywilny (zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych) (dalej: „KC”).

Zgodnie z art. 483 KC można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez **zapłatę określonej sumy** (kara umowna). Zgodnie z wypracowaną doktryną i orzecznictwem:

„Konieczną treścią ważnej klauzuli zastrzegającej karę umowną jest określenie sumy stanowiącej karę umowną w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. Przy oznaczaniu kary umownej dopuszcza się posługiwanie obiektywnymi miernikami wysokości np.: ułamkiem wartości rzeczy lub ułamkiem sumy, jeżeli ustalenie tej kwoty jest wyłącznie zabiegiem arytmetycznym. Zastosowanie konstrukcji prawnej, zakładającej ustalenie w przyszłości podstawy naliczania kary umownej, nie jest zgodne z art. 483 § 1 w zw. z art. 58 § 1 k.c. Istotne jest, aby zarówno strony, jak i sąd rozpoznający sprawę byli w stanie obliczyć wysokość kary umownej, która powinna być możliwa do ustalenia już w momencie zawarcia umowy, a jej wysokość nie powinna wymagać dowodzenia.” [postanowienie SN z 29.09.2022 r., I CSK 798/22].

Także *Rekomendacje w zakresie formułowania postanowień umów dotyczących kar umownych* Prokuratorii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej wskazują, że:

„Adekwatności kary umownej do skutków naruszenia zobowiązania sprzyja ustalenie jej wysokości w odniesieniu do wartości konkretnego zobowiązania, które zostało naruszone lub jego części (np. wartości niezrealizowanego elementu dostawy, etapu prac), a nie w oparciu o wartość całej umowy. Należy jednak pamiętać, że określona w taki sposób wysokość kary umownej powinna być możliwa do wyliczenia na podstawie samej umowy.”

W niniejszym przypadku NIE JEST możliwe zastrzeżenie skutecznej kary umownej liczonej na podstawie wartości niezrealizowanej części zamówienia – żadna ze stron nie jest w stanie wyliczyć kary umownej na podstawie samej umowy bez sięgania do dodatkowych informacji, które mają charakter przyszły i niepewny.

Pytanie 5:

Do §10 ust. 1 pkt 3) wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że ewentualne przedłużenie terminu obowiązywania umowy wymagało będzie obopólnej zgody stron wyrażonej na piśmie w formie aneksu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ i jednocześnie wyjaśnia, że zgodnie z § 17 ust. 3 projektu umowy wszelkie zmiany Umowy mogą być dokonane tylko w formie pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem wyjątków wprost przewidzianych w jej treści. Zmiany umowy, o których mowa w § 10 ust. 1 pkt 3 projektu umowy, wymagają dla swej ważności formy pisemnej, tj. wymagają zawarcia przez strony aneksu do umowy, a więc dla swojej skuteczności zmiana będzie wymagała również zgody wykonawcy. Wnioskowana zmiana będzie więc stanowiła umowne *superfluum*.

Pytanie 6:

Do §11 ust. 2 pkt 3, 4 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie wskazanych zapisów, ponieważ w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu 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 2024 poz. 1320 ze zm.). Niniejsza argumentacja znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w sytuacji, gdy Wykonawca nie dostosuje cen, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią §11 ust. 2 pkt 3, 4 projektowanych postanowień umowy, Zamawiający zastrzegł sobie prawo do wypowiedzenia umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku:

- 3) *braku zgody uprawnionego podmiotu na kontynuację Ratunkowego Dostępu do Technologii Lekowych (RDTL)/programu lekowego lub braku (wstrzymaniu) finansowania RDTL/programu lekowego przez Narodowy Fundusz Zdrowia;*
- 4) *usunięcia produktu stanowiącego Przedmiot Umowy z obwieszczenia refundacyjnego Ministra Zdrowia w trakcie trwania Umowy, o ile Wykonawca nie zaproponuje odpowiednika znajdującego się w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, którego cena hurtowa brutto nie będzie wyższa niż cena hurtowa brutto Przedmiotu Umowy oraz nie wyższa niż aktualny na dzień zmiany limit finansowania;*

Niniejsze postanowienia mają istotne znaczenie w kontekście przedmiotu zamówienia określonego w niniejszym postępowaniu w związku z czym Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ.

Pytanie 7:

Do §15 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §15 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że poziom zmiany cen materiałów lub kosztów uprawniający do żądania zmiany wynagrodzenia Strony ustalają na poziomie 12,5% 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.

Wskazać należy, że §15 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 12,5%, 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 11% (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 §15 ust. 1 pkt 12) 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.

Prosimy też o usunięcie §15 ust. 1 pkt 4, stanowiącego o wykazaniu wpływu zmiany cen materiałów lub kosztów na cenę lub koszt realizacji umowy poprzez przedstawienie takich

