



Specjalistyczny Psychiatryczny Zespół Opieki Zdrowotnej
w Łodzi
Szpital im. dr. J. Babińskiego
91-229 Łódź, ul. Aleksandrowska 159
tel. / fax. 42 71 55 777, 42 652-80-30
REGON 000297187 NIP 947-16-67-139

Łódź, dnia 11.12.2023 r.

SPZOZ/ZPIZ/416/2023

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego w przedmiocie „Zakup wraz z sukcesywną dostawą i rozładunkiem leków psychotropowych i narkotycznych do Apteki szpitalnej Spec. Psych. ZOZ w Łodzi.. Znak sprawy: ZPIZ/PN/D/30/2023.”

I. Specjalistyczny Psychiatryczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Łodzi zawiadamia, że działając na podstawie art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 poz. 1605 z późn. zm.) dalej ustawy Pzp, uprzejmie informuje, iż od Wykonawców wpłynęły zapytania następującej treści:

PYTANIE NR 1

Do §3 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §2 ust.3, poprzez 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 §4 ust. 2 oraz powiązanych z nim §2 ust.3 wzoru umowy są na tyle ogólne i nieprecyzyjne, że na ich 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. Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażący naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia. Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. 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) zupełną 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: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 2

Do §3 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §3 ust. 8 wzoru umowy w taki sposób aby w razie opóźnienia w zapłacie Wykonawca był uprawniony do naliczenia odsetek ustawowych za opóźnienie zgodnie z postanowieniami ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz. U. 2013 poz. 403 z późn. zm.).

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 3

Do §5 ust. 24 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §5 ust 24 w taki sposób, aby Wykonawca zobowiązany był do informowania Zamawiającego o spodziewanych brakach z 14-dniowym wyprzedzeniem, W MIARĘ POSIADANEJ WIEDZY. Wykonawcy niebędący producentami sprzedawanych wyrobów, często nie będą mieli obiektywnej możliwości dochowania zastrzeżonego terminu.

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 4

Do §5 ust.25 wzoru umowy: Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego jako podmiotu działającego w branży medycznej, o czym mowa w §5 ust. 25, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

Odpowiedź: Zamawiający zobowiązany jest do udostępniania informacji wobec wszystkich podmiotów, o ile informacje te mieszczą się w kategorii informacji objętych ustawą o dostępie do informacji publicznej. Aktualnie nie wpłynął w tym zakresie żaden wniosek od potencjalnych wykonawców. Jeżeli Wykonawca chce dokładnie zapoznać się z sytuacją finansową Zamawiającego – mógł przed terminem składania ofert – podjąć właściwe działania w tym zakresie.

PYTANIE NR 5

Do §6 ust. 1 pkt 1.1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 1.1 wzoru umowy w taki sposób aby wynosiła ona 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu zamówienia, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 6

Do §6 ust. 1 pkt 1.2 wzoru umowy: Prosimy o usunięcie z wzoru umowy postanowień §6 ust. 1 pkt 1.2 nakładającego na Wykonawcę dodatkową karę umowną z tytułu dostarczenia przedmiotu umowy z wadami. Nadmieniamy, że Zamawiający zastrzegł w umowie wiele środków dyscyplinujących oraz kompensacyjnych, możliwych do wykorzystania w tej okoliczności. Wśród nich, w pierwszej kolejności, wymienić należy zastrzeżony w §5 ust. 16 obowiązek wymiany, na własny koszt i ryzyko, towaru wadliwego na wolny od wad a, w razie uchybienia temu obowiązkowi, wynikające z treści §5 ust. 20 uprawnienie Zamawiającego do zlecenia wykonania zastępczego, wraz ze zobowiązaniem Wykonawcy do pokrycia wynikających z niego kosztów. Ponadto, w §6 ust. 1 pkt 1.3 Zamawiający zastrzegł karę umowną z tytułu opóźnienia w wymianie wadliwego towaru na wolny od wad obliczaną za każdy dzień

