

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy: postępowania pn. Dostawa leków biologicznych w podziale na zadania, znak sprawy: 23/PN/2023/MM

Zamawiający, Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii i Rehabilitacji w Warszawie działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn.zm.) zwanej dalej Ustawą, informuje, iż wpłynęły pytania od Wykonawców, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień i dokonuje zmian zapisów SWZ:

1. Do §1 ust. 10 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §1 ust. 10 następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

2. Do §7 ust. 1 w zw. z §8 ust. 5 wzoru umowy: Czy poprzez sformułowanie w §7 ust. 1 wzoru umowy: „Zamawiający dokona zakupu u innego dostawcy (...) oraz obciąży Wykonawcę poniesionymi kosztami.” Zamawiający rozumie, podobnie jak wyjaśnił to w treści §8 ust. 5 wzoru umowy, „(...) obciążenia Wykonawcy poniesionymi kosztami tj. różnicą między ceną Wykonawcy, a ceną zapłaconą przez Zamawiającego, gdy cena płacona przez Zamawiającego jest wyższa od ceny określonej w niniejszej umowie oraz poniesionymi kosztami zakupu.”?

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

3. Do §8 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji zamówienia do wysokości 0,1% wartości brutto niezrealizowanej dostawy za każdą godzinę zwłoki? Zwracamy uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 14,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 8 760% w skali roku (1% x 24 x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

4. Do §8 ust. 1 pkt 2) i 3) wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy.

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

5. Do §8 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §8 ust. 7 wzoru umowy w taki sposób, aby kary z tytułu opóźnienia naliczane były do momentu skorzystania z prawa do dokonania zamówienia zastępczego, zamiast do momentu poinformowania o tym fakcie Wykonawcy.

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

6. Do §10 ust. 14 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §10 ust. 14, gdyż zapisy te 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 2022 poz. 1710 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.
Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

7. Do §14 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 20% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 2 wzoru umowy?

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

8. Do §14 ust. 1 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §14 ust. 1 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.

Odpowiedz: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

Zamawiający informuje, że zmiany stają się integralną częścią SWZ i tym samym stają się wiążące od dnia ich ogłoszenia.

Sporządził: Małgorzata Marcinkowska