dowodów jak: umowy z dostawcami, pisma od dostawców, faktury za nabywany asortyment. Uzależnienie uruchomienia mechanizmu waloryzacji wynagrodzenia od przedłożenia przez Wykonawcę ww. dokumentów uznać należy za nieuprawnione w świetle art. 439 ust. 1 i 2 PZP. Orzecznictwo i doktryna wskazują, że zmiana wynagrodzenia winna być oparta o zmiany ceny materiałów lub kosztów określone wskaźnikiem obiektywnym, jednoznacznym, łatwo dostępnym, niezależnym od stron umowy, jak najbliższym związanym z przedmiotem zamówienia (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439), np. wskaźnikiem cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanych w komunikacie Prezesa GUS, więc podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie może wymagać przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę w związku z realizacją zamówienia w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika (tak: E. Wiatrowska... op. cit.). Poprzez wprowadzenie do PZP obligatoryjnego wymogu zawarcia w umowie postanowień o zasadach wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ustawodawcy należy przypisać zamiar zastosowania automatyzmu właściwego dla instytucji waloryzacji. Ponadto, wymóg ten może stanowić naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa, gdyż zgodnie z orzecznictwem KIO, tajemnica przedsiębiorstwa mogą być objęte m.in. kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty), dostawy (w tym ceny materiałów), stosowane rozwiązania organizacyjne.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §15 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki 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:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ i informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie postanowień dotyczących uprawnień do rozwiązania umowy w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że dokonuje poprawienia oczywistej omyłki pisarskiej w treści Zał. nr 3 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), gdzie Zamawiający zmienia sygnaturę postępowania wskazaną w pierwszym wersie wzoru umowy, zgodnie z informacją jak w załączniku nr 1.

Załączniki:

Załącznik nr 1 – Projektowane postanowienia umowy – po zmianie.

Z-CA DYREKTOR- ds. KLIMATYCZNYCH
Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii
i Rehabilitacji w Warszawie

Prof. dr hab. n. med. Brygida Kwiatkowska

Kierownik zamawiającego lub osoba upoważniona do
podejmowania czynności w jego imieniu

KIEROWNIK
DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii
i Rehabilitacji w Warszawie

Julia Sadurska
Sadurska

PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY¹
PO ZMIANIE
(zmiany oznaczono kolorem)

w wyniku rozstrzygniętego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego **37/PN/2024/JS**, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) zwaną dalej „ustawą Pzp”, została zawarta umowa o następującej treści:

PRZEDMIOT UMOWY I OŚWIADCZENIA

§ 1.

1. Przedmiotem niniejszej Umowy jest sukcesywna dostawa przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego produktu leczniczego wymienionego w ramach:
- **części nr** - zgodnie z załącznikiem nr do umowy, realizowanym w ramach programu lekowego: / w ramach Ratunkowego Dostępu do Technologii Lekowych /² zwanego dalej „Przedmiotem Umowy”.
2. Wykonawca zobowiązuje się, że:
 - 1) opakowania jednostkowe oraz zbiorcze Przedmiotu Umowy będą oznaczone zgodnie z obowiązującymi w Polsce przepisami;
 - 2) będzie realizował Umowę z dochowaniem należytej staranności wynikającej z zawodowego charakteru prowadzonej działalności.
3. Wykonawca oświadcza, że:
 - 1) posiada/nie posiada status/u dużego przedsiębiorcy zgodnie z art. 4c ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1790);
 - 2) znany jest mu fakt, iż treść umowy, a w szczególności dotyczące go dane identyfikujące, przedmiot umowy i wysokość wynagrodzenia, stanowi informację publiczną w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2022 r. poz. 902), która podlega udostępnieniu w trybie tej ustawy;
 - 3) towar został dopuszczony do obrotu zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne (tj. Dz. U. z 2024 r. poz. 686), zwanej dalej „ustawą pf”.
4. Zamawiający oświadcza, że posiada status dużego przedsiębiorcy zgodnie z art. 4c ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych.
Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć na każde żądanie Zamawiającego i w terminie wskazanym przez Zamawiającego, dokumenty potwierdzające, że zaoferowane przez Wykonawcę produkty lecznicze w zakresie opakowań, oznaczenia oraz dopuszczenia do obrotu i stosowania odpowiadają wymaganiom ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo Farmaceutyczne.

TERMIN REALIZACJI UMOWY

§ 2.

Umowa zostaje zawarta na okres **miesiący** od dnia zawarcia umowy lub do momentu wyczerpania wartości umowy, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2.

WYNAGRODZENIE

§ 3.

1. Całkowita wartość Przedmiotu Umowy wynosi:
 - 1) netto zł;
 - 2) brutto..... zł (słownie:..... złotych .../100).

¹ Zamawiający zastrzega możliwość odpowiedniego dostosowania postanowień umowy w momencie jej zawarcia.

² O ile dotyczy

2. Całkowitą wartość Przedmiotu Umowy obliczono przy zastosowaniu ilości i cen jednostkowych określonych w załączniku nr 1 do Umowy.
3. Całkowita wartość brutto zawiera wszystkie koszty związane z realizacją Przedmiotu Umowy oraz podatek od towarów i usług VAT.
4. Podatek od towarów i usług od wewnątrzspółnotowego nabycia towarów Zamawiający naliczy i ureguje jako podatek należny zgodnie z przepisami obowiązującymi w tym zakresie w Polsce.
5. Ceny jednostkowe Przedmiotu Umowy nie podlegają zmianie przez czas trwania Umowy, z zastrzeżeniem wyjątków wprost przewidzianych w jej treści.

§ 4.

1. Zamawiający zastrzega sobie prawo dokonywania zmian ilości zamawianego asortymentu w stosunku do ilości wskazanych w formularzu asortymentowo-cenowym (**załącznik nr 1**). Zmiana ilości asortymentu stanowiącego Przedmiot Umowy (poszczególnych pozycji asortymentu) nie stanowi zmiany Umowy, o ile w jej wyniku nie zostaje przekroczona całkowita wartości Przedmiotu Umowy brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2.
2. Zamawiający zastrzega sobie prawo niepełnej realizacji umowy, co nie będzie stanowiło zmiany umowy. Wartość świadczenia stron nie będzie jednak niższa niż **70%** całkowitej wartości Przedmiotu Umowy brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2.