opóźnienia oraz dodatkowo w §6 ust. 2 zastrzegł, że wszystkie kary umowne podlegają sumowaniu. Z tego wynika, że może dojść do sytuacji kiedy jednocześnie nadany zostanie bieg naliczania kary umownej z tytułu dostawy wadliwego towaru oraz z tytułu opóźnienia w realizacji reklamacji, w wyniku czego zdublowaniu ulegnie kara wywodząca się de facto z tego samego uchybienia. W związku z powyższym uważamy dodanie, do i tak już obszernego katalogu, kolejnego rodzaju kary za rażąco wygórowane oraz przekraczające granice motywacji Wykonawcy do realizacji zamówienia, a zatem mogące stanowić przyczynek dla Zamawiającego do wzbogacenia się.

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 7

Do §6 ust.1 pkt 1.3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 1.3 wzoru umowy w taki sposób aby wynosiła ona 1% wartości brutto wadliwego przedmiotu zamówienia, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 8

Do §6 ust. 1 pkt 1.4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 1.4 wzoru umowy w taki sposób aby wynosiła ona 1% wartości brutto towaru, którego dokumenty mają dotyczyć, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 9

Do §6 ust. 1 pkt 1.5 oraz §11 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 1.5 wzoru umowy w taki sposób aby wynosiła ona 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 10

Do §8 ust. 2 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „... , jednakże okres o jaki przedłużona zostanie umowa nie przekroczy 6 miesięcy.”.

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 11

Do §10 ust. 3 pkt 3.1 oraz 3.2 wzoru umowy: Prosimy o zmianę postanowień §10 ust. 3 pkt 3.1 oraz 3.2 wzoru umowy w taki sposób aby w razie zmiany wysokości stawki VAT waloryzacji podlegała zawsze cena brutto, cena zaś aby zawsze pozostawała bez zmian. Zapis w obecnym brzmieniu, godzi w interes gospodarczy Wykonawcy i obciąża tylko jego całym ryzykiem związanym z niezależnymi od stron, zmianami w przepisach prawa, narusza prawo Wykonawcy do godziwego zysku i jako taki nie może się ostać.

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

PYTANIE NR 12

Do §10 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści klauzuli waloryzacyjnej zamieszczonej w §10 ust. 5 na następującą: Wykonawcy przysługuje prawo żądania zmiany wynagrodzenia w przypadku wystąpienia w czasie trwania Umowy zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Zmiana wysokości wynagrodzenia umownego możliwa jest najwcześniej po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy, a następnie nie częściej niż raz na każde 3 miesiące obowiązywania umowy, przy czym zmiany te mogą być dokonane z uwzględnieniem poniższych postanowień: a. Wykonawca ma prawo do żądania zmiany wynagrodzenia umownego

w przypadku, gdy średnioroczny „wskaźnik cen towarów i usług” (zwany dalej także „wskaźnikiem”), obliczony na podstawie comiesięcznych „wskaźników cen towarów i usług” – ogłoszonych przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (poprzedni miesiąc = 100%), wynosi więcej niż 5%; b. Zmiana wynagrodzenia nastąpi w stopniu nie przekraczającym wartości aktualnego „wskaźnika”. W takim wypadku Strony zobowiązują się zawrzeć stosowny aneks do Umowy; c. Zmiana wynagrodzenia umownego następuje począwszy od miesiąca, w którym strony zawarły aneks do Umowy zmieniający wysokość wynagrodzenia; d. Maksymalna zmiana wynagrodzenia umownego nie może przekroczyć 15% pierwotnej wartości umowy.

Odpowiedź: Postanowienia projektu umowy ww. zakresie pozostają bez zmian.

II. Zamawiający informuje, iż nie przewiduje zwołania zebrania wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia treści SWZ.

III. Termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian – zgodnie z treścią Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

IV. Na Wykonawcy ciąży obowiązek uwzględnienia przedmiotowych wyjaśnień treści SWZ w treści złożonej oferty.

Z poważaniem
Anna Śremska
Dyrektor Spec. Psych. ZOZ w Łodzi