DOSTAWA PRZEDMIOTU UMOWY

§ 5.

1. Miejsce dostawy: Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii i Rehabilitacji im. prof. dr hab. Eleonory Reicher z siedzibą w Warszawie, ul. Spartańska 1, 02-637 Warszawa - Apteka Instytutu budynek „I”, Komora przyjąć.
2. Dostawy Przedmiotu Umowy będą realizowane sukcesywnie na podstawie zamówień składanych przez Zamawiającego.
3. Termin wykonania poszczególnych dostaw nie może być dłuższy niż **1 dzień roboczy** (od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00-14:00, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy) od daty złożenia zamówienia przez Zamawiającego.
4. Wykonawca zapewnia dostawę Przedmiotu Umowy „na cito” nie później niż w ciągu **8 godzin** od złożenia zamówienia.
5. W zamówieniach Zamawiający określi preferowany termin, ilość oraz inne szczegółowe warunki dostawy. W przypadku braku możliwości realizacji zamówienia w terminie preferowanym przez Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest poinformować Zamawiającego o planowanym terminie realizacji zamówienia, z uwzględnieniem ust. 3
6. Zamawiane ilości i rodzaj Przedmiotu Umowy uzależnione będą od potrzeb wynikających z konieczności ich zastosowania w danym czasie.
7. Zamówienia Zamawiający będzie składał drogą elektroniczną na adres e-mail:
.....
8. Do każdej realizowanej dostawy Wykonawca dostarcza oryginał faktury.
9. Zamawiający w chwili odbioru zamówienia zbada, czy dostarczony Przedmiot Umowy jest pod względem ilościowym i jakościowym zgodny z załączonymi dokumentami. Zbadanie obejmuje przeliczenie ilości opakowań zbiorczych i ustalenie ich stanu, a w razie uszkodzenia opakowania zbiorczego sprawdzenie stanu jego zawartości. Reklamacje ilościowe zgłaszane będą nie później niż w ciągu 3 dni roboczych, natomiast reklamacje jakościowe w momencie ujawnienia się wady Przedmiotu Umowy. Zamawiający może zgłaszać reklamacje drogą elektroniczną na adres e-mail: podając nr faktury. Faktury korygujące należy dostarczyć w ciągu 7 dni roboczych od daty uwzględnienia reklamacji.
10. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy Przedmiotu Umowy w terminie określonym w ust. 3 lub 4 powyżej, Zamawiający zastrzega sobie prawo dokonania zakupu od innego Wykonawcy w ilości i asortymencie niezrealizowanej w terminie dostawy (zakupu interwencyjnego), chyba że niedostarczenie Przedmiotu Umowy wynika z braku w obrocie Przedmiotu Umowy z przyczyn zależnych od podmiotu odpowiedzialnego. Na Wykonawcy

spoczywa obowiązek wykazania, że niedostarczenie Przedmiotu Umowy jest skutkiem działania podmiotu odpowiedzialnego.

11. W przypadku zakupu interwencyjnego po cenach wyższych od cen zawartych w niniejszej Umowie, Wykonawca zobowiązany jest do zwrotu Zamawiającemu różnicy pomiędzy wartością zakupu interwencyjnego a wartością wynikającą z niedostarczonego Przedmiotu Umowy.
12. Wykonawca zobowiązuje się do informowania Zamawiającego w terminie max. do 7 dni roboczych przed wystąpieniem spodziewanych braków produkcyjnych towarów objętych Umową (o ile otrzymał w ww. terminie powyższą informację od dostawcy leków) oraz zagwarantowania realizacji zwiększonych zamówień, zabezpieczających realizację działalności statutowej Zamawiającego.
13. Zamawiający zastrzega sobie prawo zwrotu towaru dostarczonego, a niezamówionego oraz zwrotu towaru niezgodnego ze złożonym zamówieniem. Zwrot następuje na koszt Wykonawcy.

WARUNKI PŁATNOŚCI

§6.

1. Płatności z tytułu dostawy Przedmiotu Umowy dokonywane będą za każde prawidłowo zrealizowane zamówienie w terminie **60 dni** od daty dostarczenia przez Wykonawcę oryginału prawidłowo wystawionej faktury do Zamawiającego, na rachunek bankowy wskazany w treści faktury.
2. Za datę zapłaty uznaje się dzień wydania dyspozycji obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
3. Jeżeli termin płatności wypada w sobotę, niedzielę lub inny dzień ustawowo wolny od pracy to płatność dokonywana jest następnego dnia roboczego.
4. Koszty obsługi bankowej powstałe w banku Zamawiającego pokrywa Zamawiający, z kolei koszty obsługi bankowej powstałe w banku Wykonawcy pokrywa Wykonawca.
5. Termin płatności wskazany w treści faktury musi być zgodny z terminem płatności wskazanym w ust. 1 powyżej
6. Opóźnienia w płatnościach przez Zamawiającego nie spowodują zaprzestania dostaw Przedmiotu Umowy przez Wykonawcę. Jednocześnie ewentualna płatność odsetek i innych należności ubocznych będzie następowała na podstawie oryginału prawidłowo wystawionej noty obciążeniowej, spełniającej wymagania określone w art. 21 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości, doręczonej przez Wykonawcę Zamawiającemu.
7. Zamawiający dopuszcza dostarczenie faktur w formacie pliku PDF drogą elektroniczną na adres e-mailowy: **apteka@spartanska.pl**.
8. Zamawiający zastrzega sobie prawo regulowania wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy w ramach mechanizmu podzielonej płatności (ang. split payment) przewidzianego w ustawie z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.
9. Wykonawca oświadcza, że rachunek bankowy, o którym mowa w ust. 1, jest rachunkiem umożliwiającym płatność w ramach mechanizmu podzielonej płatności, o którym mowa w ust. 8, jak również rachunkiem znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonym od dnia 1 września 2019 r. przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, o którym mowa art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług o podatku od towarów i usług (dalej jako „Wykaz”).
10. W przypadku gdy rachunek bankowy Wykonawcy nie spełnia warunków określonych w ust. 9, opóźnienie w dokonaniu płatności w terminie określonym w ust. 1, powstałe wskutek braku możliwości realizacji przez Zamawiającego płatności wynagrodzenia z zastosowaniem mechanizmu podzielonej płatności bądź dokonania płatności na rachunek objęty Wykazem, nie stanowi dla Wykonawcy podstawy do żądania od Zamawiającego jakichkolwiek odsetek, jak również innych rekompensat/odszkodowań/roszczeń z tytułu dokonania nieterminowej płatności.
11. Wykonawca nie może przenieść wierzycielności wynikającej z niniejszej Umowy na stronę trzecią bez uprzedniej zgody Zamawiającego, wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Wykonawca zobowiązuje się, że nie dokona jakiegokolwiek czynności prawnej lub faktycznej, której bezpośrednim lub pośrednim skutkiem będzie zmiana wierzyciela

z osoby Wykonawcy na inny podmiot. Niniejsze ograniczenie obejmuje w szczególności przelew, subrogację ustawową oraz umowną, zastaw, hipotekę oraz przekaz.

TERMIN WAŻNOŚCI PRZEDMIOTU UMOWY

§7.

1. Wykonawca gwarantuje wysoką jakość dostarczonego przedmiotu umowy.
2. Termin ważności przedmiotu umowy nie może być krótszy niż **12 miesięcy** od dnia dostawy do Zamawiającego. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo pisemną zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego, o którym mowa w § 9 ust. 1 pkt 1 Umowy, co nie będzie stanowiło zmiany Umowy.
3. W razie stwierdzenia wady przedmiotu umowy w okresie jego ważności, Wykonawca zobowiązany będzie do bezpłatnej wymiany wadliwego Przedmiotu umowy na wolny od wad w terminie **5 dni roboczych** od daty otrzymania reklamacji.
4. W razie odrzucenia reklamacji przez Wykonawcę, Zamawiający może złożyć do Wykonawcy wniosek o sporządzenie ekspertyzy.
5. Jeżeli reklamacja okaże się uzasadniona koszty związane z przeprowadzeniem ekspertyzy ponosi Wykonawca.

KARY I ODSZKODOWANIA

§8.

1. Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia następujących kar umownych:
 - 1) w wysokości 10% kwoty, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2 Umowy, w przypadku odstąpienia od Umowy lub jej wypowiedzenia przez Zamawiającego z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca;
 - 2) w wysokości 0,2 % kwoty, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2 Umowy, za każdą rozpoczętą dobę, w przypadku zwłoki w dostawie przedmiotu umowy względem terminu określonego z § 5 ust. 3;
 - 3) w wysokości 0,2 % kwoty, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2 Umowy, za każdą rozpoczętą godzinę, w przypadku zwłoki w dostawie przedmiotu umowy względem terminu określonego z § 5 ust. 4;
 - 4) w wysokości 0,2% kwoty, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2 Umowy, za każdą rozpoczętą dobę, w przypadku zwłoki w dostawie przedmiotu umowy względem terminu określonego z § 7 ust. 3;
 - 5) 1 000,00 zł w przypadku braku lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w § 15 ust. 1 pkt 10 Umowy, za każdy stwierdzony przypadek.
2. W celu uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kar umownych zastrzeżonych w Umowie także po skorzystaniu z prawa odstąpienia od Umowy.
3. Strony potwierdzają, że kwoty kar umownych przewidziane Umową będą w pierwszej kolejności potrącane z Wynagrodzenia należnego wykonawcy, na podstawie odpowiednich not księgowych i bez uprzedniego wezwania do zapłaty, na co Wykonawca wyraża zgodę i do czego upoważnia Zamawiającego bez potrzeby pozyskania pisemnego potwierdzenia.
4. W przypadku gdy nie będzie możliwe potrącenie kwot kar umownych z wynagrodzenia, kwoty kar umownych przysługujące Zamawiającemu będą płatne w terminie 7 dni od dnia doręczenia Wykonawcy wezwania do zapłaty.
5. Całkowita wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% kwoty, o której mowa w § 3 ust. 1 pkt 2 Umowy.
6. Zamawiający zachowuje prawo do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych.

PRZEDSTAWICIELE STRON

§9.

1. Osobami odpowiedzialnymi za prawidłową realizację niniejszej Umowy są:
 - 1) ze strony Zamawiającego:, tel.

- e-mail:;
- 2) ze strony Wykonawcy:, tel.,
e-mail:
2. Zmiana danych określonych w ust. 1 nie stanowi zmiany Umowy i może być dokonywana w formie dokumentowej.

ZMIANY UMOWY I ODSTĄPIENIE OD UMOWY

§10.

1. Strony na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp dopuszczają możliwość zmiany Umowy w zakresie:
 - 1) zmiany typu/modelu/numeru katalogowego/nazwy produktu stanowiącego Przedmiot Umowy, w szczególności w przypadku zaprzestania jego produkcji, przy zachowaniu wymaganych przez Zamawiającego właściwości,
 - 2) zmiany sposobu konfekcjonowania, z zastrzeżeniem, że ogólna ilość Przedmiotu Umowy nie może być mniejsza niż ilość wymagana przez Zamawiającego,
 - 3) zmiany (wydłużenia) okresu realizacji Umowy, w przypadku niewykorzystania kwoty określonej w § 3 ust. 1 pkt 2.
2. Zmiany, o których mowa w ust. 1, nie mogą skutkować zmianą cen jednostkowych i nie mogą być niekorzystne dla Zamawiającego.
3. Zmiany Umowy mogą być dokonane na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 2 lit. b) ustawy Pzp.
4. W przypadku zaistnienia okoliczności, o których mowa w ust. 1 i 3 powyżej, Strona, która powołuje się na te okoliczności obowiązana jest niezwłocznie, nie później niż w terminie 7 dni roboczych od jej zaistnienia, zawiadomić o danej okoliczności drugą Stronę. Zaniechanie obowiązku określonego w zdaniu poprzedzającym stanowi podstawę odmowy zmiany Umowy, chyba że konieczność zmiany wynika z bezwzględnie obowiązujących przepisów.
5. W przypadku obniżenia limitu finansowania lub ceny hurtowej brutto Przedmiotu Umowy, określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, po złożeniu ofert lub w trakcie trwania Umowy, cena hurtowa brutto ulega automatycznemu obniżeniu w tym samym stopniu i nie może przekraczać nowych wartości limitu finansowania ani ceny hurtowej brutto określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia.
6. Podwyższenie limitu finansowania lub ceny hurtowej brutto Przedmiotu Umowy, określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, nie stanowi podstawy do zmiany ceny hurtowej brutto, po jakiej Zamawiający nabywa ten lek.
7. W przypadku, gdy w odniesieniu do oferowanego Przedmiotu Umowy obowiązuje instrument dzielenia ryzyka zawarty w decyzji o objęciu refundacją i o ustaleniu ceny urzędowej Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania Przedmiotu Umowy w cenie nie wyższej niż wynikająca z tego instrumentu. Powyższe nie stanowi zmiany Umowy i następuje automatycznie. Wykonawca jest zobowiązany do przestrzegania postanowień instrumentu dzielenia ryzyka przez cały okres obowiązywania Umowy, z zastrzeżeniem, że podwyższenie ceny Przedmiotu Umowy określonej w tym instrumencie, nie stanowi podstawy do podwyższenia ceny Przedmiotu Umowy dla Zamawiającego.

ODSTĄPIENIE OD UMOWY I WYPOWIEDZENIE UMOWY

§11.

1. Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy w przypadkach, o których mowa w art. 456 ustawy Pzp.
2. Zamawiającemu przysługuje prawo do wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku:
 - 1) wykonywania przez Wykonawcę Umowy w sposób sprzeczny z jej treścią i po bezskutecznym upływie terminu 7 dni kalendarzowych, wyznaczonym przez Zamawiającego na dokonanie przez Wykonawcę zmiany lub poprawy sposobu wykonywania Umowy;
 - 2) gdy Wykonawca nie dostarczy Przedmiotu Umowy w terminie 30 dni od dnia złożenia zamówienia przez Zamawiającego;

- 3) braku zgody uprawnionego podmiotu na kontynuację Ratunkowego Dostępu do Technologii Lekowych (RDTL)/programu lekowego lub braku (wstrzymaniu) finansowania RDTL/programu lekowego przez Narodowy Fundusz Zdrowia;
 - 4) usunięcia produktu stanowiącego Przedmiot Umowy z obwieszczenia refundacyjnego Ministra Zdrowia w trakcie trwania Umowy, o ile Wykonawca nie zaproponuje odpowiednika znajdującego się w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, którego cena hurtowa brutto nie będzie wyższa niż cena hurtowa brutto Przedmiotu Umowy oraz nie wyższa niż aktualny na dzień zmiany limit finansowania;
 - 5) dezaktualizacji któregokolwiek z oświadczeń, o których mowa w § 16 ust. 1 i ust. 2.
3. Oświadczenie o odstąpieniu od Umowy lub oświadczenie o wypowiedzeniu Umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie. Umowa rozwiązuje się od dnia następnego po dniu doręczenia drugiej Stronie oświadczenia o odstąpieniu od Umowy lub oświadczenia o rozwiązaniu Umowy bez wypowiedzenia.
4. Odstąpienie lub wypowiedzenie przez Zamawiającego Umowy nie stanowi podstawy roszczeń odszkodowawczych Wykonawcy wobec Zamawiającego.

PODWYKONAWCY

§12

1. Wykonawca powierza następującym podwykonawcom wykonanie następującej części przedmiotu umowy tj.: (należy wstawić nazwę (firma) adres (siedziba) podwykonawcy oraz zakres zamówienia realizowany przez podwykonawcę).

Lp.	Firma/Nazwa podwykonawcy	Siedziba wraz z adresem	Zakres czynności
1.			
2.			

2. Każdorazowa zmiana podwykonawcy wymaga niezwłocznego zgłoszenia tego faktu Zamawiającemu. Wykonawca przed zleceniem podwykonawcy wykonania ww. części przedmiotu zamówienia, zobowiązany jest do przekazania Zamawiającemu informacji zawierającej imię i nazwisko (firmę), adres zamieszkania (siedzibę) podwykonawcy.
3. Wykonawca, na żądanie Zamawiającego, zobowiązany jest do zmiany podwykonawcy, jeżeli ten wykonuje usługi w sposób wadliwy, niestaranny, niezgodny z umową lub właściwymi przepisami.
4. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za realizację części przedmiotu umowy Usługi, którą wykonuje przy pomocy podwykonawcy.
5. Powierzenie wykonania części zamówienia podwykonawcom nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za należyte wykonanie tego zamówienia.

SIŁA WYŻSZA

§13.

1. W przypadku gdy okoliczności „siły wyższej” uniemożliwiają chwilowe wykonanie jakichkolwiek zobowiązań umownych którejkolwiek ze Stron umowy, określony termin wykonania zobowiązań umownych będzie przedłużony o czas trwania okoliczności „siły wyższej” oraz jej skutków, z uwzględnieniem postanowień ust. 3. Siła wyższa rozumiana jest jako niezależne od Stron zdarzenie nagłe, nieprzewidywalne i niemożliwe do zapobieżenia.
2. W przypadku gdy którakolwiek ze Stron nie jest w stanie wywiązać się ze swych zobowiązań umownych w związku z okolicznościami „siły wyższej” druga Strona musi być poinformowana w formie pisemnej w terminie do 7 dni od momentu ustania w/w okoliczności pod rygorem rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym.
3. Gdy okoliczności „siły wyższej” uniemożliwiają jednej ze Stron umowy wywiązać się ze swych zobowiązań umownych przez okres dłuższy niż 2 miesiące, Strony umowy mogą rozwiązać umowę w całości lub w części bez odszkodowania. W przypadku rozwiązania

umowy w taki sposób, jej końcowe rozliczenie musi być uzgodnione przez obie Strony umowy.

OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH

§14.

Zgodnie z art. 13 Ogólnego Rozporządzenia o Ochronie Danych (RODO) informujemy, że:

- 1) Administratorem danych osobowych jest Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii i Rehabilitacji im. prof. dr hab. Eleonory Reicher z siedzibą w Warszawie, ul. Spartańska 1, 02-637 Warszawa, wpisany do rejestru przedsiębiorców prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem 0000066382, NIP: 525-001-10-42, Regon: 000288567 (dalej: „Administrator”).
- 2) Administrator wyznaczył Inspektora Ochrony Danych, z którym mogą się Państwo kontaktować w sprawach przetwarzania swoich danych osobowych za pośrednictwem poczty elektronicznej: iod@spartanska.pl.
- 3) Administrator przetwarza dane osobowe w zakresie: imienia i nazwiska, stanowiska służbowego, danych kontaktowych (numeru telefonu). Dane zostały pozyskane w sposób inny niż od osoby, której dane dotyczą (tj. od Wykonawcy) oraz są przetwarzane w wyniku współpracy między Administratorem, a Wykonawcą.
- 4) Administrator będzie przetwarzał dane na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b) c) w zw. z wynikającego z ustawy z dnia 23 kwietnia 2004 r. Kodeks cywilny oraz f) RODO, tj. w celu realizacji umowy pomiędzy Administratorem a Wykonawcą, w celach kontaktowych, ustalenia, zabezpieczenia i dochodzenia ewentualnych roszczeń.
- 5) Dane osobowe mogą być udostępnione innym uprawnionym podmiotom, na podstawie przepisów prawa, a także na rzecz podmiotów, z którymi Administrator zawarł umowę w związku z realizacją usług na rzecz Administratora (np. kancelarią prawną, dostawcą oprogramowania, zewnętrznym audytorem).
- 6) Dane osobowe nie będą przekazywane do państwa trzeciego ani do organizacji międzynarodowej.
- 7) Przysługuje prawo uzyskać kopię swoich danych osobowych w siedzibie Administratora.
- 8) Dane osobowe będą przechowywane przez okres współpracy między Administratorem a Wykonawcą, a po jego zakończeniu przez okres przedawnienia roszczeń, wynikający z przepisów prawa.
- 9) Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo dostępu do treści swoich danych, ich sprostowania lub ograniczenia przetwarzania, a także prawo do wniesienia sprzeciwu wobec przetwarzania, prawo do przeniesienia danych oraz prawo do wniesienia skargi do organu nadzorczego, tj. Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
- 10) Podanie danych osobowych jest dobrowolne, jednakże niezbędne do zawarcia umowy. Konsekwencją niepodania danych osobowych będzie brak realizacji umowy.
- 11) Administrator nie podejmuje decyzji w sposób zautomatyzowany w oparciu o podane dane osobowe.
- 12) Wykonawca oświadcza, iż wypełnił lub wypełni obowiązek informacyjny przewidziany w pkt 3 niniejszego paragrafu, wobec osób fizycznych, których dane osobowe bezpośrednio lub pośrednio pozyskał w celu realizacji przedmiotu umowy.

KLAUZULA WALORYZACYJNA

§15.

1. W przypadku obowiązywania Umowy przez okres dłuższy niż 6 miesięcy, w związku z art. 439 ust. 1 ustawy Pzp, Strony przewidują następujące zasady zmiany (waloryzacji) wynagrodzenia Wykonawcy, w zakresie cen jednostkowych asortymentu, określonych w załączniku nr 1, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia:
 - 1) przez cenę materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy należy rozumieć:
 - a) ceny materiałów wykorzystywanych do produkcji asortymentu (jeżeli Wykonawca jest producentem asortymentu),

- b) ceny gotowych produktów nabywanych przez Wykonawcę w celu realizacji dostaw dla Zamawiającego,
 - c) ceny kosztów energii elektrycznej, jeśli Wykonawca jest producentem dostarczanego asortymentu;
- 2) poziom zmiany cen materiałów lub kosztów, o których mowa w pkt 1, uprawniający do żądania zmiany wynagrodzenia Strony ustalają na poziomie 12,5% (zmiana ceny/kosztu o 12,5% w stosunku do ceny/kosztu z dnia zawarcia Umowy);
 - 3) poziom zmiany cen materiałów lub kosztów, o którym mowa w pkt 2, musi być wykazany w sposób bezsporny przez Wykonawcę, przy czym Wykonawca w celu wykazania poziomu zmiany cen materiałów lub kosztów winien odwołać się do wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego;
 - 4) Wykonawca zobowiązany jest również do wykazania wpływu zmiany cen materiałów lub kosztów na cenę lub koszt realizacji Umowy (na ceny jednostkowe asortymentu), np. poprzez przedstawienie umów z dostawcami i zmian tych umów, pism od dostawców materiałów lub asortymentu (od których materiały lub asortyment nabywa Wykonawca dla celów realizacji niniejszej Umowy), faktur za nabywany asortyment/materiały, przy czym Wykonawca zobowiązany jest również wykazać, że nie miał wpływu na zmianę cen materiałów lub kosztów;
 - 5) Wykonawca zobowiązany jest do opisanie (przedstawienia analizy) wpływu poszczególnych zmian cen materiałów i kosztów na końcową cenę asortymentu;
 - 6) każda kolejna zmiana może być dokonana nie częściej niż po upływie 6 miesięcy od daty dokonania poprzedniej zmiany, a w przypadku pierwszej zmiany nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od daty zawarcia Umowy;
 - 7) maksymalna wartość zmiany cen jednostkowych asortymentu dokonana na podstawie okoliczności, o których mowa powyżej, nie może przekroczyć 5% cen jednostkowych określonych w załączniku nr 1 – w skali 6 miesięcy i kolejnych 6 miesięcy od daty zawarcia Umowy;
 - 8) maksymalna wartość zmiany cen jednostkowych asortymentu, dokonana na podstawie okoliczności, o których mowa powyżej, nie może przekroczyć 10,25% cen jednostkowych określonych pierwotnie w załączniku nr 1 – w okresie obowiązywania Umowy;
 - 9) waloryzacja nie może służyć do poprawiania błędów Wykonawcy dokonanych w trakcie kalkulacji oferty i nie może prowadzić, do zmniejszenia ryzyka związanego z niedoszacowaniem oferty przez Wykonawcę, ani do wzbogacenia się Wykonawcy czyli wzrostu jego zysku;
 - 10) Wykonawca ma obowiązek zmiany wynagrodzenia należnego podwykonawcom, jeżeli Wykonawcy temu zmieniono wartość wynagrodzenia, w związku ze zmianami cen i kosztów realizacji zamówienia, o których mowa wyżej;
 - 11) w przypadku korzystania z podwykonawców Wykonawca, przed dokonaniem waloryzacji wynagrodzenia, zobowiązany jest wykazać wprowadzenie zmiany wynagrodzenia w przypadku podwykonawców, którzy spełniają wymogi określone w art. 439 ust. 5 pkt 1 i 2 ustawy Pzp, przy czym zmiana taka może być uzależniona od uzyskania zmiany wynagrodzenia przez Wykonawcę;
 - 12) wartość brutto umowy, określona w § 3 ust. 1 pkt 2 umowy, w wyniku zmian Umowy dokonanych zgodnie z pkt 1-11 nie może wzrosnąć o więcej niż 10,25% pierwotnej wartości brutto Umowy.
2. W przypadku obowiązywania Umowy przez okres dłuższy niż 12 miesięcy Strony przewidują możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w następujących okolicznościach:
- a) w przypadku zmiany stawki podatku VAT, przy czym ceny netto Przedmiotu Umowy pozostają bez zmian, a stosownie zmianie ulegają ceny brutto, odpowiedniej zmianie ulega również całkowita wartość Przedmiotu Umowy brutto określona § 3 ust. 1 pkt 1 Umowy;
 - b) w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę;

- c) w przypadku zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne;
 - d) w przypadku zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych
- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę.
3. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 2 pkt a Wykonawca składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy, przy czym wysokość całkowita wartość Przedmiotu Umowy netto pozostaje bez zmian, natomiast zmianie w drodze aneksu podlegać będzie wysokość całkowitej wartości Przedmiotu Umowy brutto w ten sposób, że zostanie ona odpowiednio dostosowana do zmienionej stawki VAT.
 4. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 2 pkt b Wykonawca składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających wysokość minimalnego wynagrodzenia za pracę. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty, o którą wzrosły koszty wykonania Umowy, w szczególności Wykonawca będzie zobowiązany wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych wpływ zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę na podwyższenie kosztów wykonania zamówienia w stosunku do kalkulacji ceny ofertowej. Wniosek powinien obejmować jedynie te dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku z podwyższeniem wysokości płacy minimalnej. Nie będą akceptowane koszty wynikające z podwyższenia wynagrodzeń pracownikom Wykonawcy, które nie są konieczne w celu ich dostosowania do wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę. Wynagrodzenie zostanie podwyższone w drodze aneksu do Umowy jednak o kwotę nie większą niż 50% wzrostu kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę, wynikających ze zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę.
 5. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 2 pkt c Wykonawca składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty, o którą wzrosły koszty wykonania Umowy, w szczególności Wykonawca będzie zobowiązany wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych wpływ zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne na podwyższenie kosztów wykonania Umowy w stosunku do kalkulacji ceny ofertowej. Wniosek powinien obejmować jedynie te dodatkowe koszty realizacji Umowy, które Wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne. Wynagrodzenie zostanie podwyższone w drodze aneksu do Umowy jednak o kwotę nie większą niż 50% wzrostu kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę, wynikających ze zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.
 6. W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w ust. 2 pkt d Wykonawca składa pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty, o którą wzrosły koszty wykonania Umowy, w szczególności Wykonawca będzie zobowiązany wykazać za pomocą dowolnych środków dowodowych sposób i podstawę wyliczenia odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia, w tym wpływ zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych na podwyższenie kosztów wykonania Umowy w stosunku do kalkulacji ceny ofertowej. Zmiana wysokości wynagrodzenia w przypadku zaistnienia przesłanki, o której mowa w ust. 2 pkt 4,

będzie obejmować wyłącznie część wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w odniesieniu, do której nastąpiła zmiana wysokości kosztów wykonania Umowy przez Wykonawcę w związku z zawarciem umowy o prowadzenie pracowniczych planów kapitałowych, o której mowa w ust. 14 ust. 1 Ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 2 pkt d, wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o sumę wzrostu kosztów bezpośrednio związanych z realizacją Przedmiotu Umowy wynikającą z wpłat do pracowniczych planów kapitałowych dokonywanych przez Wykonawcę lub podwykonawcę.

7. Zamawiający po dokonaniu analizy wniosków, o których mowa w ust. 3-6, wyznacza datę negocjacji w celu ustalenia ostatecznej wysokości zmiany wynagrodzenia.
8. Zmiana Umowy skutkuje zmianą wynagrodzenia jedynie w zakresie płatności realizowanych po dacie wejścia w życie przepisów stanowiących zmianę, o której mowa w ust. 2 pkt a lub po dacie zawarcia aneksu do Umowy w przypadku zmian, o których mowa w ust. 2 pkt b-d.
9. Obowiązek wykazania wpływu zmian, o których mowa w ust. 2 pkt b-d, na koszty wykonania Umowy należy do Wykonawcy, pod rygorem odmowy wyrażenia zgody na zmianę przez Zamawiającego.
10. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 2 pkt a, z wnioskiem o zmianę Umowy, na zasadach określonych w ust. 3, może wystąpić Zamawiający.

PODSTAWY WYKLUCZENIA

§16.

1. Wykonawca oświadcza, że na dzień zawarcia niniejszej umowy w stosunku do Wykonawcy nie zachodzą przesłanki wskazane w art. 5k rozporządzenia 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie.
2. Wykonawca oświadcza, że w dniu zawarcia niniejszej umowy, nie zachodzą w stosunku do Wykonawcy przesłanki skutkujące koniecznością jego wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia, o których mowa w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego.
3. Wykonawca zobowiązuje się do niezwłocznego, nie później niż w terminie 7 dni roboczych, poinformowania Zamawiającego w przypadku dezaktualizacji oświadczeń określonych w ust. 1 i 2.

POSTANOWIENIA KOŃCOWE

§17.

1. W sprawach nieuregulowanych Umową mają zastosowanie przepisy Kodeksu cywilnego, Prawa zamówień publicznych, oraz inne powszechnie obowiązujące odnoszące się do przedmiotu Umowy.
2. Wszelkie spory między Stronami wynikłe w związku albo na podstawie Umowy, których nie da się rozstrzygnąć w drodze negocjacji w terminie 30 dni od dnia złożenia wniosku z propozycją ugodową przez jedną ze Stron drugiej Stronie, będą rozstrzygane przez Sąd powszechny miejscowo właściwy dla siedziby Zamawiającego.
3. Wszelkie zmiany Umowy mogą być dokonane tylko w formie pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem wyjątków wprost przewidzianych w jej treści.
4. Strony oświadczają, że wszelkie doręczenia związane z Umową powinny być dokonywane na adresy wskazane w komparycji Umowy, dwukrotne awizo ma skutek doręczenia. Strony są zobowiązane niezwłocznie zawiadamiać się nawzajem o zmianie adresu pod rygorem uznania za skuteczne doręczeń dokonywanych na poprzednio wskazany adres.
5. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym dla każdej ze Stron. / Umowa została zawarta w formie elektronicznej.
6. Integralną część umowy stanowi załącznik:
 - 1) załącznik nr ... - Formularz asortymentowo-cenowy – Część nr ...